

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 30 апреля 2021 г.

В полном объеме решение изготовлено 14 мая 2021 г. г.
Тула

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии: «__» – заместитель руководителя
управления,

члены Комиссии: «__» – начальник отдела,

«__» – эксперт,

рассмотрев дело № 071/01/16-132/2021, возбужденное по признакам нарушения муниципальным учреждением «Управление капитального строительства города Тулы» (ул. Гоголевская, д. 73, г. Тула, 300034, ИНН: 7106003357; ОГРН: 1027100756870), обществом с ограниченной ответственностью «Вертикаль» (ул. Шахтеров, д. 16/8, оф. 7, 8, г. Новомосковск, Тульская область, 301650; ИНН: 7116509907; ОГРН: 1137154003623) пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии:

- «__»– представителя прокуратуры города Тулы;

-«__»- директора общества с ограниченной ответственностью «Вертикаль»;

-«__»– представителя общества с ограниченной ответственностью «Вертикаль» (по доверенности);

в отсутствие представителя муниципального учреждения «Управление капитального строительства города Тулы», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела.

УСТАНОВИЛА:

25.01.2021 в Тульское УФАС России (далее – Управление) поступило заявление прокуратуры города Тулы исх. № 7-11-2021 от 22.01.2021 (вх. № 297), содержащее информацию о признаках нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции в действиях муниципального учреждения «Управление капитального строительства города Тулы» (далее – МУ «УКС г. Тулы», Заказчик, Учреждение), общества с ограниченной ответственностью «Вертикаль» (далее – ООО «Вертикаль», Общество, Подрядчик) при заключении муниципального контракта от 27.11.2018 № СО-030-18 на выполнение работ по объекту: «Внеплощадочные сети застройки «Жилой район, расположенный в северной части Зареченского района города Тулы (газ, канализация, водоснабжение, теплоснабжение), в т.ч. ПИР».

Управлением установлено, что прокуратурой города Тулы в соответствии с поручением прокуратуры Тульской области проведена проверка по факту возможного нарушения антимонопольного законодательства при заключении МУ «УКС г. Тулы» с ООО «Вертикаль» муниципального контракта от 27.11.2018 № СО-030-18 на выполнение работ по объекту: «Внеплощадочные сети застройки «Жилой район, расположенный в северной части Зареченского района г. Тулы» (газ, канализация, водоснабжение, теплоснабжение), в т.ч. ПИР» в рамках оказания услуг по водоснабжению, выявленных в ходе расследования уголовного дела № 11907700001370050.

По результатам рассмотрения заявления, материалов на основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области от 24.02.2021 № 20 возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № 071/01/16-132/2021.

Согласно абз. 9 п. 9 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом ВС РФ от 16.03.2016, доказательствами по делу о нарушении антимонопольного законодательства могут служить и полученные в установленном законом порядке доказательства по уголовным делам, переданные в антимонопольный орган (с учетом положений статьи 161 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации). При этом необходимо иметь в виду, что материалы (копии материалов) уголовных дел могут использоваться в качестве доказательств по делам о картелях вне зависимости от наличия или отсутствия приговора по уголовному делу, поскольку в рамках производства по

антимонопольному делу устанавливается факт наличия или отсутствия нарушения антимонопольного законодательства, а не факт совершения преступления или виновность/невиновность лица в совершении преступления.

В ходе анализа представленных документов и информации, а также нормативно-правовой базы установлено следующее.

19.11.2019 в следственном отделении УФСБ России по Тульской области в отношении директора ООО «Вертикаль» «__» по факту хищения денежных средств муниципального бюджета, в рамках исполнения вышеуказанного контракта, возбуждено уголовное дело № 11907700001370050 по признакам преступления, предусмотренного частью 4 статьи 159 Уголовного кодекса Российской Федерации.

В соответствии с уставом (далее – Устав) МУ «УКС г. Тулы» является некоммерческой организацией, созданной в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях», и осуществляет свою деятельность в соответствии с законодательством и нормативными правовыми актами Российской Федерации, Тульской области, муниципального образования город Тула.

Учреждение является юридическим лицом. Тип Учреждения – казенное учреждение.

Учредителем МУ «УКС г. Тулы» является управление градостроительства и архитектуры администрации города Тулы. Функции и полномочия учредителя осуществляет управление градостроительства и архитектуры администрации города Тулы (далее – Учредитель), которое в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации, осуществляет бюджетные полномочия главного распорядителя средств муниципального бюджета, является отраслевым (функциональным) органом администрации муниципального образования город Тула, обеспечивающим полномочия главы администрации города Тулы в области градостроительства, архитектуры, землеустройства и земельных отношений.

Согласно пункту 2.1. Устава основной целью деятельности Учреждения является организация проектирования, строительства, расширения, реконструкции, технического перевооружения, капитального ремонта и текущего ремонта объектов местного значения, а также обеспечение выполнения функций муниципального заказчика.

Из пункта 2.3. Устава следует, что для достижения цели, указанной в пункте 2.1. Устава, Учреждение осуществляет, в том числе следующие основные виды деятельности:

2.3.1. Обеспечение выполнения функций муниципального заказчика:

- подготовка документов для организации размещения муниципального заказа

на право заключения муниципальных контрактов на выполнение работ по проектированию, строительству, расширению, реконструкции, техническому перевооружению; капитальному ремонту и текущему ремонту объектов местного значения, в том числе на закупку и поставку материально-технических ресурсов, оказанию услуг для нужд муниципального образования город Тула;

- заключение и оплата муниципальных контрактов и иных договоров по результатам проведенных торгов, подлежащих исполнению за счет средств муниципального образования город Тула;

- обеспечение контроля, в том числе за соблюдением сроков и качеством выполнения работ, оказания услуг, сроков поставки в рамках заключенных муниципальных контрактов.

2.3.3. Осуществление строительного контроля.

В силу требований части 1 статьи 525 Гражданского кодекса Российской Федерации и части 1 статьи 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации, размещение заказов на поставки товаров для государственных и муниципальных нужд осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

Таким образом, требования Закона о контрактной системе являются обязательными для соблюдения МУ «УКС г. Тулы».

Статья 6 Закона о контрактной системе закрепляет основные принципы контрактной системы в сфере закупок, а именно открытость, прозрачность информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечение конкуренции, профессионализм заказчиков, стимулирование инноваций, единство контрактной системы в сфере закупок, ответственность за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективность осуществления закупок.

Как установлено пунктом 2 статьи 3 Закона о контрактной системе определение поставщика (подрядчика, исполнителя) – совокупность действий, которые осуществляются заказчиками в порядке, установленном Законом о контрактной системе, начиная с размещения извещения об осуществлении закупки товара, работы, услуги для обеспечения государственных нужд или муниципальных нужд либо в установленных Законом о контрактной системе случаях с направления приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершаются заключением контракта.

Частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе предусмотрено, что запрещается совершение заказчиками любых действий, которые противоречат требованиям Закона о контрактной системе, в том числе

приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Согласно части 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.

В силу части 5 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 указанного закона. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 59 Закона о контрактной системе заказчик обязан проводить электронный аукцион в случае, если осуществляются 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.

Между тем, частью 3 статьи 59 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик имеет право осуществлять путем проведения электронного аукциона закупки товаров, работ, услуг, не включенных в указанные в части 2 статьи 59 Закона о контрактной системе перечни.

Закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) подразумевает, что заказчик предлагает заключить контракт конкретному юридическому или физическому лицу. При этом формальную процедуру отбора поставщика в отличие от конкурентных способов определения поставщиков (конкурс, аукцион, запрос котировок и запрос предложений) заказчик не проводит.

Таким образом, закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) не относится к конкурентным способам определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), не позволяет хозяйствующим субъектам принять участие в закупке и предложить лучшие условия исполнения контракта и/или наименьшую цену контракта, исключает фактор конкуренции между участниками закупки.

Вместе с тем Закон о контрактной системе определяет конкурентные способы

определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) приоритетными при осуществлении закупок.

Случаи осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) определены статьей 93 Закона о контрактной системе.

В то же время принятие заказчиком решения о заключении контракта с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) должно отвечать целям Закона о контрактной системе, направленным на повышение эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере закупок — искусственного ограничения конкуренции и последующего создания для его победителя более выгодных условий исполнения контракта в обход конкурентных процедур.

Установлено, что между МУ «УКС г. Тулы» и ООО «Вертикаль» по результатам закупки у единственного поставщика на основании пункта 8 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе заключен контракт от 27.11.2018 № СО-030-18 (далее – Контракт) на выполнение работ по объекту: «Внеплощадочные сети застройки «Жилой район, расположенный в северной части Зареченского района г. Тулы» (газ, канализация, водоснабжение, теплоснабжение), в т.ч. ПИР» (далее – Объект) в рамках оказания услуг по водоснабжению.

Цена Контракта – 7 500 000 рублей.

Контрактом установлены следующие сроки выполнения работ:

начало выполнения работ – с момента заключения контракта,

окончание работ – не позднее 25.12.2018.

Согласно пункту 8 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе заказчик может осуществлять закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в том числе в случае, если предметом закупки является оказание услуг по водоснабжению, водоотведению, теплоснабжению.

Отношения в сфере водоснабжения и водоотведения регулируются положениями Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении и водоотведении), Правил холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 № 644.

В соответствии с определениями, содержащимися в пункте 2 статьи 2 Федерального закона о водоснабжении и водоотведении: водоснабжение – это водоподготовка, транспортировка и подача питьевой или технической воды абонентам с использованием централизованных или нецентрализованных систем холодного водоснабжения (холодное водоснабжение) или приготовление, транспортировка и подача горячей воды абонентам с использованием централизованных или нецентрализованных систем горячего водоснабжения (горячее водоснабжение); водоотведение – это прием,

транспортировка и очистка сточных вод с использованием централизованной системы водоотведения.

Согласно статье 2 Федерального закона от 31.03.1999 № 69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» газоснабжение – одна из форм энергоснабжения, представляющая собой деятельность по обеспечению потребителей газом, в том числе деятельность по формированию фонда разведанных месторождений газа, добыче, транспортировке, хранению и поставкам газа.

В пункте 8 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» теплоснабжение определено как обеспечение потребителей тепловой энергии, теплоносителем, в том числе поддержание мощности.

Вместе с тем, из технического задания и иной документации, имеющейся в материалах проверки, следует, что фактически предметом Контракта являются работы по строительству сети водоснабжения в северной части Зареченского района г. Тулы: разработка траншеи, земляные работы, укладка трубопроводов.

Таким образом, Контрактом не предусмотрено оказание услуг по водоснабжению, водоотведению, теплоснабжению.

Осуществление закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании статьи 93 Закона о контрактной системе носит исключительный характер. Данная норма применяется в случаях отсутствия конкурентного рынка, невозможности либо нецелесообразности применения конкурентных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) для удовлетворения нужд заказчика.

Применение Закона о контрактной системе обязательно при условии использования средств бюджета (федерального, регионального или муниципального), которые направляются на оплату работ (услуг) для государственных и муниципальных нужд.

Учитывая вышеизложенное, а также то обстоятельство, что цена Контракта превысила предельную сумму, установленную пунктом 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, МУ «УКС г. Тулы» надлежало провести конкурентную закупку на выполнение работ по строительству сети водоснабжения на Объекте. Способ закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) избран МУ «УКС г. Тулы» неправомерно.

Доказательства, свидетельствующие об отсутствии возможности проведения конкурентных процедур, ответчиками не представлены.

Со стороны МУ «УКС г. Тулы» Контракт подписан заместителем начальника МУ «УКС г. Тулы» «__»

Опрошенная в прокуратуре города Тулы по вопросу заключения и исполнения

Контракта «__» пояснила следующее.

В период с 17.11.2018 по 31.01.2019 «__» состояла в должности заместителя начальника МУ «УКС г. Тулы». Контракт был заключен с ООО «Вертикаль» как с единственным поставщиком по основанию, предусмотренному пунктом 8 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе (оказание услуг по водоснабжению, водоотведению, теплоснабжению, газоснабжению) в рамках выполнения муниципальной программы по обеспечению инфраструктуры многодетных семей.

«__» также сообщила, что фактически ООО «Вертикаль» заранее было ознакомлено с проектно-сметной документацией на выполнение строительно-монтажных работ, предусмотренных Контрактом, и с согласия МУ «УКС г. Тулы», ООО «Вертикаль» приступило к выполнению работ (разбивке трассы, завоз материалов, размещение строительных вагонов) до заключения Контракта, а именно: 23.10.2018, поскольку деньги необходимо было освоить в короткий срок в течение последних двух месяцев 2018 года.

ООО «Вертикаль» завершило предусмотренные Контрактом работы на Объекте 25.12.2018. Указанные работы в полном объеме оплачены МУ «УКС г. Тулы» 27.12.2018.

«__», исполнявший в период заключения и исполнения Контракта полномочия директора ООО «Вертикаль», от дачи объяснений в прокуратуре города Тулы, в Тульском УФАС России отказался.

Вместе с тем, в материалах уголовного дела № 11907700001370050 имеется протокол допроса, согласно которому «__» указывает, что работы по Контракту были начаты в середине октября 2018 года. Согласно имеющимся в материалах уголовного дела протоколам допросов, иные лица, работавшие от ООО «Вертикаль», в своих объяснениях также указывают, что работы по строительству водопровода были начаты в октябре 2018 года, то есть до заключения Контракта.

Из материалов дела следует, что стоимость работ, выполненных ООО «Вертикаль» на Объекте, составила 7 499 979,56 руб.

Работы на Объекте были приняты МУ «УКС г. Тулы» в полном объеме, что подтверждается актом сдачи-приемки выполненных работ от 21.12.2018 на сумму 7 499 979,56 руб., а также актами о приемке выполненных работ (по форме КС-2) от 07.12.2018 № 1, от 14.12.2018 № 2, от 19.12.2018 № 3, от 21.12.2018 № 4, и оплачены в полном объеме платёжными поручениями от 19.12.2018 № 1352, от 20.12.2018 № 1368, от 26.12.2018 № 1423, от 26.12.2018 № 1407.

В материалы настоящего дела прокуратурой города Тулы представлена копия приговора Центрального районного суда г. Тулы от 09.04.2021 по уголовному делу № 11907700001370050, согласно которому должностные лица МУ «УКС г. Тулы» и ООО «Вертикаль», подписавшие Контракт, признаны виновными в совершении преступления, предусмотренного частью 3 статьи 159 Уголовного

кодекса Российской Федерации. Судом, в том числе установлено, что должностные лица МУ «УКС г. Тулы» и ООО «Вертикаль» действовали совместно и согласовано по предварительному сговору; должностное лицо ООО «Вертикаль» до заключения Контракта организовало выполнение работ на Объекте, а должностное лицо МУ «УКС г. Тулы», зная об отсутствии юридических оснований для выполнения указанных работ, не препятствовало их производству, в продолжение заключило Контракт с ООО «Вертикаль», оформив достигнутые договоренности (стр. 54 приговора).

В рамках рассмотрения дела № 071/01/16-132/2021 Комиссией Тульского УФАС России был проведен анализ состояния конкуренции в необходимом объеме. Целью исследования является анализ состояния конкурентной среды на товарном рынке работ по строительству инженерных коммуникаций для водоснабжения и водоотведения, газоснабжения (ОКВЭД 42.21).

В результате проведенного анализа состояния конкуренции было установлено, следующее:

1. Временной интервал исследования определен периодом с 27.11.2018 (дата заключения контракта) по 26.12.2018 (дата оплаты подрядчику выполненных работ).
2. Продуктовые границы рынка определены как работы по строительству инженерных коммуникаций для водоснабжения и водоотведения, газоснабжения (ОКВЭД 42.21) «ОК 029-2014. Общероссийский классификатор видов экономической деятельности» (утв. Приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14-ст).
3. Географические границы товарного рынка работ по строительству инженерных коммуникаций для водоснабжения и водоотведения, газоснабжения определены границами территории муниципального образования город Тула.

Состав хозяйствующих субъектов для целей данного исследования определялся путем направления запросов в Управление Федеральной налоговой службы по Тульской области, территориальный орган Федеральной службы государственной статистики по Тульской области.

В соответствии с полученной от Управления Федеральной налоговой службы по Тульской области, территориального органа Федеральной службы государственной статистики по Тульской области информацией, на территории города Тулы деятельность по строительству инженерных коммуникаций для водоснабжения и водоотведения, газоснабжения осуществляет более 200 хозяйствующих субъектов различной организационно-правовой формы.

Следовательно, рассматриваемый рынок является конкурентным.

В силу требований пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции

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

При этом согласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии со статьей 420 Гражданского кодекса Российской Федерации договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

В силу статьи 422 Гражданского кодекса Российской Федерации договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом или иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Таким образом, обязанность проверять соответствие положений договора и правовых оснований для его заключения действующему законодательству возложена на обе стороны договора.

Следовательно, заключение договора, являющегося согласованием воли сторон о всех существенных условиях, в том числе противоречащих законодательству о контрактной системе и антимонопольному законодательству, свидетельствуют о наличии антиконкурентного соглашения.

Для признания 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, нарушившими требования статьи 16 Закона о защите конкуренции, необходимо установить, какое соглашение заключено либо какие действия совершены, привели ли или могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке

воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Признаки ограничения конкуренции установлены в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции. В частности к ним относятся: сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Рынок работ по строительству инженерных коммуникаций для водоснабжения и водоотведения, газоснабжения на территории г. Тулы не является закрытым и ограниченным.

Таким образом, действия муниципального учреждения «Управление капитального строительства города Тулы», выразившиеся в заключении с обществом с ограниченной ответственностью «Вертикаль» соглашения, направленного на выполнение работ по объекту: «Внеплощадочные сети застройки «Жилой район, расположенный в северной части Зареченского района города Тулы (газ, канализация, водоснабжение, теплоснабжение), в т.ч. ПИР» до заключения контракта, заключение контракта на выполнение указанных работ на сумму 7 500 000, 00 рублей на основании пункта 8 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе без проведения конкурентных процедур, привели или могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке и существенно нарушили положения Закона о контрактной системе и Закона о защите конкуренции.

Заключение вышеназванного контракта без проведения конкурентных процедур исключило возможность иных хозяйствующих субъектов, выполняющих аналогичные работы, участвовать в конкурентных процедурах и привело к преимущественному положению конкретного хозяйствующего субъекта, и как следствие, ограничило (могло ограничить) конкуренцию на соответствующем товарном рынке.

Следовательно, МУ «УКС г. Тулы» не обеспечило эффективность финансовых вложений, проявила субъективный подход к выбору контрагента и не обеспечило равный доступ всем потенциальным участникам данного товарного рынка, что существенным образом влияет на конкуренцию.

ООО «Вертикаль» в свою очередь, заключило вышеуказанный контракт без участия в конкурентных процедурах. Иные хозяйствующие субъекты, желавшие выполнять работы по строительству инженерных коммуникаций для водоснабжения и водоотведения, газоснабжения на территории г. Тулы, не получили возможность реализовать свое право путем участия в конкурентных процедурах за заключение указанного контракта.

Заключение сделки должно не только формально соответствовать законодательству, но и не вступать в противоречие с общим запретом недобросовестного осуществления прав субъекта гражданско-правовых отношений. Деятельность и поведение участника отношений, имеющих своим результатом удовлетворение потребностей муниципального образования (муниципальных нужд), должно производиться посредством проведения торгов в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Материалами дела о нарушении антимонопольного законодательства подтверждается, что заключение спорного Контракта с единственным подрядчиком и отсутствие конкурентных процедур способствовало созданию преимущественного положения ООО «Вертикаль» и лишило возможности другие хозяйствующие субъекты, осуществляющие аналогичную деятельность, реализовать свое право на заключение указанного Контракта. В результате не был обеспечен равный доступ всем потенциальным участникам товарного рынка, что привело (могло привести) к ограничению, устранению конкуренции.

Следовательно, неиспользование предусмотренных законодательством конкурентных процедур при осуществлении деятельности по проведению работ по строительству инженерных коммуникаций для водоснабжения и водоотведения, газоснабжения на территории г. Тулы, ограничивает конкуренцию на данном рынке.

Осуществление со стороны МУ «УКС г. Тулы» и ООО «Вертикаль» согласованных действий, выразившихся в заключении и реализации соглашения (которое привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок работ по строительству инженерных коммуникаций для водоснабжения и водоотведения, газоснабжения на территории г. Тулы), направленного на выполнение работ по строительству сети водоснабжения в северной части Зареченского района города Тулы без проведения конкурентной закупки в целях исключения участия в ней иных хозяйствующих субъектов, свидетельствует о нарушении ими положений статьи 16 Закона о защите конкуренции, согласно которой запрещаются соглашения между

органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности, к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела № 071/01/16-132/2021 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся в материалах дела доказательств, приходит к выводу о том, что заключив и реализовав антиконкурентное соглашение, направленное на выполнение работ по объекту: «Внеплощадочные сети застройки «Жилой район, расположенный в северной части Зареченского района города Тулы (газ, канализация, водоснабжение, теплоснабжение), в т.ч. ПИР» до заключения контракта, а также на заключение контракта на выполнение указанных работ на сумму 7 500 000, 00 рублей на основании пункта 8 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе без проведения конкурентных процедур, муниципальное учреждение «Управление капитального строительства города Тулы» и общество с ограниченной ответственностью «Вертикаль» нарушили пункт 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Принимая настоящее решение, Комиссия исходит из тех обстоятельств, что состав нарушения федерального права установлен в полном объеме и антимонопольным органом доказан; причинно-следственная связь между действиями (бездействием) ответчиков и угрозой наступления неблагоприятных последствий, а также волеизъявление сторон как участников антиконкурентного соглашения установлены; доводы ответчиков по делу изучены в полном объеме.

Кроме того, заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем, образуют состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заключение федеральным органом исполнительной власти, органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, органом местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органом или организацией либо государственным внебюджетным фондом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо осуществление указанными органами или организациями недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий образует состав правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 14.32 Кодекса

Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 указанного Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Следовательно, Комиссия приходит к выводу о необходимости передать материалы дела соответствующим должностным лицам для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении виновных лиц дел об административных правонарушениях.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления.

В соответствии с частью 1 статьи 178 Уголовного кодекса Российской Федерации запрещается ограничение конкуренции путем заключения между хозяйствующими субъектами-конкурентами ограничивающего конкуренцию соглашения (картеля), запрещенного в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо повлекло извлечение дохода в крупном размере.

При этом в соответствии с примечанием к указанной статье крупным ущербом признается ущерб, сумма которого превышает десять миллионов рублей.

Учитывая, что сумма ущерба, причиненного бюджету муниципального образования город Тула, равна 7 499 979,56 рублей, Комиссия приходит к выводу об отсутствии оснований для передачи в правоохранительные органы материалов дела № 071/01/16-132/2021 с целью установления в действиях муниципального учреждения «Управление капитального строительства города Тулы» и общества с ограниченной ответственностью «Вертикаль» признаков преступления, предусмотренного частью 1 статьи 178 Уголовного кодекса Российской Федерации.

В связи с тем, что обязательства по муниципальному контракту от 27.11.2018 № СО-030-18 на выполнение работ по объекту: «Внеплощадочные сети застройки «Жилой район, расположенный в северной части Зареченского района г. Тулы» (газ, канализация, водоснабжение, теплоснабжение), в т.ч. ПИР» ООО «Вертикаль» выполнены, а также учитывая социальную значимость объекта

закупки, у Комиссии отсутствуют основания для выдачи предписания.

На основании вышеизложенного, и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 3 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать муниципальное учреждение «Управление капитального строительства города Тулы» и общество с ограниченной ответственностью «Вертикаль» нарушившими пункт 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".
2. Обязательное для исполнения предписание муниципальному учреждению «Управление капитального строительства города Тулы», обществу с ограниченной ответственностью «Вертикаль» по факту заключения и реализации запрещенного соглашения не выдавать в связи с исполнением обязательств по муниципальному контракту от 27.11.2018 № СО-030-18.
3. Передать решение и материалы по делу № 071/01/16-132/2021 о нарушении антимонопольного законодательства соответствующим должностным лицам для решения вопроса о привлечении ответчиков по настоящему делу к административной ответственности в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

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