<…>

» января 2020 г. г. Оренбург

Решение по делу № 056/01/16-977/2019

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии – заместителя руководителя Управления-начальника отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей – <…>, членов Комиссии: <…>,

в отсутствии представителя контрольно-ревизионного управления администрации г. Оренбурга – извещены надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела, заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствии представителя (вх. № 469 от 23.01.2020);

в присутствии директора муниципального общеобразовательного бюджетного учреждения «<…>» - <…>

в присутствии директора общества с ограниченной ответственности «<…>» - <…>.;

в отсутствии представителя Управления образования администрации г. Оренбурга – извещены надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела;

в отсутствие представителя Муниципального казенного учреждения «<…>» – извещены надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела

рассмотрев дело № 056/01/16-977/2019 по признакам нарушения муниципальным общеобразовательным бюджетным учреждением «<…>» (<…> и ООО «<…>» (<…>) ст. 16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции», выразившемся в

заключении соглашения, которое направлено на уклонение от исполнения требований действующего законодательства о проведении торгов и недопущение конкуренции на рынок по производству строительных специализированных работ в границах МО г. Оренбург (договор подряда: № 74 от 09.07.2018 на выполнение работ по ремонту пищеблока – варочный цех, цех мясной продукции-демонтажные, общестроительные работы по адресу: <…> на выполнение работ по ремонту пищеблока – варочный цех, цех мясной продукции, моечное помещение (№ 3,14,15) - общестроительные, сантехнические работы, отопление, электротехнические работы по адресу: г. <…> на выполнение работ по ремонту пищеблока (проемы) по адресу: <…> на выполнение работ по ремонту пищеблока – неучтенные работы по адресу: <…>),

УСТАНОВИЛА:

08.05.2019 (вх. № 3702) в Оренбургское УФАС России от контрольно-ревизионного управления администрации г. Оренбурга поступили материалы выездной проверки в отношении муниципального общеобразовательного бюджетного учреждения «<…>» (далее - МОБУ «<…>», Учреждение), общества с ограниченной ответственностью «<…>» (далее – ООО «<…>») при заключении следующих договоров:

1. договор подряда № 74 от 09.07.2018 на выполнение работ по ремонту пищеблока – варочный цех, цех мясной продукции-демонтажные, общестроительные работы по адресу<…>. Цена договора: 340 000,00руб., срок выполнения работ 16.07.2018;

2. договор подряда № 78 от 17.07.2018 на выполнение работ по ремонту пищеблока – варочный цех, цех мясной продукции, моечное помещение (№ 3,14,15)-общестроительные, сантехнические работы, отопление, электротехнические работы по адресу: <…>. Цена договора: 326 000,00руб., срок выполнения работ 26.07.2018;

3. договор подряда № 79 от 27.07.2018 на выполнение работ по ремонту пищеблока (проемы) по адресу<…>. Цена договора: 64 000,00руб., срок выполнения работ 06.08.2018;

4. договор подряда № 110 от 24.10.2018 на выполнение работ по ремонту пищеблока – неучтенные работы по адресу: <…>. Цена

договора: 116 274,00руб., срок выполнения работ 30.10.2018.

В ходе рассмотрения поступивших материалов в соглашении между МОБУ «<…>» и ООО «<…>» усмотрены признаки нарушения ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

07.08.2019 издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области № 129 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения муниципальным общеобразовательным бюджетным учреждением «<…>» и обществом с ограниченной ответственностью «<…>» ст. 16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

Определением Председателя Комиссии Оренбургского УФАС России (исх. № 8320 от 20.08.2019) рассмотрение дела назначено на 23.09.2019г. в 14 ч. 00 мин.

23.09.2019 года определением Оренбургского УФАС России (исх. № 9481 от 26.09.2019) рассмотрение дела отложено на 21.10.2019г. в 14 ч. 00 мин.

21.10.2019 года определением Оренбургского УФАС России (исх. № 10403 от 21.10.2019) рассмотрение дела отложено на 18.11.2019г. в 14 ч.15 мин.

18.11.2019 года определением Оренбургского УФАС России (исх. № 11437 от 18.11.2019) срок рассмотрения дела продлен до 20 февраля 2020 года, рассмотрение дела отложено на 10.12.2019г. в 14 ч. 30 мин.

10.12.2019 года в рассмотрении дела объявлен пеерерыв до 13.12.2019 года 10 ч. 00 мин. и запрошена дополнительная информация.

13.12.2019 года в связи с принятием Комиссией Оренбургского УФАС России заключения об обстоятельствах дела, рассмотрение дела № 056/01/16-977/2019 отложено на 27.01.2019г. в 11 ч. 00 мин.

В ходе расссмотрения дела директор муниципального общеобразовательного бюджетного учреждения «<…>» нарушение ст. 16 Федерального закона
№ 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» не признала, указала на возможность заключения нескольких договоров подряда на проведение ременттных работ, договоры заключались по менре

необходимости выполнения работ, а также на необходимость проведения ремонтных работ в максимально-короткие сроки.

Директор ООО «<…>» нарушение ст. 16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» не признал, указал на возможность заключения нескольких договоров в рамках ст. 93 Федерального закона № 44-ФЗ, а также на то, что договоры заключались по мере выполнения работ.

Исследовав материалы дела, заглушав пояснения сторон, Комиссия Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства приходит к следующему.

В соответствии со ст. 16 Федерального закона № 131-ФЗ от 06.10.2003 г. «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения городского округа относятся владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности городского округа (п. 3), а также организация предоставления общедоступного и бесплатного дошкольного, начального общего, основного общего, среднего общего образования по основным общеобразовательным программам в муниципальных образовательных организациях (за исключением полномочий по финансовому обеспечению реализации основных общеобразовательных программ в соответствии с федеральными государственными образовательными стандартами), организация предоставления дополнительного образования детей в муниципальных образовательных организациях (за исключением дополнительного образования детей, финансовое обеспечение которого осуществляется органами государственной власти субъекта Российской Федерации), создание условий для осуществления присмотра и ухода за детьми, содержания детей в муниципальных образовательных организациях, а также организация отдыха детей в каникулярное время (п. 11).

В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 9 Федерального закона от 29.12.2012 г.

№ 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» к полномочиям органов местного самоуправления муниципальных районов и городских округов по решению вопросов местного значения в сфере образования относится обеспечение содержания зданий и сооружений муниципальных образовательных учреждений, обустройство прилегающих к ним территорий.

Согласно п. 2 ст. 51 Федерального закона № 131-ФЗ от 06.10.2003 г. «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» органы местного самоуправления вправе передавать муниципальное имущество во временное владение или в постоянное пользование физическим и юридическим лицам, органам государственной власти Российской Федерации (органам государственной власти субъекта Российской Федерации) и органам местного самоуправления иных муниципальных образований, отчуждать, совершать иные сделки в соответствии с федеральными законами.

На основании устава МОБУ «<…>», утвержденного распоряжением Управления образования администрации г. Оренбурга от 13.11.2013 № 643, учреждение создано с целью образовательной деятельности, т.е. оказания муниципальных услуг и (или) исполнения муниципальных функций в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов местного самоуправления в сфере образования.

МОБУ «<…>» является некоммерческой организацией (п. 1.1 Устава), обладает автономией, под которой понимается самостоятельность в осуществлении образовательной, научной, административной, финансово – экономической деятельности, разработке и принятии локальных нормативных актов в соответствии с действующим законодательством, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации (п. 3.1 Устава).

Согласно ст. 9.2 Федерального закона от 12.01.1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» бюджетным учреждением признается некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий соответственно органов государственной власти (государственных органов) или органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах.

Имущество учреждения закрепляется за ним на праве оперативного управления (п. 6.1 Устава).

Финансовое обеспечение Учреждения осуществляется в виде субсидий в соответствии с утвержденным муниципальным заданием

(п. 6.5 Устава).

09 января 2018 года между Управлением образования администрации города Оренбурга и муниципальным общеобразовательным бюджетным учреждением «<…>» заключено соглашение № 1-17/165С от 09.01.2018г. о порядке и условиях предоставления субсидии на иные цели.

Согласно соглашению № 1-17/165С от 09.01.2018г. графиком предоставления субсидий на 2017 год предусмотрена, в том числе:

- Субсидия на финансирование социально значимых мероприятий депутаты Законодательного Собрания Оренбургской области (к) областной бюджет» в сумме 300 000 руб. 00 коп.

В соответствии с п. 1.1 предметом соглашения № 1-17/165С от 09.01.2018г. о порядке и условиях предоставления субсидии на иные цели является определение порядка и условий предоставления учредителем учреждению субсидий на иные цели.

Учредитель (Управление образования администрации города Оренбурга) обязуется предоставить в 2018 году учреждению (муниципальному общеобразовательному бюджетному учреждению «<…>») субсидии в сумме и в сроки, указанные в графике перечисления субсидий на иные цели.

В свою очередь согласно соглашению № 1-17/165С от 09.01.2018г. о порядке и условиях предоставления субсидии на иные цели учреждение (муниципальное общеобразовательное бюджетное учреждение «<…>») обязуется расходовать полученную субсидию по целевому назначению.

06 июня 2018 года между Управлением образования администрации города Оренбурга и муниципальным общеобразовательным бюджетным учреждением «<…>» заключено дополнительное соглашений № 2 к соглашению № 1-17/165С от 09.01.2018г. о порядке и условиях предоставления субсидии на иные цели.

Согласно приложению № 2 к дополнительному соглашению № 5 к соглашению № 1-17/165С от 09.01.2017г. о порядке и условиях предоставления субсидии на иные цели, к субсидиям на иные цели относятся:

- Субсидии на мероприятия по наказа избирателей Оренбургского городского Совета (k) подраздел 2.7 – 500 000 руб. 00 коп. (в т.ч. 500

000 руб. 00 коп. – ремонт пищеблока);

- Субсидия на приобретение основных средств, материальных запасов и прочих услуг (средства областного бюджета (госстандарт)) родраздел 2.1 – 4 022 руб. 00 коп.;

- Субсидия на финансирование социально значимых мероприятий депутаты <…> (k) областной бюджет – 300 000 руб. 00 коп. (в т.ч. 300 000 руб. 00 коп. – проектные, экспертные, ремонтные, монтажные работы, приобретение основных средств, оборудования, материалов, производственного и хозяйственного инвентаря;

- Субсидии на испытания и измерения электрических установок в ОБО (0) подраздел 2.1 – 11 013 руб. 00 коп.

27 июня 2018 года между Управлением образования администрации города Оренбурга и муниципальным общеобразовательным бюджетным учреждением «<…>» заключено дополнительное соглашений № 3 к соглашению № 1-17/165С от 09.01.2018г. о порядке и условиях предоставления субсидии на иные цели.

Согласно приложению № 2 к дополнительному соглашению № 3 к соглашению № 1-17/165С от 09.01.2018г. о порядке и условиях предоставления субсидии на иные цели, к субсидиям на иные цели относятся:

- Субсидии на мероприятия по наказа избирателей <…> (k) подраздел 2.7 – 500 000 руб. 00 коп. (в т.ч. 500 000 руб. 00 коп. – ремонт пищеблока);

- Субсидия на приобретение основных средств, материальных запасов и прочих услуг (средства областного бюджета (госстандарт)) родраздел 2.1 – 78 003 руб. 00 коп.;

- Субсидия на финансирование социально значимых мероприятий депутаты <…> (k) областной бюджет – 300 000 руб. 00 коп. (в т.ч. 300 000 руб. 00 коп. – ремонт пищеблока;

- Субсидии на испытания и измерения электрических установок в ОБО (0) подраздел 2.1 – 11 013 руб. 00 коп.

В свою очередь согласно соглашению № 1-17/165С от 09.01.2018г. о порядке и условиях предоставления субсидии на иные цели учреждение (муниципальное общеобразовательное бюджетное учреждение «<…>») обязуется расходовать полученную субсидию по

целевому назначению.

Таким образом, в данных обстоятельствах муниципальное общеобразовательное бюджетное учреждение «<…>» выступает как организация, осуществляющая функции органа местного самоуправления по содержанию в надлежащем состоянии муниципального имущества в целях организации начального, основного общего образования, на которую распространяются положения Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и ограничения, установленные ст. 16 Закона № 135-ФЗ.

ООО «<…>» зарегистрировано в качестве юридического лица 07.06.2005г. (ОГРН: <…>).

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц, основным видом деятельности ООО «<…>», является строительство жилых и нежилых зданий (ОКВЭД 41.20).

Согласно ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», хозяйствующим субъектом является коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

Следовательно, ООО «<…>», является хозяйствующим субъектом и полноправным участниками товарного рынка, равно как и другие его участники воздействуют на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Правовые основания для заключения между МОБУ «<…>» и ООО «<…>» в рамках одной сделки нескольких договоров на выполнение работ по ремонту пищеблока в МОБУ «<…>» (№ 74 от 09.07.2018; № 78 от 17.07.2018; № 79 от 27.07.2018; № 110 от 24.10.2018) в порядке п. 5 ч. 1 ст. 93 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» отсутствовали, исходя из следующего.

Содержание имущества муниципальных образовательных учреждений, находящегося в муниципальной собственности, отнесено к вопросам местного значения, в связи с чем организация работ по ремонту пищеблока в МОБУ «<…>» является муниципальной нуждой, реализация которой осуществляется в процедурах,

предусмотренных Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Согласно ч. 1 ст. 54 Федерального закона № 131-ФЗ от 06.10.2003 г. «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» также установлено, что закупки товаров, работ, услуг для обеспечения муниципальных нужд осуществляются в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Пунктом 7 ст. 3 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» обозначено, что заказчиком является государственный или муниципальный заказчик либо в соответствии с ч. 1 ст. 15 настоящего Федерального закона бюджетное учреждение, осуществляющие закупки.

Согласно ч. 1 ст. 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 (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений (ч. 2 ст. 24 Закона о контрактной системе).

В соответствии с нормами ч.2 ст.59 Закона о контрактной системе, заказчик обязан проводить электронный аукцион в случае, если осуществляются закупки товаров, работ, услуг, включенных в перечень, установленный Правительством РФ, либо в дополнительный перечень, установленный высшим исполнительным органом государственной власти субъекта РФ при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд субъекта РФ, за исключением случаев закупок товаров, работ, услуг путем проведения запроса котировок, запроса предложений, осуществления закупки у единственного поставщика с учетом требований закона.

Анализ вышеуказанных положений федерального законодательства РФ позволяет сделать вывод, что в случае необходимости привлечения подрядчиков для выполнения работ бюджетному учреждению, оплата которых будет осуществляться за счет бюджетных средств, осуществление таких действий происходит строго в рамках Закона о контрактной системе.

Иного порядка определения подрядчиков, в целях заключения с ними контрактов (договоров) на выполнение работ, необходимых для решения вопросов местного значения, и, обеспечиваемых за счет средств местных бюджетов, действующее законодательство РФ не содержит.

В ходе рассмотрения дела Комиссией Оренбургского УФАС России установлен факт достижения между МОБУ «<…>» и ООО «<…>» договоренности о выполнении работ по ремонту пищеблока в МОБУ «<…>» путем «дробления» сделки на заключение договоров, стороны пришли к договоренности по всем существенным условиям сделки (количество договоров, сумма, стороны), это подтверждается следующим.

В период с июля по октябрь 2018 г. между муниципальным общеобразовательным бюджетным учреждением «<…>» обществом с ограниченной ответственностью «Реалстрой» был заключен ряд договоров подряда, предмет которых связан с осуществлением работ по ремонту пищеблока в МОБУ «<…>», а именно:

1. договор подряда № 74 от 09.07.2018 на выполнение работ по ремонту пищеблока – варочный цех, цех мясной продукции-демонтажные, общестроительные работы по адресу: <…>. Цена договора: 340 000,00руб., срок выполнения работ 16.07.2018;

2. договор подряда № 78 от 17.07.2018 на выполнение работ по ремонту пищеблока – варочный цех, цех мясной продукции, моечное помещение (№ 3,14,15)-общестроительные, сантехнические работы, отопление, электротехнические работы по адресу: <…>. Цена договора: 326 000,00руб., срок выполнения работ 26.07.2018;

3. договор подряда № 79 от 27.07.2018 на выполнение работ по ремонту пищеблока (проемы) по адресу: <…>. Цена договора: 64 000,00руб., срок выполнения работ 06.08.2018;

4. договор подряда № 110 от 24.10.2018 на выполнение работ по ремонту пищеблока – неучтенные работы по адресу<…>. Цена

договора: 116 274,00руб., срок выполнения работ 30.10.2018.

Обозначенная стоимость вышеперечисленных договоров была определена локально - сметным расчетом, которые согласованы ООО «<…>» и утверждены МОБУ «<…>». Суммарная стоимость договоров составляет 846 274 руб. 00 коп., что соответствует выделенным субсидиям в 2018г. МОБУ «<…>» на иные цели.

Согласно п. 1.1 договоров подрядчик обязуется выполнить по заданию Заказчика работу и сдать ее результат Заказчику, а Заказчик в свою очередь, обязуется принять результат работы и оплатить его.

Согласно п. 3.2 договоров оплата выполненных работ производится заказчиком в течение 30 дней при условии, что работа выполнена надлежащим образом и в сроки, установленные договором или досрочно.

В соответствии с п. 3.3 договоров оплата выполненных работ производиться на основании подписанных сторонами акта выполненных работ (форма КС-2) и справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС - 3).

В соответствии с актами о приемке выполненных работ (от 16.07.2018г.; от 26.07.2018г.; от 06.08.2018г.; от 30.10.2018г.) за 2018 год ООО «<…>» выполнены работы на сумму 846 274 (восемьсот сорок шесть двести семьдесят четыре тысяч) рублей 00 копеек.

Договоры заключены в один временной период, определено единое место выполнения работ - <…>, заключение направлено на удовлетворение единой нужды заказчика – ремонт пищеблока в МОБУ «<…>», заключены с одним и тем же лицом – ООО «<…>».

Согласно имеющимся в материалах дела платежным поручениям № 0216483 от 28.09.2018г.; № 0238184 от 29.10.2018г.; № 0217886 от 28.09.2018г.; № 0217887 от 28.09.2018г.; № 0276226 от 12.12.2018г.; № 0276589 от 12.12.2018г. финансовым управлением администрации г. Оренбурга (МОБУ <…>) на лицевой счет ООО «<…>» перечислены средства в размере 800 000 (восемьсот тысяч) рублей 00 копеек, и на лицевой счет ООО «<…>» перечислены средства в размере 800 000 (восемьсот тысяч) рублей 00 копеек.

Назначение платежа – ремонт пищеблока согласно договорам: № 74 от 09.07.2018; № 78 от 17.07.2018; № 79 от 27.07.2018; № 110 от 24.10.2018г.

Таким образом, фактически работы по исследуемым договорам подряда выполнены ООО «<…>» на общую сумму в 2018 году 800 000 руб. 00 коп., в связи с чем, в случае заключения единого контракта подлежали бы применению установленные Федеральным законом № 44-ФЗ от 05.04.2013 г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» конкурентные процедуры.

Согласно материалам дела между муниципальным казенным учреждением «<…>» и муниципальным общеобразовательным бюджетным учреждением «<…>» заключен договор на бухгалтерское обслуживание согласно которому муниципальное казенное учреждение «<…>» осуществляет предварительный контроль за соответствием заключаемых Учреждением договоров (контрактов) объемом ассигнований и лимитам бюджетных обязательств в сроки установленные регламентом от 17.06.2015г. № 527 «Об утверждении Регламентов проведения правовой и экономической экспертизы договоров (контрактов), заключаемых организациями (учреждениями), подведомственными управлению образования администрации города Оренбурга» (далее - Регламент).

В соответствии с п. 1.2 Регламента бюджетные организации (учреждения) представляют на экспертизу проекты договоров (контрактов.)

Согласно п. 1.6 Регламента бюджетные организации предоставляют проекты договоров (контрактов) для правовой и экономической экспертизы до подписания этих проектов руководителями организаций (учреждений).

Пунктом 2.6 Регламента предусмотрено, что в случае отсутствие замечаний и соответствия представленных на правовую экспертизу проектов договоров (контрактов) действующему законодательству Российской Федерации, нормативно правовым актам Оренбургской области и города Оренбурга, проект договора (контракта) удостоверяется путем визирования на каждой странице штампом согласования, где сотрудник юридической группы МКУ «<…>» ставит свою роспись и дату согласования.

Заключение четырех договоров подряда в рамках единой сделки подтверждается тем, что к моменту предоставления проектов договоров на юридическую экспертизу в МКУ «<…>» (06.07.2018г.) были сформулированы все существенные условия договоров № 74 от 09.07.2018; № 78 от 17.07.2018; № 79 от 27.07.2018, что подтверждается

штампами МКУ «<…>» на каждом из заключенных договоров.

Представленные в материалы дела коммерческие предложения, поступившие от хозяйствующих субъектов, не являются достаточными доказательствами предоставления возможности иным хозяйствующим субъектам участвовать в конкурентной борьбе за цену контракта.

Умышленное «дробление» предметов договоров с целью формального соблюдения требований действующего законодательства и обхода императивно установленных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) не допускается. Такие действия имеют (могут иметь) своими последствиями недопущение, ограничение конкуренции, выражающееся в ограничении числа участников закупок в виду субъективного усмотрения заказчика относительно избрания контрагента в том случае, если договоры, предмет которых «раздроблен» заказчиком, заключены с одним лицом.

В соответствии со ст. 16 Федерального закона № 135-ФЗ 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.

Согласно п. 18 ст. 4 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» соглашение – это договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Для заключения соглашения (договора) по общему правилу необходимо выражение согласованной воли двух или более сторон (п. 3 ст. 154 ГК РФ). В случае с устными сделками выражение воли сторон происходит в словесной форме.

Так, исходя из смысла закона, в качестве соглашения рассматривается любая договоренность, которая в отдельных

случаях может иметь форму договора, однако всегда предполагает намеренный и целенаправленный двусторонний (многосторонний) обмен информацией, характеризующей поведение лиц, достигших договоренности, в отношении товарного рынка, а также в отношении иных лиц.

Проанализировав предмет и содержание вышеперечисленных договоров, Комиссия по рассмотрению дела приходит к выводу, что данные договоры были направлены на удовлетворение одной потребности учреждения как заказчика, заключающейся в ремонте пищеблока в здании МОБУ «<…>». Объективных условий, препятствовавших учреждению провести одну закупочную процедуру в конкурентной форме вместо заключения нескольких договоров, не установлено. Фактически эти договоры образуют единую сделку, искусственно раздробленную на несколько сделок с суммами, позволяющими заключить их на условиях закупки у единственного поставщика и исключить необходимость проведения закупки в конкурентной форме.

Обозначенные обстоятельства указывают на создание учреждением непосредственно для ООО «<…>» преимущественных условий деятельности, что также свидетельствует о достижении между ними взаимной устной договоренности, соответствующей интересу каждой из сторон (у учреждения - путем исключения необходимости проведения отбора подрядчика на условиях конкурентной закупки; у ООО «<…>» - путем гарантированного получения права на осуществление работ, отсутствия необходимости участия в конкурентном отборе подрядчика).

МОБУ «<…>» не предприняло каких-либо мер для создания равных возможностей всем хозяйствующим субъектам, выполняющим строительные работы на соответствующем товарном рынке для участия в конкурентных процедурах за заключение договора на выполнение работ по ремонту пищеблока в здании МОБУ «<…>», проявило субъективный подход к выбору подрядчика. Указанные обстоятельства повлекли ущемление их прав, в том числе прав на обжалование результатов торгов, создание преимущественных условий для деятельности на данном рынке, недопущение состязательности за доступ на рынок и ограничение конкуренции между хозяйствующими субъектами.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по

Оренбургской области проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке по строительным специализированным работам в географических границах Оренбургской области в соответствии с требованиями части 5.1 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», а также Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее - Порядок).

Временной интервал исследования товарного рынка.

Временной интервал исследования – период с даты заключения гражданско-правового договора – 09.07.2018 г. (с даты заключения договора подряда № 74 от 09.07.2018г.) по 12.12.2018г. (согласно платежного поручения № 0276266, № 0276589 от 12.12.2018г.).

Продуктовые границы – работы строительные специализированные, которые относятся к классификационной группе 43 Работы строительные специализированные.

Географические границы товарного рынка – административные границы Оренбургской области.

Услуги по выполнению строительных работ в границах Оренбургской области оказывают, в том числе следующие хозяйствующие субъекты ООО «<…>», ООО «<…>», ИП <…>и другие субъекты в том числе включенные в реестр квалифицированных подрядных организаций.

С учетом изложенного, Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к выводу о том, что рынок услуг по производству строительных специализированных работ является конкурентным.

Заключение в рамках единой сделки нескольких договоров, являющихся согласованием воли сторон обо всех существенных условиях, в том числе противоречащих законодательству о контрактной системе и антимонопольному законодательству, свидетельствует о наличии антиконкурентного соглашения.

В ходе рассмотрения дела № 056/01/16-977/2019 в действиях МОБУ «<…>» и ООО «<…>» установлены признаки нарушения ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции комиссия антимонопольного органа при принятии решения по делу о

нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

В силу ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает в случаях, указанных в настоящем Федеральном законе, предписания о прекращении или об изменении соглашений, нарушающих антимонопольное законодательство, о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Поскольку на момент принятия решения по настоящему делу обязательства по гражданско-правовоым договорам между МОБУ «<…>» и ООО «<…>» сторонами исполнены, Комиссия пришла к выводу об отсутствии оснований для выдачи обязательного для исполнения предписания.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 1 статьи 49 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», Комиссия Оренбургского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать МОБУ «<…>» и ООО «<…>» (ОГРН: <…>) нарушившими ст.16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции».

2. Предписание не выдавать.

3. Передать материалы дела № 056/01/16-977/2019 уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области для решения вопроса о возбуждении административного производства в соответствии с Кодексом РФ об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии <…>

ЧЛЕНЫ КОМИССИИ <...>