

РЕШЕНИЕ

по делу № 034/01/16-692/2020

о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 20 января 2021 года Волгоград

Решение в полном объеме изготовлено 03 февраля 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по рассмотрению дела № 034/01/16-692/2020 о нарушении антимонопольного законодательства, в составе:

<...> – председателя Комиссии, заместителя руководителя управления,

<...> – члена Комиссии, начальника отдела контроля монополистической деятельности и торговли управления,

<...> – члена Комиссии, заместителя начальника отдела контроля монополистической деятельности и торговли управления,

рассмотрев дело № 034/01/16-692/2020 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное по признакам нарушения Управлением капитального строительства администрации городского округа-город Волжский Волгоградской области (<...>), обществом с ограниченной ответственностью «Каспий» (<...>), федеральным казённым учреждением «Исправительная колония № 26 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Волгоградской области» (<...>) пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении 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, если такие соглашения 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, по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Энергосервис» (<...>), обществом с ограниченной ответственностью «Италпроект» (<...>) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении ограничивающего конкуренцию соглашения при проведении аукциона в электронной форме на разработку проектно-сметной документации, изыскательных работ для строительства дошкольного образовательного учреждения детского сада по ул. Иртышская, 16, пос. Металлург, г. Волжский, Волгоградской области, в присутствии на заседании:

– старшего помощника прокурора города Волжского Волгоградской области – <...>;

– представителя Управления капитального строительства администрации городского округа-город Волжский Волгоградской области – <...>;

– представителей ФКУ «Исправительная колония № 26 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Волгоградской области» – <...>;

– представителей ООО «Энергосервис» – <...>;

– представителей ООО «Италпроект» – <...>.

в отсутствие иных лиц, извещенных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела,

УСТАНОВИЛА:

Поводом для возбуждения настоящего дела послужили материалы прокуратуры г. Волжского Волгоградской области от 06.04.2020 вх. № 3251 по признакам нарушения антимонопольного законодательства со стороны Управления капитального строительства администрации городского округа-город Волжский Волгоградской области (далее – УКС), ООО «Каспий», федеральным казённым учреждением «Исправительная колония № 26 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Волгоградской области» (далее – ФКУ «ИК № 26») пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении 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, если такие соглашения 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, а также по признакам нарушения антимонопольного законодательства со стороны ООО «Энергосервис», ООО «Италпроект» пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении ограничивающего конкуренцию соглашения при проведении аукциона в электронной форме на разработку проектно-сметной документации, изыскательных работ для строительства дошкольного образовательного учреждения детского сада по ул. Иртышская, 16, пос. Metallург, г. Волжский, Волгоградской области.

19 марта 2020 г. прокуратурой г. Волжского Волгоградской области проведена проверка по доводам публикации «В Волжском ищут подрядчика для стройки детсада, где уже кипит работа», размещённой на 01.03.2020 на сайте информационного агентства «Высота 102» (<https://v102.ru/news/86576.html>) следующего содержания:

«На месте строительства детского сада на 120 мест в поселке Metallургов в Волжском кипит работа – экскаватор роет яму, завезены огромные металлические трубы. Информационная табличка на ограждении стройки отсутствует – наименование компании, ведущей работы по ул. Иртышской, 16, неизвестно. И это неудивительно, ведь электронный аукцион на поиск генерального подрядчика объявлен два дня назад, 26 февраля. Итоги торгов, которые проводит управление капитального строительства мэрии Волжского, подведут только 11 марта.

Рабочие со стройки также затруднились назвать своего работодателя. «Вы знаете

как она (фирма – прим. ред.) тут будет называться? Мы сами не знаем. Нам как-то по барабану», - ответственно заявил мужчина в фуфайке. Один из его коллег оказался более разговорчивым. Он назвал некую фирму «Каспий», которая может иметь отношение к этой стройке. Рабочие зачем-то посоветовали журналистам проехать в новый детский сад на ул. Оломоуцкую, в котором, по их словам, их работодатель сейчас выполняет какие-то работы.

Согласно опубликованному на сайте госзакупок графику работ, генеральная подрядная организация должна выполнить «полный комплекс работ по строительству детского сада». В ведении генподрядчика, согласно технической документации, находится, в том числе, монтаж наружных и внутренних инженерных коммуникаций.

К подготовке территории и устройству котлована, как указано в графике работ, подрядчик должен приступить в марте. В мае, по плану, строители начнут монтаж надземной части здания и бассейна, в июне – отделочные работы, а с августа – возьмутся за благоустройство и вертикальную планировку. Срок сдачи объекта – до 1 декабря 2020 года. Начальная цена аукциона составляет почти 150 млн. рублей, выделяемых из федерального, регионального и городского бюджетов.

На сайте госзакупок размещены еще несколько уже исполненных контрактов, связанных со строительством детсада. Ранее на данном земельном участке располагался старый недострой, который сначала обследовали за 83 тысячи рублей, затем еще за 10 тысяч рублей снесли. Проектно-сметная документация обошлась муниципалитету еще в 1 млн. рублей.

Как пояснили информагентству в пресс-службе администрации Волжского, «в настоящее время перед конкурсными процедурами заказчик проводит земляные работы по исследованию грунта на месте посадки будущего здания». «Проектно-сметной документацией эти работы не предусмотрены», - отметили в мэрии.

Какими исследованиями могут заниматься рабочие, которых застала съёмочная группа, - можно только догадываться. Какое отношение к земляным работам могут иметь завезенные на строительный объект коммунальные трубы – тоже остается неясным.

ИА «Высота 102» направляет редакционный запрос в прокуратуру Волгоградской области, региональный главк МВД с просьбой провести проверку и установить, какие именно работы проводятся на объекте, не допустил ли возможный победитель торгов незаконный фальстарт, начав работы преждевременно».

Проверкой прокуратуры г. Волжского Волгоградской области установлено следующее.

На территории г. Волжского Волгоградской области в муниципальной собственности находился объект незавершенного строительства – детский сад и начальная школа площадью застройки 1698,8 м² (год начала строительства 1993), расположенный по адресу: Волгоградская обл., г. Волжский, п. Металлург, ул. Иртышская, 16.

Заключением от 18.04.2019 арх. № ФО-056-04-19, принятым по результатам

технического обследования, проведенного ООО «Инженерно-техническая компания «Феникс», установлено, что объект незавершенного строительства – детский сад и начальная школа площадью застройки 1698,8 м² (год начала строительства 1993), расположенный по адресу: Волгоградская обл., г. Волжский, п. Metallург, ул. Иртышская, 16 не соответствует требованиям нормативно-технической документации, общее состояние конструкций оценено как аварийное и подлежащее сносу с последующим демонтажем строительных конструкций.

09 августа 2019 г. Управлением муниципального имущества администрации городского округа – город Волжский Волгоградской области по результатам аукциона в электронной форме заключен муниципальный контракт № 30/2019 с ООО «ЭнергоСтройМонтаж», предметом которого выступали работы по сносу объекта незавершенного строительства, расположенного по адресу: Волгоградская обл., г. Волжский, п. Metallург, ул. Иртышская, 16, исполненный подрядчиком в полном объеме.

В целях реализации подпрограммы «Развитие дошкольного, общего образования и дополнительного образования детей» государственной программы Волгоградской области «Развитие образования в Волгоградской области», утвержденной постановлением администрации Волгоградской области от 30.10.2017 №574-п, в рамках исполнения федерального проекта «Содействие занятости женщин – создание условий дошкольного образования для детей в возрасте до трех лет (Содействие занятости женщин - доступность дошкольного образования для детей в возрасте до трех лет)» национального проекта «Демография» на территории городского округа - город Волжский в 2020 году запланировано строительство дошкольного образовательного учреждения детского сада по ул. Иртышская, 16, пос. Metallург, г. Волжский.

В этой связи 26.02.2020 в единой информационной системе в сети «Интернет» (далее - ЕИС) УКС в соответствии с извещением № 0129200005320000604 объявлено о проведении аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на строительство дошкольного образовательного учреждения детский сад на 120 мест, который будет располагаться по адресу: Волгоградская область, Волжский, пос. Metallург, ул. Иртышская, 16. Начальная (максимальная) цена контракта составила 149 556 310,00 руб.

В аукционную документацию включены проектная часть проектно-сметной документации (далее – ПСД), проект контракта, сметные расчеты и сводный сметный расчет.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе 11.03.2020 - 09:00.

05 марта 2020 г. УКС получено разрешение №34-RU34302000-2712-2020 на строительство указанного детского сада со сроком действия до 06.03.2021 (выдано администрацией городского округа - город Волжский).

Участниками аукциона являлись: ООО «Взлет А» (<...>) с предложением 138 339 586,75 руб., ООО «Эльмонт» (<...>) с предложением 139 800 000,00 руб., ООО «ВГС» (<...>) с предложением 139 835 148,90 руб., ООО «Каспий» (<...>) с предложением 145 817 402,25 руб.

При этом в соответствии с протоколом подведения итогов аукциона от 16.03.2020 заявка ООО «Каспий признана несоответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе», по следующим мотивам: «на основании п.1 ч. 6 ст. 69 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ, пп.1 п.5.3.6 Раздела 1 «Общие условия проведения электронного аукциона» документации об электронном аукционе, так как участником закупки не представлены документы, предусмотренные п.8.2. ч.8 ст.66 закона № 44-ФЗ, а именно: отсутствуют документы, подтверждающие соответствие участника закупки дополнительным требованиям, установленным в п. 27 Раздела 2 «Информационная карта электронного аукциона» документации об электронном аукционе: документы подтверждающие наличие за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта) – (представленный участником закупки договор подряда (субподряда) от 07.12.2018 № 20 не подтверждает необходимый опыт).».

По итогам аукциона ООО «Взлет А» (<...>) предложена наиболее низкая цена контракта – 138 339 586,75 руб.

В связи с рассмотрением поступивших жалоб ООО «Каспий» от 17.03.2020, ООО «Эльмонт» от 18.03.2020 Волгоградским УФАС России приостановлена закупка в части заключения договора по итогам закупки.

В ходе проверки органом прокуратуры выявлено, что проведение аукциона объявлено преждевременно в связи с отсутствием рабочей стадии ПСД.

В соответствии с ч. 2, 3 ст. 7 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), открытость и прозрачность информации, указанной в части 1 настоящей статьи, обеспечиваются, в частности, путем ее размещения в единой информационной системе, информация, предусмотренная данным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

В силу п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

Статья 33 Закона о контрактной системе предписывает заказчику при описании в документации о закупке объекта закупки руководствоваться правилами, изложенными в указанной статье.

Пунктом 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе установлено, что в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны

происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Заказчику предписано использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации (показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии (п. 2 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе).

Описание объекта закупки может включать в себя спецификации, планы, чертежи, эскизы, фотографии, результаты работы, тестирования, требования, в том числе в отношении проведения испытаний, методов испытаний, упаковки в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, маркировки, этикеток, подтверждения соответствия, процессов и методов производства в соответствии с требованиями технических регламентов, документов, разрабатываемых и применяемых в национальной системе стандартизации, технических условий, а также в отношении условных обозначений терминологии (п. 3 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе).

Документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 указанной статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться (ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе).

Исходя из требований ч. 1 ст. 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) архитектурно-строительное проектирование осуществляется путем подготовки проектной документации (в том числе путем внесения в нее изменений в соответствии с ГрК РФ) применительно к объектам

капитального строительства и их частям, строящимся, реконструируемым в границах принадлежащего застройщику или иному правообладателю (которому при осуществлении бюджетных инвестиций в объекты капитального строительства государственной (муниципальной) собственности органы государственной власти (государственные органы), Государственная корпорация по атомной энергии «Р», Государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос», органы управления государственными внебюджетными фондами или органы местного самоуправления передали в случаях, установленных бюджетным законодательством Российской Федерации, на основании соглашений свои полномочия государственного (муниципального) заказчика) земельного участка, а также раздела проектной документации «Смета на капитальный ремонт объекта капитального строительства» при проведении капитального ремонта объекта капитального строительства в случаях, предусмотренных ч. 12.2 ст. 48 ГрК РФ.

Проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой и графической формах и (или) в форме информационной модели и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта (ч. 2 ст. 48 ГрК РФ).

В силу п. 8 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе документация о закупке должна содержать проектную документацию, утвержденную в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, при осуществлении закупки работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства.

20 мая 2019 г. по итогам аукциона в электронной форме УКС с ООО «Энергосервис» заключен муниципальный контракт № 5/0097 стоимостью: 1 коп. на разработку проектно-сметной документации, изыскательных работ для строительства дошкольного образовательного учреждения детского сада по ул. Иртышская, 16, пос. Metallург, г. Волжский, со сроком исполнения контракта 01.08.2019.

На момент проведения электронного аукциона на проведение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, предусматривающих проектную документацию, утвержденную в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, работы по рассматриваемому муниципальному контракту не приняты и не оплачены (подготовлены проектные стадии ПСД и получены положительные заключения ГАУ ВО «Облгосэкспертиза»).

Как следует из объяснений заместителя генерального директора ООО «Энергосервис» <...> от 17.03.2020, бывшего директора ООО «Италпроект» <...> от 19.03.2020, информации ООО «Италпроект» следует, что ориентировочной датой исполнения контракта являлось 06.04.2020.

Таким образом, содержание описания объекта закупки с не включенной в него частью проектной документацией не отражает реальную потребность заказчика в выполнении работ по проекту.

Как следует из акта проверки прокуратуры г. Волжского Волгоградской области от

19.03.2020, проверкой прокуратуры с выездом на место установлено, что в указанное время земельный участок по ул. Иртышская, 16, п. Metallург, г. Волжский, неправомерно использовался ООО «Каспий».

В частности, на земельном участке размещены строительные конструкции (арматура, которая связывается между собой), строительные вагончики.

При этом, как подтверждается ответом УКС от 25.06.2020 (исх. № 83/422) на запрос Волгоградского УФАС от 19.06.2020 (исх. № 04-4/4397) «используемый земельный участок по адресу: Волгоградская область, г. Волжский, пос. Metallург, ул. Иртышская, 16, комитетом земельных ресурсов и градостроительства администрации городского округа – город Волжский Волгоградской области на основании договора № 684ПБ от 21.11.2019 передан УКС в безвозмездное пользование под строительство детского дошкольного образовательного учреждения детский сад».

Указанный факт также подтверждается договором безвозмездного пользования земельным участком от 21.11.2019 (регистрационный номер 684ПБ), заключенным между муниципальным образованием городской округ – город Волжский Волгоградской области в лице комитета земельных ресурсов и градостроительства администрации городского округа – город Волжский Волгоградской области и УКС, представленным в материалы дела (том 1).

Согласно объяснениям начальника УКС <...> от 19.03.2020 и директора ООО «Каспий» <...> от 19.03.2020 земельный участок, расположенный по адресу: Волгоградская обл., г. Волжский, пос. Metallург, ул. Иртышская, 16, предоставленный УКС комитетом земельных ресурсов и градостроительства администрации городского округа – город Волжский Волгоградской области для строительства детского сада, предоставлен для забора грунта с отвала для строительства ООО «Каспий» универсального спортивного зала по ул. Дружбы, 48 Д, г. Волжский.

Однако указанные объяснения <...> не подтверждаются какими-либо допустимыми доказательствами и опровергаются иными обстоятельствами дела.

Кроме того, необходимо отметить, что п. 3.3.2 договора безвозмездного пользования земельным участком от 21.11.2019 (регистрационный номер 684ПБ) обязывает УКС использовать земельный участок исключительно по его целевому назначению и в соответствии с видом разрешенного использования, которым, как указано выше, являлось именно строительство детского дошкольного образовательного учреждения - детский сад, а не забор грунта с отвала для строительства иного объекта по иному адресу.

Выполнение ООО «Каспий» подготовительных и строительных работ на указанном объекте до фактического объявления и проведения закупочной процедуры подтверждается собранными материалами проверки, пояснениями граждан, а также постановлением о назначении наказания ООО «Каспий», вынесенном должностным лицом Управления Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии по Волгоградской области от 08.05.2020 ввиду совершения ООО «Каспий» административного правонарушения, предусмотренного статьей 7.1 КоАП РФ.

Из собранных прокуратурой г. Волжский Волгоградской области объяснений <...> от 18.03.2020, <...> от 18.03.2020 следует, что на рассматриваемом земельном участке сотрудниками ООО «Каспий» с начала 2020 года производилась подготовка к строительству детского сада (устройство котлована, завоз строительных материалов).

Согласно объяснениям начальника УКС <...> от 19.03.2020 на момент предоставления данных объяснений в прокуратуру г. Волжского Волгоградской области на земельный участок, расположенный по адресу: Волгоградская обл., г. Волжский, пос. Metallург, ул. Иртышская, 16 ООО «Каспий» завезены строительные материалы – арматура, которая связывается в каркасы колонн. В данных объяснениях также указано, что «со слов представителя ООО «Каспий» <...> данные строительные материалы и произведенные конструкции завезены им по причине отсутствия мест для их хранения, он их планирует использовать в строительстве своего объекта (мне не известно точно где и какого), вывоз данного материала им запланирован до начала строительства детского сада».

Все вышеуказанные обстоятельства свидетельствуют об осуществлении ООО «Каспий» работ по строительству детского сада на 120 мест до определения поставщика, таким образом, ООО «Каспий» предварительно (на начальном этапе проведения закупки) обладало сведениями о том, что ему будет обеспечено фактическое выполнение работ по итогам закупочных процедур, и предварительно приступило к работам.

ООО «Каспий» приняло участие в проводимом УКС аукционе в электронной форме на право заключения муниципального контракта на строительство дошкольного образовательного учреждения детский сад на 120 мест по адресу: Волгоградская обл., г. Волжский, пос. Metallург, ул. Иртышская, 16, с предложением 145 817 402.25 руб. (заявка признана не соответствующей в связи с отсутствием опыта). ООО «Каспий» 18.03.2020 подана в Волгоградское УФАС России жалоба на действия заказчика с целью признания проводимого аукциона несостоявшимся. Согласно решению № 02-9/2088 от 24.03.2020 жалоба ООО «Каспий» признана необоснованной.

Согласно сведениям, представленным в ЕИС, контракт с победителем электронного аукциона – ООО «Взлет А» не заключен УКС в связи с отказом заказчика от заключения договора (01.04.2020, 29.04.2020 размещены протоколы отказа от заключения контракта).

Кроме того, ни ООО «Каспий», ни УКС не получены разрешения на осуществление земляных работ в порядке Административного регламента предоставления муниципальной услуги «Предоставление разрешения на осуществление земляных работ», утвержденного постановлением администрации городского округа - г. Волжский Волгоградской области от 22.10.2019 №7133.

Согласно представленным УКС сведениям, в результате отказа от заключения контракта с ООО «Взлет А» УКС было принято решение о заключении контракта на строительство дошкольного образовательного учреждения детский сад на 120 мест по адресу: Волгоградская обл., г. Волжский, пос. Metallург, ул. Иртышская, 16 без проведения конкурентных процедур закупки с федеральным казённым учреждением «Исправительная колония № 26 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Волгоградской области» как с единственным

подрядчиком.

Сторонами – УКС и ФКУ «Исправительная колония № 26 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Волгоградской области» - был заключен муниципальный контракт от 02.05.2020 № 8 на строительство дошкольного образовательного учреждения детский сад на 120 мест, расположенного (который будет располагаться) по адресу: Волгоградская обл., г. Волжский, пос. Metallург, ул. Иртышская, 16. Цена контракта составила 138 425 230 (сто тридцать восемь миллионов четыреста двадцать пять тысяч двести тридцать) руб. 02 коп.

На основании заключённого УКС с ФКУ «ИК № 26» муниципального контракта от 02.05.2020 № 8 на строительство дошкольного образовательного учреждения детский сад на 120 мест, расположенного (который будет располагаться) по адресу: Волгоградская обл., г. Волжский, пос. Metallург, ул. Иртышская, 16, данный земельный участок передан ФКУ «ИК № 26» под строительство.

Как следует из текста вышеуказанного контракта № 8 от 02.05.2020, данный контракт заключён на основании п. 11 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе.

В соответствии с п. 11 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе допускается закупка у единственного поставщика в случае, если производство товара, выполнение работы, оказание услуги осуществляются учреждением и предприятием уголовно-исполнительной системы в соответствии с перечнем товаров, работ, услуг, утвержденным Правительством Российской Федерации.

Указанный перечень утвержден постановлением Правительства Российской Федерации от 26.12.2013 № 1292 «Об утверждении перечня товаров (работ, услуг), производимых (выполняемых, оказываемых) учреждениями и предприятиями уголовно-исполнительной системы, закупка которых может осуществляться заказчиком у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя)».

Однако исходя из положений п. 11 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе заказчики могут заключить государственный контракт по данному основанию без проведения конкурентных процедур на поставку товара, выполнение работы, оказание услуг лишь в случае, если производство товара, выполнение работы, оказание услуги осуществляются непосредственно учреждением и предприятием уголовно-исполнительной системы в соответствии с перечнем товаров, работ, услуг, утвержденным Правительством Российской Федерации.

В соответствии с письмом ФАС России от 14.11.2019 № ИА/100040/19 «По вопросу о заключении контракта с учреждением уголовно-исполнительной системы как с единственным поставщиком» ФАС России обращает внимание, что закупаемые на основании пункта 11 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе у учреждения или предприятия уголовно-исполнительной системы товары (работы, услуги), должны быть выполнены (оказаны) и произведены исключительно соответствующими учреждениями и предприятиями уголовно-исполнительной системы, а указанные обстоятельства должны подтверждаться документами, из которых следует, кто является производителем товара, например, сертификатами соответствия, декларациями о соответствии, документами, оформляемыми в соответствии с санитарными нормами и правилами и т.д.

Кроме того, ФАС России в данном письме указывает на то, что действия органов

государственной власти и органов местного самоуправления по заключению договоров (контрактов) на поставку товаров, выполнение работ и оказание услуг в «обход» обязательных процедур торгов или иных конкурентных способов определения поставщика приводят к недопущению, устранению, ограничению конкуренции и рассматриваются в практике антимонопольных органов в качестве нарушений статьи 15 или статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Данная позиция основана, в том числе, на выводах, которые содержатся в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29.11.2011 № 8799/11 по делу № А66-7056/2010, а также в Определении Верховного Суда Российской Федерации от 24.06.2015 № 307КГ15-1408 о том, что в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Действия органов государственной власти и органов местного самоуправления по заключению договоров (контрактов) на поставку товаров, выполнение работ и оказание услуг в обход обязательных процедур торгов или иных конкурентных способов определения поставщика приводят к недопущению, устранению, ограничению конкуренции и рассматриваются в практике антимонопольных органов в качестве нарушений статьи 15, а при наличии доказательств заключения антиконкурентного соглашения между органом власти и хозяйствующим субъектом - в качестве нарушения пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, согласно письму ФАС России от 14.11.2019 № ИА/100040/19, действия заказчика по заключению договоров с единственным подрядчиком на основании пункта 11 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе с последующим приобретением таких товаров, работ, услуг у третьих лиц могут указывать на ограничение конкуренции путем «обхода» обязательных процедур торгов, предусмотренных Законом о контрактной системе, и содержать признаки нарушения статей 15, 16 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, работы по данному контракту исходя из требований Закона о контрактной системе и избранного способа закупки должны исполняться непосредственно ФКУ «ИК № 26», тогда как Комиссией в рамках рассмотрения дела установлено, что с начала 2020 года работы на объекте фактически осуществлялись ООО «Каспий».

При этом правоотношения между ФКУ «ИК № 26» и ООО «Каспий» оформлялись указанными лицами посредством заключения государственных контрактов, предметом которых является поставка товаров (материалов).

Как следует из сведений, полученных Управлением, между ФКУ «ИК № 26» (заказчик) и ООО «Каспий» (поставщик), в частности, заключены и исполнены следующие контракты:

– государственный контракт № 160 (реестровый номер контракта в ЕИС 1344802152020000069) от 01.06.2020 на поставку строительного металла (арматура 12 (А 500 С) 11,7 м, арматура А3 12 мм, круг 10, проволока о/к д. 1,2 мм, труба

377*6), цена контракта 2 572 940 руб.;

– государственный контракт № 174 (реестровый номер контракта в ЕИС 1344802152020000078) от 08.06.2020 на поставку строительных материалов (арматурные сетки сварные, балки двутавровые № 16-22 из стали 18пс, бетон тяжелый, класс В15 (М200), бетон тяжелый, класс В20 (М250), бетон тяжелый, класс В25 (М350), бетон тяжелый, класс В25 (М350) F 100, глина бентонитовая, горячекатаная арматурная сталь гладкая класса А-I, диаметром 10 мм, горячекатаная арматурная сталь гладкая класса А-I, диаметром 14 мм, горячекатаная арматурная сталь гладкая класса А-I, диаметром 6 мм, горячекатаная арматурная сталь гладкая класса А-I, диаметром 8 мм, горячекатаная арматурная сталь периодического профиля класса А-III, диаметром 14 мм, горячекатаная арматурная сталь периодического профиля класса А-III, диаметром 8 мм, горячекатанная арматурная сталь класса А500 С, диаметром 10 мм, горячекатанная арматурная сталь класса А500 С, диаметром 12 мм, горячекатанная арматурная сталь класса А500 С, диаметром 14 мм, горячекатанная арматурная сталь класса А500 С, диаметром 16 мм, горячекатанная арматурная сталь класса А500 С, диаметром 18 мм, горячекатанная арматурная сталь класса А500 С, диаметром 20 мм, горячекатанная арматурная сталь класса А500 С, диаметром 25 мм, горячекатанная арматурная сталь класса А500 С, диаметром 8 мм, кирпич керамический одинарный, размером 250x120x65 мм, марка 150, кирпич керамический одинарный, размером 250x120x65 мм, марка 200, косоуры (прочие индивидуальные сварные конструкции, масса сборочной единицы до 0,1 т), мастика битумная AquaMast (расход 0,7 кг/м²; упаковка 18л), перемычка брусковая 2ПБ-13-1-п /бетон В15 (М200), объем 0,022 м³, расход арматуры 0,57 кг/ (серия 1.038.1-1 вып. 1), перемычка брусковая 2ПБ-16-2-п /бетон В15 (М200), объем 0,026 м³, расход арматуры 0,79 кг/ (серия 1.038.1-1 вып. 1), перемычка брусковая 3ПБ16-37-п /бетон В15 (М200), объем 0,041 м³, расход арматуры 3,26 кг/ (серия 1.038.1-1 вып. 1), песок природный для строительных работ мелкий, плита перекрытия ПБ 18-10-16, плита перекрытия ПБ 26-10-12, плита перекрытия ПБ 26-12-12, плита перекрытия ПБ 31-10-12, плита перекрытия ПБ 32-10-12, плита перекрытия ПБ 32-12-12, плита перекрытия ПБ 44-10-12, плита перекрытия ПБ 44-12-12, плита перекрытия ПБ 46-10-12, плита перекрытия ПБ 56-10-12, плита перекрытия ПБ 58-10-16, плита перекрытия ПБ 60-12-12, плита перекрытия ПБ 66-10-12, плита перекрытия ПБ 66-12-12, плита перекрытия ПБ 90-10-12,5, плита перекрытия ПБ 90-12-12, плита перекрытия ПБ56-12-12, плиты цементно-стружечные нешлифованные толщиной 10 мм, портландцемент общестроительного назначения бездобавочный, марки 400, праймер битумный AquaMast (расход 0,35 л/м²; упаковка 18л), раствор готовый кладочный цементный марки 100, ступени железобетонные ЛС 11.17-1, трубы бесшовные обсадные из стали группы Д и Б с короткой треугольной резьбой, наружным диаметром 508 мм, толщина стенки 11,1 мм, трубы стальные квадратные из стали марки ст1-3сп/пс размером 100x100 мм), цена контракта 11 543 385 руб. (расторгнут 30.06.2020 по соглашению сторон);

– государственный контракт № 190 (реестровый номер контракта в ЕИС 1344802152020000082) от 18.06.2020 на поставку строительных материалов (праймер битумный AquaMast (расход 0,35 л/м²; упаковка 18л), арматурные сетки сварные, балки двутавровые № 16-22 из стали 18пс, бетон тяжелый, класс В15 (М200), бетон тяжелый, класс В20 (М250), бетон тяжелый, класс В25 (М350), бетон тяжелый, класс В25 (М350) F 100, глина бентонитовая, горячекатаная арматурная

сталь гладкая класса А-I, диаметром 10 мм, горячекатаная арматурная сталь гладкая класса А-I, диаметром 14 мм, горячекатаная арматурная сталь гладкая класса А-I, диаметром 6 мм, горячекатаная арматурная сталь гладкая класса А-I, диаметром 8 мм, горячекатаная арматурная сталь периодического профиля класса А-III, диаметром 14 мм, горячекатаная арматурная сталь периодического профиля класса А-III, диаметром 8 мм, горячекатанная арматурная сталь класса А500 С, диаметром 16 мм, горячекатанная арматурная сталь класса А500 С, диаметром 18 мм, горячекатанная арматурная сталь класса А500 С, диаметром 20 мм, горячекатанная арматурная сталь класса А500 С, диаметром 25 мм, кирпич керамический одинарный, размером 250x120x65 мм, марка 200, косоуры (прочие индивидуальные сварные конструкции, масса сборочной единицы до 0,1 т), мастика битумная AquaMast (расход 0,7 кг/м²; упаковка 18л), перемычка брусковая 2ПБ-13-1-п /бетон В15 (М200), объем 0,022 м³, расход арматуры 0,57 кг/ (серия 1.038.1-1 вып. 1), перемычка брусковая 2ПБ-16-2-п /бетон В15 (М200), объем 0,026 м³, расход арматуры 0,79 кг/ (серия 1.038.1-1 вып. 1), песок природный для строительных работ мелкий, плита перекрытия ПБ 18-10-16, плита перекрытия ПБ 26-10-12, плита перекрытия ПБ 26-12-12, плита перекрытия ПБ 31-10-12, плита перекрытия ПБ 32-10-12, плита перекрытия ПБ 32-12-12, плита перекрытия ПБ 44-10-12, плита перекрытия ПБ 44-12-12, плита перекрытия ПБ 46-10-12, плита перекрытия ПБ 56-10-12, плита перекрытия ПБ 58-10-16, плита перекрытия ПБ 60-12-12, плита перекрытия ПБ 66-10-12, плита перекрытия ПБ 66-12-12, плита перекрытия ПБ 90-10-12,5, плита перекрытия ПБ 90-12-12, плита перекрытия ПБ56-12-12, плиты цементно-стружечные нешлифованные толщиной 10 мм, портландцемент общестроительного назначения бездобавочный, марки 400, ступени железобетонные ЛС 11.17-1, трубы бесшовные обсадные из стали группы Д и Б с короткой треугольной резьбой, наружным диаметром 508 мм, толщина стенки 11,1 мм, трубы стальные квадратные из стали марки ст1-3сп/пс размером 100x100 мм, толщина стенки 5 мм, трубы стальные), цена контракта 11 543 177 руб.;

- государственный контракт № 241 (реестровый номер контракта в ЕИС 1344802152020000093) от 03.08.2020 на приобретение общестроительных материалов, цена контракта 5 187 920,42 руб.;

- государственный контракт № 242 от 04.08.2020 на приобретение общестроительных материалов, цена контракта 5 675 430,80 руб.;

- государственный контракт № 251 (реестровый номер контракта в ЕИС 1344802152020000095) от 11.08.2020 на приобретение плит перекрытия, цена контракта 3 544 365,31 руб.;

- государственный контракт № 263 (реестровый номер контракта в ЕИС 1344802152020000101) от 18.08.2020 на приобретение ИТП, цена контракта 2 150 114,06 руб.;

- государственный контракт № 305 (реестровый номер контракта в ЕИС 1344802152020000119) от 06.10.2020 на приобретение общестроительных материалов, цена контракта 839 082,72 руб.;

- государственный контракт № 374 (реестровый номер контракта в ЕИС 1344802152020000151) от 01.12.2020 на приобретение общестроительных материалов, цена контракта 2 129 735,31 руб.;

- государственный контракт № 373 (реестровый номер контракта в ЕИС 1344802152020000147) от 30.11.2020 на приобретение утеплителя, цена контракта 932 526,86 руб.;

- государственный контракт № 408 (реестровый номер контракта в ЕИС 1344802152020000158) от 17.12.2020 на приобретение общестроительных материалов, цена контракта 2 766 804,14 руб. и др.

Все вышеуказанные контракты заключены ФКУ «ИК № 26» с ООО «Каспий» как с единственным поставщиком, без проведения конкурентных процедур.

В качестве основания для заключения контрактов, предметом которых выступает поставка строительных материалов и строительного металла, ФКУ «ИК № 26» указывает «Закупка учреждением, исполняющим наказания, товара для государственных нужд при приобретении указанным учреждением сырья, материалов, комплектующих изделий для производства товара, выполнения работы, оказания услуги в целях трудоустройства осужденных на основании договоров, заключенных с юридическими лицами, при условии, что приобретение указанным учреждением таких сырья, материалов, комплектующих изделий осуществляется за счет средств, предусмотренных этими договорами».

Как следует из преамбулы вышеуказанных контрактов, заключённых между ФКУ «ИК № 26» и ООО «Каспий», указанные контракты заключены в соответствии с п. 12 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе во исполнение муниципального контракта № 8 от 02.05.2020, заключённого между ФКУ «ИК № 26» и УКС.

Согласно п. 12 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика может осуществляться в случае заключения учреждением, исполняющим наказания, контракта на поставку товара для государственных нужд при приобретении указанным учреждением сырья, материалов, комплектующих изделий для производства товара, выполнения работы, оказания услуги в целях трудоустройства осужденных на основании договоров, заключенных с юридическими лицами, при условии, что приобретение указанным учреждением таких сырья, материалов, комплектующих изделий осуществляется за счет средств, предусмотренных этими договорами.

Вместе с тем фактически в рамках указанных контрактов ООО «Каспий» осуществляло не только поставку товаров и материалов, выступающих предметом таких контрактов, но и выполняло широкий спектр работ по строительству детского сада на 120 мест г. Волжский Волгоградской области п. Металлург, ул. Иртышская, 16.

Кроме того, согласно ответу ФКУ «ИК № 26» на определение об отложении рассмотрения дела от 30.11.2020 № 35/11/11-9369 для целей строительства детского сада между ФКУ «ИК № 26» и ООО «Каспий» впоследствии были заключены и исполнялись сторонами государственные контракты на выполнение работ:

- государственный контракт № 260 от 18.08.2020 на выполнение общестроительных работ ниже 0,0, цена контракта 599 999,00 руб.;

- государственный контракт № 295 от 24.09.2020 на выполнение общестроительных

работ ниже 0,0, цена контракта 599 645,00 руб.;

- государственный контракт № 294 от 24.09.2020 на выполнение общестроительных работ ниже 0,0, цена контракта 598 926,00 руб.

Далее, 08.12.2020 заказчиком - ФКУ «ИК № 26» - в ЕИС в соответствии с извещением № 0329100025220000030 объявлено о проведении аукциона в электронной форме на право заключения контракта на выполнение работ в рамках исполнения муниципального контракта № 8 от 02.05.2020 по строительству детского сада. Начальная (максимальная) цена контракта составила 7 665 188,00 руб.

В соответствии с протоколом от 21.12.2020 указанный аукцион признан ФКУ «ИК № 26» несостоявшимся.

04.01.2021, по итогам признания несостоявшимся указанного аукциона, ФКУ «ИК № 26» был заключен государственный контракт № 1344802152021000001 на выполнение работ по объекту «Строительство детского сада на 120 мест с бассейном по адресу: Волгоградская область, г. Волжский, пос. Metallург, ул. Иртышская, 16» с ООО «Каспий» как с единственным подрядчиком по цене, соответствующей начальной (максимальной) цене контракта по указанному аукциону - 7 665 188,00 руб.

Заключение контрактов № 260 от 18.08.2020, № 295 от 24.09.2020, № 294 от 24.09.2020, № 1344802152021000001 от 04.01.2021, предусматривающих выполнение работ по объекту «Строительство детского сада на 120 мест с бассейном по адресу: Волгоградская область, г. Волжский, пос. Metallург, ул. Иртышская, 16» уже и формально, и фактически указывает на несамостоятельное исполнение муниципального контракта от 02.05.2020 № 8 на строительство дошкольного образовательного учреждения детский сад на 120 мест, расположенного (который будет располагаться) по адресу: Волгоградская обл., г. Волжский, пос. Metallург, ул. Иртышская, 16 со стороны ФКУ «ИК № 26», активное привлечение к строительству детского сада ООО «Каспий».

Фактическое выполнение работ по строительству детского сада на 120 мест г. Волжский Волгоградской области п. Metallург, ул. Иртышская, 16 со стороны ООО «Каспий» подтверждается также полученными в материалы дела объяснениями физических лиц, непосредственно выполнявших указанные работы.

Из объяснений инженера отдела материального технического снабжения ООО «Каспий» <...> от 19.11.2020, данных старшему помощнику прокурора г. Волжского <...> по адресу выполнения работ по строительству детского сада (г. Волжский, ул. Иртышская, 16): «...На объекте детский сад в п. Metallург я присутствую постоянно с октября 2020 года, так как постоянно возникают проблемы с поставкой материалов. Рабочий день проходит на объекте с 08 час. 30 мин. до 17 час. 30 мин., периодически уезжаю. Сегодня на объекте присутствовали работники ООО «Каспий»: я, <...>, которые выполняют трудовые функции (управление, сварка). Зарплата выплачивается два раза в месяц».

Факт выполнения работ на объекте: Волгоградская обл., г. Волжский, пос. Metallург, ул. Иртышская, 16 подтверждается также объяснениями от 19.11.2020, полученными ОЭБиПК Управления МВД России по городу Волжскому Волгоградской области от <...>, которая выполняет малярные, бетонные и другие

вид работ на объекте с 20.10.2020 по устному договору с ООО «Каспий» по сдельной оплате труда наличными денежными средствами. Оплата в день примерно 1200 рублей. <...> также отмечено, что работы на объекте выполняют и иные сотрудники ООО «Каспий», в том числе, <...>, работающий мастером, с которым она знакома более 10 лет. Также <...> указано, что организатором и руководителем работ на объекте является <...> (директор ООО «Каспий»).

Выполнение работ на указанном объекте также подтверждается объяснениями от 19.11.2020, полученными ОЭБиПК Управления МВД России по городу Волжскому Волгоградской области от <...>: «Работаю в ООО «Каспий» подсобным рабочим. Трудовые отношения с ООО «Каспий» не оформлялись. Оплата составляет 125 руб./кв.м. гипсокартона. Оплата производится на указанном объекте директором ООО «Каспий» <...>. Задолженности по заработной плате нет. На строительном объекте выполняю отделочные работы гипсокартоном. Руководителем на объекте является <...>. Мне знаком также отделочник <...>. ООО «Каспий» выполняет на данном объекте строительства общестроительные работы: отделочные, монтажные, бетонные, сварочные работы».

Из объяснений директора ООО «Каспий» <...> от 19.11.2020, полученных ОЭБиПК Управления МВД России по городу Волжскому Волгоградской области, установлено, что ООО «Каспий» не только осуществляет поставку материалов, но и проводит строительные работы. Сотрудники ООО «Каспий» с июля-августа 2020 года по настоящее время выполняют общестроительные работы (бетонные работы, кирпичная кладка, монтаж металлоконструкций, отделочные работы и др.). В настоящее время на объекте детского сада присутствуют и вышеуказанные работы выполняют прораб <...>, <...> – инженер ОМТС, бухгалтер <...>, бетонщик <...>, сварщик <...>, бригадир <...>, сварщик <...> и др. Взаимодействую с ними в рамках рабочего процесса, указанные лица официально трудоустроены в ООО «Каспий».

Из объяснений <...> от 19.11.2020, полученных ОЭБиПК Управления МВД России по городу Волжскому Волгоградской области, установлено, что им выполняются штукатурные работы на объекте на основании устного договора с ООО «Каспий». «Оплата производится наличными денежными средствами за проводимые мною штукатурные работы на объекте. Задолженности передо мной не имеется у ООО «Каспий». Выполняю на объекте штукатурные работы. Выполнял работы с начала ноября по сегодняшний день».

Из объяснений <...> от 19.11.2020, полученных ОЭБиПК Управления МВД России по городу Волжскому Волгоградской области, установлено, что им выполняются сварочные работы на объекте на основании устного договора с ООО «Каспий». «Работаю на ООО «Каспий», трудовые отношения не оформлены. Оплата за работу происходит наличными денежными средствами, за 1 час работы 140 рублей. Задолженность по заработной плате отсутствует. На объекте выполняю сварочные работы. С февраля 2020 года приступил к выполнению работ. Руководителем работ является директор ООО «Каспий» <...>, непосредственным руководителем <...>. ООО «Каспий» выполняет на объекте сварку металлоконструкций, бетонные работы, выполнение кирпичной кладки, штукатурные работы. Мне известны сотрудники ООО «Каспий»: <...>, мастер, мой непосредственный руководитель, познакомились при устройстве на работу; <...>, бетонщик, коллега по работе, познакомились на объекте; <...>, разнорабочий, коллега по работе, познакомились

на объекте».

Из объяснений <...> от 19.11.2020, полученных ОЭБиПК Управления МВД России по городу Волжскому Волгоградской области, установлено, что им выполняются бетонные работы на объекте на основании устного договора с ООО «Каспий». «Являюсь сотрудником ООО «Каспий», должность бетонщик. Трудовые отношения с ООО «Каспий» официально не оформлялись. Заработную плату получаю здесь на объекте, каждую вторую субботу месяца. Оплата составляет 100 руб./час. Заработную плату выплачивает прораб <...>. Задолженности по заработной плате нет. На объекте строительства «детский садик» по улице Иртышская, 16 работаю с августа 2020 года. Выполняю бетонные работы. Организатором работ на строительном объекте является ООО «Каспий». Руководитель на объекте – прораб <...>. ООО «Каспий» на данном объекте строительства выполняет все строительные работы: сварочные, бетонные, отделочные и т.д. Мне известны сотрудники ООО «Каспий»: <...> - прораб; <...> – электрогазосварщик».

Из объяснений <...> от 19.11.2020, полученных ОЭБиПК Управления МВД России по городу Волжскому Волгоградской области, установлено, что им выполняются отделочные работы на объекте на основании устного договора с ООО «Каспий». «Являюсь неофициальным сотрудником ООО «Каспий», занимаю должность отделочник. Официально трудовые отношения с ООО «Каспий» не оформлялись. Заработную плату получаю ежедневно. Заработную плату выплачивает директор ООО «Каспий» <...>. Оплата составляет 100 руб./час. Задержек по заработной плате нет. На данном объекте работаю с начал ноября. Выполняю отделочные работы. Организатором работ на объекте является ООО «Каспий». Задачи по работе мне ставит директор ООО «Каспий» - <...>. ООО «Каспий» на данном объекте строительства выполняет бетонные работы, сварочные, отделочные работы».

Из объяснений <...> от 19.11.2020, полученных ОЭБиПК Управления МВД России по городу Волжскому Волгоградской области, установлено, что ею выполняются малярные работы на объекте на основании устного договора с ООО «Каспий». «С ООО «Каспий» заключен устный договор на выполнение малярных работ. Оплата труда сдельная. Оплата происходит каждые две недели наличными денежными средствами. В день выходит примерно 1200 р. Задолженности не имеется предомной. На объекте выполняю малярные работы. Приступила к выполнению работ с 10 ноября 2020 г. Организатором и руководителем работ на объекте является <...>. ООО «Каспий» на данном объекте выполняет малярные, сварочные и другие виды работ».

Таким образом, заключение контрактов между ФКУ «ИК № 26» и ООО «Каспий» Комиссией расценивается как следование цели реализации антиконкурентного соглашения, при котором фактически исполнение контракта на строительство детского сада осуществляется ООО «Каспий», в отсутствие документально оформленного между УКС и ООО «Каспий» контракта на строительство детского сада, либо контракта (договора) субподряда между ФКУ «ИК № 26» и ООО «Каспий» на выполнение соответствующих работ. В действительности выполнение подрядных обязательств и получение ООО «Каспий» денежных средств за их выполнение реализовано посредством формального заключения между ФКУ «ИК № 26» и ООО «Каспий» контрактов на поставку материалов.

При этом должностные лица и УКС, и ФКУ «ИК № 26», и ООО «Каспий» заведомо

осознавали незаконность соответствующих действий, в связи с чем, для минимизации рисков привлечения к ответственности, пытались облечь их в узаконенную форму, что подтверждается расшифровками их телефонных переговоров и объяснениями указанных лиц, первоначально, посредством заключения контракта на выполнение работ основании п. 11 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе между УКС и ФКУ «ИК № 26», и далее посредством заключения формально законных контрактов на поставку материалов между ФКУ «ИК № 26» и ООО «Каспий» на основании п. 12 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе.

В соответствии со статьей 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.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта и органов местного самоуправления как не соответствующих статье 16 Закона о защите конкуренции необходимо установить наличие противоречащих закону соглашения между указанными лицами или их согласованных действий и наступление (возможность наступления) в результате этих действий (соглашения) последствий, связанных с недопущением, ограничением, устранением конкуренции.

Под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме (пункт 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Признаками ограничения конкуренции являются 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 (пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Закон о контрактной системе 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.

Согласно статье 420 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

В силу статьи 422 ГК РФ 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/контракта и правовых оснований для его заключения действующему законодательству, в том числе Закону о защите конкуренции и Закону о контрактной системе, возложена на обе стороны договора/контракта.

Заключение договора/контракта, являющегося согласованием воли сторон обо всех существенных условиях, в том числе противоречащих законодательству о контрактной системе и антимонопольному законодательству, свидетельствует о наличии антиконкурентного соглашения.

При этом заключение договора/контракта в обход закона предполагает наличие вины обеих сторон соглашения, поскольку оно заключено в целях ограничения конкуренции (статья 10 ГК РФ).

Вышеизложенные обстоятельства подтверждают наличие волеизъявления УКС, ООО «Каспий», ФКУ «ИК-26» на заключение антиконкурентного соглашения.

Совместные действия указанных лиц фактически привели к уходу от проведения конкурентной процедуры аукциона и невозможности добросовестных участников соответствующего товарного рынка принять участие в аукционе на выполнение работ, которые фактически начали выполняться до опубликования извещения о проведении торгов.

Для констатации антиконкурентного соглашения необходимо проанализировать ряд косвенных доказательств, сопоставив каждое из них с другими и не обременяя процесс доказывания обязательным поиском хотя бы одного прямого доказательства (постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа по делу № А42-2564/2014).

Доказательствами наличия антиконкурентного соглашения в действиях УКС, ООО «Каспий», ФКУ «ИК-26», в частности, являются:

- 1) фактическое выполнение ООО «Каспий» работ до заключения муниципального контракта;
- 2) допуск УКС ООО «Каспий» к выполнению работ на объекте, находящимся в муниципальной собственности, без проведения конкурентных процедур;
- 3) заключение УКС контракта № 8 от 02.05.2020 с ФКУ «ИК-26» как с единственным подрядчиком на основании п. 11 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе, фактически исполняемого впоследствии с привлечением ООО «Каспий»;

4) объяснения граждан и должностных лиц, полученные в материалы дела.

Таким образом, в действиях УКС, ООО «Каспий», ФКУ «ИК-26» Комиссией антимонопольного органа выявлено:

– намеренное поведение каждого хозяйствующего субъекта определенным образом для достижения заранее оговоренной цели, то есть достижение и исполнение ими соглашения;

– заведомая осведомленность о будущих действиях друг друга, при отсутствии внешних, объективных обстоятельств, обуславливающих подобное поведение.

Кроме того, прокуратурой г. Волжского Волгоградской области в материалы дела представлено постановление начальника Управления МВД России по городу Волжскому Волгоградской области <...> о представлении результатов оперативно-розыскной деятельности дознавателю, органу дознанию, следователю, налоговому органу или в суд от 22.06.2020.

Указанным постановлением установлено, что в соответствии со ст. 6, ч. 2, ст. 7, ст. 11 Федерального закона Российской Федерации от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности», сотрудниками отдела ЭБиПК Управления МВД России по городу Волжскому Волгоградской области в период с 06.03.2020 по 30.04.2020 проведено оперативно-розыскное мероприятие «Прослушивание телефонных переговоров» в отношении руководителя УКС <...>.

В частности, входящий звонок <...> (далее – ШМА) от <...> (далее – ГТМ) от 06.04.2020 в 10:03. В ходе беседы ГТМ проинформировал ШМА о том, что в субботу, когда у него работало ограниченное количество людей, приезжал человек на кроссовере «Хундай», который заявил: «Мы будем строить здесь, почему вы здесь, что вы здесь делаете? Это наша работа». ШМА предположив, что это может «он» другой «Хундай» нанял или это на «Хундае» «какой-то главный» ехал с Астрахани, подчеркнул, что с «грунтом» «никому вредного нет», а вот «все остальное» уже чревато.

Входящий звонок ШМА от <...> (служащей УКС, начальника отдела сметно-договорной службы) (далее – ЗАО) от 06.04.2020 в 14:17. ЗАО проинформировала ШМА, что по пункту 11 статьи 93 они могут заключаться с исправительной колонией и, что перечень входит в закон о постановлении. ШМА подчеркнув, что сейчас «все эти товарищи беспокоятся», сообщил о встрече в без 20-ти с <...>, на которой попросил, чтобы она ему «поддакивала». ЗАО ответив согласием, заверила, что у нее есть примерный план, как обнулить отмененную ими закупку, и пообещала внести изменения в план-график – что они закупаются у единственного поставщика.

Звонок ЗАО от ШМА от 23.04.2020 в 17:04, в котором он сообщил ей о том, что он может покупать стройматериалы без конкурса, ЗАО уточнила, что «по закону» идут не стройматериалы, а выполнение работ. Также ШМА сообщил, что он не имеет права заключать субподряд, однако может заключать конкурсы до трехсот тысяч без конкурсов, и велел оставить это в проекте.

Звонок ШМА от ГТМ от 30.04.2020 в 15:08, в котором он проинформировал ШМА о получении письма на компанию «Каспий» от государственного инспектора Волжского, Ленинского района по использованию и охране земель, где ему

предлагают добровольно «сдаться» 7-го числа «за самовольное занятие и использование земельного участка, расположенного по улице Иртышская 16. ШМА, заверив, что ничего про это не знает, и предположив, что это «прокурор», озвучил, что, возможно, 7-го числа у них уже будет контракт. Далее ШМА предложил ГТМ сходить, но ничего не подписывая, поинтересоваться, на основании чего «они» решили, что он «занял» этот участок. ГТМ принял к сведению совет ШМА.

Результаты указанного оперативно-розыскного мероприятия также подтверждают обстоятельства нарушений антимонопольного законодательства, вменяемых ответчикам в рамках настоящего дела.

На основании изложенного, в действиях УКС, ООО «Каспий» и ФКУ «ИК-26» имеется нарушение п. 4 ст. 16 Закона о защите конкуренции.

Определением от 14.09.2020 исх. № 04-8/6516 об отложении рассмотрения дела, а также о привлечении в качестве ответчика по делу № 034/01/16-692/2020 о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Энергосервис», ООО «Италпроект» привлечены к участию в рассмотрении дела № 034/01/16-692/2020 о нарушении антимонопольного законодательства в качестве ответчиков по делу.

В рамках рассмотрения дела комиссией Управления установлены признаки нарушения ООО «Энергосервис», ООО «Италпроект» антимонопольного законодательства при заключении ограничивающего конкуренцию 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 к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах при проведении аукциона в электронной форме на разработку проектно-сметной документации, изыскательных работ для строительства дошкольного образовательного учреждения детского сада по ул. Иртышская, 16, пос. Metallург, г. Волжский (реестровый номер в ЕИС 0129300016719000097) (п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции).

Комиссией установлено, что 01.04.2019 в единой информационной системе в сети «Интернет» (далее - ЕИС) УКС в соответствии с извещением № 0129300016719000093 объявлено о проведении аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на разработку проектно-сметной документации, изыскательских работ для строительства дошкольного образовательного учреждения детский сад на 140 мест, расположенного по адресу: Волгоградская область, г. Волжский, пос. Краснооктябрьский, ул. Олега Кошова, 24. Начальная (максимальная) цена контракта составила 1 040 000,00 руб.

04.04.2019 в ЕИС УКС в соответствии с извещением № 0129300016719000097 объявлено о проведении аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на разработку проектно-сметной документации, изыскательских работ для строительства дошкольного образовательного учреждения детский сад на 120 мест с бассейном, расположенного по адресу: Волгоградская область, г. Волжский, пос. Metallургов, ул. Иртышская, 16. Начальная (максимальная) цена контракта составила 960 000,00 руб.

Весной 2019 года бывший директор ООО «Италпроект» <...> обратился к руководству ООО «Энергосервис» в лице <...> с просьбой участия в аукционе (реестровый номер 0129300016719000097) на право заключения муниципального контракта на разработку проектно-сметной документации, изыскательских работ для строительства дошкольного образовательного учреждения детский сад на 120 мест с бассейном, расположенного по адресу: Волгоградская область, г. Волжский, пос. Metallургов, ул. Иртышская, 16, и в дальнейшем заключения договора субподряда с ООО «Италпроект» на реализацию указанных работ.

Согласно объяснениям <...> от 19.03.2020, данным им прокуратуре г. Волжского, обращение к <...> обусловлено невозможностью прямого участия в проводимом аукционе в 2019 году в связи с отсутствием регистрации в единой информационной системе в сфере закупок в сети Интернет, отсутствия электронной цифровой подписи у ООО «Италпроект».

ООО «Энергосервис» приняло участие в аукционе (реестровый номер 0129300016719000097), по итогам которого 20.05.2019 с УКС заключен муниципальный контракт № 4/0097 (стоимостью 1 коп.) на разработку проектно-сметной документации, изыскательских работ для строительства дошкольного образовательного учреждения детский сад на 120 мест с бассейном, расположенного по адресу: Волгоградская область, г. Волжский, пос. Metallургов, ул. Иртышская, 16. Срок выполнения работ по контракту – 31.08.2019.

ООО «Энергосервис» также приняло участие в аукционе (реестровый номер 0129300016719000093), по итогам которого 27.04.2019 с УКС заключен муниципальный контракт № 4/0093 (стоимостью 254 800 руб.) на разработку проектно-сметной документации, изыскательских работ для строительства дошкольного образовательного учреждения детский сад на 140 мест, расположенного по адресу: Волгоградская область, г. Волжский, пос. Краснооктябрьский, ул. Олега Кошевого, 24. Срок выполнения работ по контракту – 15.06.2020.

Согласно пояснениям <...> от 19.03.2020, данным им прокуратуре г. Волжского, при проведении аукционов в электронной форме на электронной площадке он, являясь на тот момент директором ООО «Италпроект», указывал специалисту ООО «Энергосервис» о действиях при внесении предложений о цене исполнения контракта. По итогам чего цены в ходе аукциона снижены до минимума.

В соответствии со ст. 37 Закона о контрактной системе предложение участником торгов цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, признается демпингом.

Как подтверждается обстоятельствами проведения электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на разработку проектно-сметной документации, изыскательских работ для строительства дошкольного образовательного учреждения детский сад на 120 мест с бассейном, расположенного по адресу: Волгоградская область, г. Волжский, пос. Metallургов, ул. Иртышская, 16 (реестровый номер 0129300016719000097) и электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на разработку проектно-сметной документации, изыскательских работ для строительства дошкольного образовательного учреждения детский сад на 140 мест, расположенного по адресу: Волгоградская область, г. Волжский, пос.

Краснооктябрьский, ул. Олега Кошевого, 24 (реестровый номер 0129300016719000093), в обоих случаях имели место факты подачи демпинговых ценовых предложений со стороны ООО «Энергосервис», понижающих более чем на двадцать пять процентов начальную (максимальную) цену контракта в каждом случае, которые не могли не дезориентировать иных участников аукциона и фактически исключили состязательность.

Поскольку в силу ч. 4 ст. 24 Закона о контрактной системе аукцион представляет собой способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший наиболее низкую цену контракта, именно указанными совместными действиями ООО «Энергосервис» и ООО «Италпроект» было обеспечено заключение контрактов по итогам аукционов между УКС и ООО «Энергосервис» как с лицом, предложившим наиболее низкую цену контракта на аукционе.

Комиссией также установлено и не оспаривается ООО «Энергосервис», что ООО «Энергосервис» лично не осуществляло исполнения муниципальных контрактов, заключенных им по итогам данных аукционов.

Для исполнения рассматриваемых муниципальных контрактов ООО «Энергосервис» с ООО «Италпроект» заключены контракты 29.04.2109 № 18ЭС-4/0093 (стоимостью 202 800 руб.) и 21.05.2019 № 18 ЭС-5/0097 (стоимостью 52 000 руб.). Срок оказания услуг по контрактам – 01.08.2019.

Согласно пояснениям <...> за оказанные услуги при обеспечении доступа в участии в аукционах ООО «Италпроект» выплатит ООО «Энергосервис» вознаграждение примерно в размере 50 000 руб. (разница между стоимостью муниципальных контрактов и стоимостью договоров субподряда).

Работы по данным контрактам произведены ООО «Италпроект» в части готовности проектной стадии проектно-сметной документации в октябре 2019 года (ПСД по строительству детского сада по ул. Кошевого, 24, г. Волжский) и феврале 2020 года (ПСД по строительству датского сада по ул. Иртышская, 16, г. Волжский), получены положительные заключения ГАУ ВО «Облгосэкспертиза».

Затраты ООО «Италпроект» на исполнение исследуемых обязательств по договору от 29.04.2109 № 18ЭС-4/0093 (в рамках муниципального контракта ООО «Энергосервис» от 27.04.2019 № 4/0093 на разработку проектно-сметной документации, изыскательных работ для строительства дошкольного образовательного учреждения детского сада по адресам: ул. Кошевого, 24, пос. Краснооктябрьский, г. Волжский) составили 1 574 905 руб. и по договору от 21.05.2019 № 18ЭС-5/0097 (в рамках муниципального контракта ООО «Энергосервис» от 20.05.2019 № 5/0097 на разработку проектно-сметной документации, изыскательных работ для строительства дошкольного образовательного учреждения детского сада по адресам: ул. Иртышская, 16, пос. Metallург, г. Волжский) – 2 055 195 руб.

Данные обстоятельства свидетельствуют об убыточности исполнения данных договоров для ООО «Италпроект».

При рассмотрении дела, вопреки предложениям и требованиям Комиссии, ООО «Италпроект» и ООО «Энергосервис» не представлено доказательств

добросовестности и разумности поведения каждого из указанных лиц, наличия экономической обоснованности такого поведения.

Работы по данным контрактам произведены ООО «Италпроект» в части готовности проектной стадии проектно-сметной документации в октябре 2019 года (ПСД по строительству детского сада по ул. Кошевого, 24, г. Волжский) и феврале 2020 года (ПСД по строительству детского сада по ул. Иртышская, 16, г. Волжский), получены положительные заключения ГАУ ВО «Облгосэкспертиза».

Необходимо отметить, что в подготовленной по итогам исполнения муниципальных контрактов на проектирование рассматриваемых детских садов проектно-сметной документации предусмотрено использование сборных железобетонных конструкций каркаса и 3-х слойных стеновых панелей с эффективным утеплителем и иных товаров, производимых ООО «Италбетон», что подтверждается подготовленной по итогам исполнения контракта проектно-сметной документацией.

Согласно пояснениям <...> от 19.03.2020, данным им прокуратуре г. Волжского, в настоящее время он работает заместителем директора ООО «Италбетон». ООО «Италбетон» осуществляет производство сборных железобетонных конструкций каркаса и 3-х слойных стеновых панелей с эффективным утеплителем. Ранее в 2019 году при строительстве на территории города Волжского 3 детских садов использовались сборные железобетонные конструкции каркаса и 3-х слойные стеновые панели с эффективным утеплителем, производимые ООО «Италбетон». Договоры заключались ООО «Италбетон» с генеральными подрядчиками по строительству данных детских садов – ООО «Сеал-Сити», ООО «ВГС», ООО «Эльмонт».

ООО «Италпроект» зарегистрировано по пр. Ленина, 53, 2, г. Волжский, Волгоградская область, 404110, ОГРН: 1173443029671, дата присвоения ОГРН: 28.12.2017, ИНН: 3435132777, КПП: 343501001, директор с 28.12.2017 по 18.02.2019 – <...>, с 19.02.2020 - <...>, учредитель с 28.12.2017 – <...>, основной вид деятельности - деятельность в области архитектуры, связанная с созданием архитектурного объекта.

Комиссией установлено, что со стороны ООО «Италбетон» как ранее, так и позже достижения ООО «Италпроект» и ООО «Энергосервис» спорного соглашения были заключены и исполнялись договоры субподряда на выполнение работ по монтажу сборных железобетонных конструкций, включая упомянутые стеновые панели, а также колонны, балки, плиты перекрытия, а также договоры поставки сборных железобетонных конструкций, в частности:

- договор субподряда № 21 от 30.11.2018, заключённый ООО «Италбетон» с ООО «Сеал-сити» на выполнение работ по устройству железобетонного каркаса здания из сборных железобетонных изделий (колонны, стеновые трёхслойные панели, балки перекрытия) на объекте: «Дошкольное образовательное учреждение детский сад на 240 мест по адресу: Волгоградская область, г. Волжский, пр. Ленина 403 (микрорайон 32а)»;

- договор субподряда № 22 от 12.12.2018, заключённый ООО «Италбетон» с ООО «Волгоградгидрострой» на выполнение работ по монтажу сборных железобетонных изделий (колонны, балки и плиты перекрытия, стеновые трехслойные панели, лестничные ступени) на объекте: «Строительство дошкольного

образовательного учреждения детский сад на 240 мест по адресу: Волгоградская область, г. Волжский, ул. Волжской Военной Флотилии, 74 (37 микрорайон) в рамках реализации муниципальной программы «Жилищно-гражданское строительство»;

- договор субподряда № 23 от 18.12.2018, заключённый ООО «Италбетон» с ООО «Эльмонт» на выполнение работ по устройству железобетонного каркаса здания из сборных железобетонных изделий (колонны, стеновые трёхслойные панели с эффективным утеплителем, балки перекрытия) на объекте: «Дошкольное образовательное учреждение детский сад на 240 мест по адресу: Волгоградская область, г. Волжский, ул. Оломоуцкая, 6 (27 микрорайон)»;

- договор поставки № 06-2020 от 11.09.2020, заключённый ООО «Италбетон» с ООО «Волгоградгидрострой» на изготовление и поставку сборных железобетонных конструкций;

- договор субподряда № 07-2020 от 11.09.2020, заключённый ООО «Италбетон» с ООО «ВОЛГОГРАДГИДРОСТРОЙ» на выполнение работ по монтажу сборных железобетонных конструкций на объекте «строительство муниципального дошкольного образовательного учреждения «детский сад» г. Краснослободск Среднеахтубинского района Волгоградской области.

Согласно локальным сметным расчетам к указанным договорам, в рамках их исполнения подлежали поставке и использованию колонны, сборные железобетонные конструкции каркаса и стеновые трехслойные панели с эффективным утеплителем, производимые ООО «Италбетон, аналогичные включенным в проектно-сметную документацию при исполнении муниципального контракта на разработку проектно-сметной документации, изыскательских работ для строительства дошкольного образовательного учреждения детский сад на 120 мест с бассейном, расположенного по адресу: Волгоградская область, г. Волжский, пос. Metallургов, ул. Иртышская, 16, а расходы на соответствующие товары были включены ООО «Италбетон» в цену договоров в размерах, указанных в прайс-листах самого ООО «Италбетон».

Актами о приемке выполненных работ в рамках исполнения муниципального контракта № 8, заключенного между УКС и ФКУ «Исправительная колония № 26 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Волгоградской области» подтверждается использование при выполнении работ по строительству дошкольного образовательного учреждения детский сад на 120 мест с бассейном, расположенного по адресу: Волгоградская область, г. Волжский, пос. Metallургов, ул. Иртышская, 16 соответствующих товаров ООО «Италбетон».

В частности, в соответствии с актом о приемке выполненных работ от 09.09.2020 за сентябрь 2020 г. в рамках выполнения общестроительных работ по указанному контракту использованы:

- колонна К-1 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 105 019,2 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- колонна К-1а производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 105 019,2 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- колонны К-2 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 413 712 руб.,

стоимостью 62 483 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригели (первого этажа) РОП3 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 636 870 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригели (первого этажа) РОП4 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 269 423 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригель (первого этажа) РОП5 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 49 299 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригели (первого этажа) РОП6 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 123 820 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригели (первого этажа) РОП9 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 201 780 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригели (первого этажа) РДП2 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 189 169 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригель (первого этажа) РДП3 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 61 910 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригели (первого этажа) РДП4 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 116 941 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригель (первого этажа) РБ2 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 61 910 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригели (первого этажа) РБ5 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 431 076 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригель (первого этажа) РДП1 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 91 718 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригели (первого этажа) РБ1 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 779 033 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригель (первого этажа) РДП5 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 72 228 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригель (второго этажа) РОП8 производства ООО «Италбетон» сметной

стоимостью 22 930 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригель (второго этажа) РОП10 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 4 586 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригель (второго этажа) РОП1 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 45 286 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригели (второго этажа) РОП7 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 123 247 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригель (второго этажа) РБ3 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 40 700 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригели (второго этажа) РБ4 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 147 896 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригель (второго этажа) РБ6 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 38 407 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригель (второго этажа) РОП2 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 62 483 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригели (второго этажа) РОП3 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 694 767 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригель (второго этажа) РОП3а производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 57 897 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригели (второго этажа) РОП4 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 269 423 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригель (второго этажа) РОП5 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 49 299 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригели (второго этажа) РДП2 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 189 169 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригель (второго этажа) РБ2 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 61 910 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригели (второго этажа) РБ7 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 231 589 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;

- ригели (второго этажа) РБ1 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью

- 813 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;
- стеновая панель 2ПС8 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 288 206 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;
 - стеновая панель 2ПС9 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 254 813 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;
 - стеновая панель 2ПС10 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 215 077 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;
 - стеновая панель 2ПС11 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 270 133 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;
 - стеновая панель 2ПС12 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 231 594 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;
 - стеновые панели 2ПС13 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 776 528 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;
 - стеновая панель 2ПС14 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 201 792 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;
 - стеновые панели 3ПС4 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 429 795 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;
 - стеновая панель 4ПС1т производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 140 512 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;
 - стеновая панель 4ПС1н производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 140 512 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;
 - стеновые панели 4ПС4т производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 250 145 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;
 - стеновые панели 4ПС4н производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 250 145 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;
 - стеновые панели 5ПС1 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 303 421 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;
 - стеновая панель 5ПС2 производства ООО «Италбетон» сметной стоимостью 101 140 руб., рассчитанной на основании прайс-листа ООО «Италбетон»;
 - установка колонн в фундаменты массой до 4 т. (49 шт. сборных конструкций) сметной стоимостью 128 295 руб.

Комиссией также установлено, что между ООО «Италбетон» и ФКУ «Исправительная колония № 26 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Волгоградской области» заключен государственный контракт от 05.06.2020 № 171 (реестровый номер в ЕИС 1344802152020000079), по условиям которого ООО «Италбетон» обязуется изготовить своими силами и передать ФКУ «Исправительная колония № 26 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Волгоградской области» состоящий из нескольких частей готовый

каркас, выполненный из сборных металлических конструкций в соответствии с техническим заданием, а передать ФКУ «Исправительная колония № 26 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Волгоградской области» обязуется обеспечить приемку и оплату товара согласно условиям контракта. Цена контракта составляет 33 783 633,00 руб.

Приложением № 1 к указанному контракту определено, что предмет поставки (готовый каркас) включает в себя 5 частей, смонтированных в соответствии с техническим заданием и состоит из:

- сборных фундаментов;
- колонн;
- ригелей;
- стеновых панелей.

Каркас-часть № 1 готового каркаса включает в себя фундамент ФС1, колонну К6б, колонну К9, колонну К10, колонну К10а, колонну К11, колонну К12, колонну К12а, колонну К13, колонну К14, ригель РОП3, ригель РОП4, ригель РОП7, ригель РОП8, ригель РДП2, ригель РБ1, ригель РБ4, ригель РОП3, ригель РОП3-1, ригель РОП4, ригель РОП7, ригель РОП8, ригель РДП2, ригель РБ1, ригель РБ4, ригель РБ4-1, ригель РОП3, ригель РОП3-3, ригель РОП4-1, ригель РОП7, ригель РОП7-3, ригель РОП8-1, ригель РДП2, ригель РБ1, ригель РБ1-1, ригель РБ4-2, ригель РБ4-3, панель стеновую 1ПС1, панель стеновую 1ПС3, панель стеновую 1ПС4а, панель стеновую 1ПС5, панель стеновую 1ПС6, панель стеновую 1ПС2т, панель стеновую 1ПС1, панель стеновую 1ПС2, панель стеновую 1ПС3б, панель стеновую 2ПС4, панель стеновую 2ПС5, панель стеновую 2ПС6, панель стеновую 2ПС2т, панель стеновую 3ПС1, панель стеновую 3ПС4, панель стеновую 3ПС5, панель стеновую 3ПС13, панель стеновую 3ПС2т, панель стеновую 3ПС2н.

Каркас-часть № 2 готового каркаса включает в себя фундамент ФС1, колонну К6а, колонну К10, колонну К10а, колонну К11, колонну К12, колонну К12а, колонну К13, колонну К14, ригель РОП3, ригель РОП4, ригель РОП7, ригель РДП2, ригель РБ1, ригель РБ4, ригель РОП3, ригель РОП3-1, ригель РОП3-2, ригель РОП4, ригель РОП7, ригель РОП7-2, ригель РДП2, ригель РБ1, ригель РБ4, ригель РБ4-1, ригель РОП3, ригель РОП3-3, ригель РОП3-4, ригель РОП4-1, ригель РОП7, ригель РОП7-3, ригель РДП2, ригель РБ1, ригель РБ1-1, ригель РБ4-2, ригель РБ4-3, панель стеновую 1ПС1, панель стеновую 1ПС2т, панель стеновую 1ПС2н, панель стеновую 1ПС3, панель стеновую 1ПС4, панель стеновую 1ПС6, панель стеновую 1ПС16, панель стеновую 1ПС1, панель стеновую 1ПС2, панель стеновую 2П2т, панель стеновую 2П2н, панель стеновую 2ПС3, панель стеновую 2ПС6, панель стеновую 3ПС13, панель стеновую 3ПС1, панель стеновую 3П2т, панель стеновую 3ПС2н, панель стеновую 3ПС3т, панель стеновую 3ПС3н, панель стеновую 3ПС4, панель стеновую 3ПС5.

Каркас-часть № 3 готового каркаса включает в себя фундамент ФС1, колонну К3, колонну К4, колонну К5, колонну К6, колонну К7, колонну К10, колонну К10а, колонну К11, колонну К12, колонну К12а, ригель РОП1, ригель РОП3, ригель РОП4, ригель РОП10, ригель РДП1, ригель РДП2, ригель РДП3, ригель РБ1, ригель РБ4, ригель РОП1, ригель РОП3, ригель РОП3-1, ригель РОП3-2, ригель РОП4, ригель РОП10, ригель РДП1, ригель РДП2, ригель РДП3, ригель РБ1, ригель РБ4, ригель РБ4-1,

ригель РОП1, ригель РОП3, ригель РОП3а, ригель РОП3-3, ригель РОП3-4, ригель РОП4-1, ригель РОП10, ригель РДП2, ригель РБ1, ригель РБ1-1, ригель РБ4-2, ригель РБ4-3, ригель РБ7, панель стеновую 1ПС1, панель стеновую 1ПС2т, панель стеновую 1ПС3, панель стеновую 1ПС6, панель стеновую 1ПС15, панель стеновую 1ПС16, панель стеновую 1ПС17, панель стеновую 2ПС1, панель стеновую 2ПС2, панель стеновую 2ПС2т, панель стеновую 2ПС3а, панель стеновую 2ПС6, панель стеновую 2ПС13, панель стеновую 2ПС15, панель стеновую 3ПС1, панель стеновую 3ПС2т, панель стеновую 3ПС3т, панель стеновую 3ПС3н, панель стеновую 3ПС4, панель стеновую 3ПС5, панель стеновую 3ПС12, панель стеновую 5ПС1, панель стеновую 5ПС2.

Каркас-часть № 4 готового каркаса включает в себя фундамент ФС1, колонну К1, колонну К2, колонну К2а, колонну К8, ригель РОП2, ригель РОП3, ригель РОП4, ригель РОП5, ригель РОП7, ригель РБ2, ригель РБ3, ригель РБ6а, ригель РОП2, ригель РОП3-2, ригель РОП4, ригель РОП5, ригель РОП7-1, ригель РБ2, ригель РБ3, ригель РОП2-1, ригель РОП3-4, ригель РОП4-2, ригель РОП4-3, ригель РОП5-1, ригель РОП7-4, ригель РБ2-1, ригель РБ3-1, ригель РБ6, панель стеновую 1ПС7, панель стеновую 1ПС8, панель стеновую 1ПС9, панель стеновую 1ПС10, панель стеновую 1ПС11, панель стеновую 1ПС12, панель стеновую 1ПС13, панель стеновую 1ПС14, панель стеновую 2ПС7, панель стеновую 2ПС8, панель стеновую 2ПС9, панель стеновую 2ПС10, панель стеновую 2ПС11, панель стеновую 2ПС12, панель стеновую 2ПС14, панель стеновую 2ПС16, панель стеновую 3ПС3н, панель стеновую 3ПС6, панель стеновую 3ПС7т, панель стеновую 3П7н, панель стеновую 3П8, панель стеновую 3ПС9, панель стеновую 3ПС10, панель стеновую 3ПС11.

Каркас-часть № 5 готового каркаса включает в себя фундамент ФС1, колонну К15, колонну К15а, колонну К15б, колонну К15в, колонну К16, колонну К17, колонну К17а, колонну К17б, колонну К17в, колонну К18, колонну К19, ригель РОП4, ригель РОП6а, ригель РОП9, ригель РДП4, ригель РДП5, ригель РБ5, панель стеновую 1ПС18, панель стеновую 1ПС19, панель стеновую 1ПС20, панель стеновую 1ПС21, панель стеновую 1ПС22, панель стеновую 1ПС23, панель стеновую 1ПС24, панель стеновую 1ПС25, панель стеновую 1ПС26т, панель стеновую 1ПС26н, панель стеновую 4ПС1т, панель стеновую 4ПС1н, панель стеновую 4ПС2, панель стеновую 4ПС3т, панель стеновую 4ПС3н, панель стеновую 4ПС4т, панель стеновую 4ПС4н.

Все указанные товары по условиям государственного контракта от 05.06.2020 № 171 (реестровый номер в ЕИС 1344802152020000079) производятся и поставляются силами ООО «Италбетон».

Сроки поставки товаров определены условиями спецификации к контракту в период с 03.06.2020 по 31.08.2020.

Таким образом, каркасы и их составные части (сборные фундаменты, колонны, ригели, стеновые панели), использованные при выполнении работ по строительству дошкольного образовательного учреждения детский сад на 120 мест с бассейном, расположенного по адресу: Волгоградская область, г. Волжский, пос. Metallургов, ул. Иртышская, 16 в рамках исполнения муниципального контракта № 8, заключенного между УКС и ФКУ «Исправительная колония № 26 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Волгоградской области», а также каркасы и их составные части (сборные фундаменты, колонны, ригели, стеновые панели), поставленные ООО «Италбетон» в рамках исполнения государственного контракта от 05.06.2020 № 171 (реестровый номер в ЕИС 1344802152020000079),

заключенного с ФКУ «Исправительная колония № 26 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Волгоградской области» соответствуют друг другу и соответствуют условиям проектно-сметной документации, разработанной при исполнении муниципального контракта, заключенного по итогам аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на разработку проектно-сметной документации, изыскательских работ для строительства дошкольного образовательного учреждения детский сад на 120 мест с бассейном, расположенного по адресу: Волгоградская область, г. Волжский, пос. Metallургов, ул. Иртышская, 16.

Установленная схема взаимоотношений демонстрирует, что в действиях ООО «Энергосервис» и ООО «Италпроект» усматривается достижение соглашения между хозяйствующими субъектами, ограничивающего конкуренцию при проведении аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на разработку проектно-сметной документации, изыскательских работ для строительства дошкольного образовательного учреждения детский сад на 120 мест с бассейном, расположенного по адресу: Волгоградская область, г. Волжский, пос. Metallургов, ул. Иртышская, 16, а также направленного на обеспечение интересов третьего лица - ООО «Италбетон» - на реализацию производимых им товаров и получению тем самым дополнительного дохода в рамках исполнения контракта по строительству дошкольного образовательного учреждения детский сад на 120 мест с бассейном, расположенного по адресу: Волгоградская область, г. Волжский, пос. Metallургов, ул. Иртышская, 16.

Вышеустановленными обстоятельствами подтверждается, что антиконкурентное соглашение, заключенное между ООО «Энергосервис» и ООО «Италпроект» в интересах ООО «Италбетон», не только было достигнуто, но и фактически исполнено всеми его сторонами и заинтересованным лицом.

В результате реализации указанной схемы взаимоотношений ООО «Италбетон» был получен доход в размере не менее 33 783 633,00 руб. (что соответствует цене государственного контракта от 05.06.2020 № 171 (реестровый номер в ЕИС 1344802152020000079), ООО «Энергосервис» был получен доход в размере не менее 509 600,01 руб. (что соответствует совокупной цене муниципальных контрактов № 4/0093 и 4/0097, а также договоров от 29.04.2109 № 18ЭС-4/0093 и от 21.05.2019 №18 ЭС-5/0097Ю, заключенных им с ООО «Италпроект»).

Документированных фактов извлечения ООО «Италпроект» дохода вследствие реализации спорного соглашения Комиссией не установлено, как указано выше, работы ООО «Италпроект» по договорам с ООО «Энергосервис» во исполнение муниципального контракта от 20.05.2019 № 5/0097 на разработку проектно-сметной документации, изыскательских работ для строительства дошкольного образовательного учреждения детского сада по адресам: ул. Иртышская, 16, пос. Metallург, г. Волжский, а также муниципального контракта от 27.04.2019 № 4/0093 на разработку проектно-сметной документации, изыскательских работ для строительства дошкольного образовательного учреждения детского сада по адресам: ул. Кошевого, 24, пос. Краснооктябрьский, г. Волжский, носили убыточный характер для ООО «Италпроект».

Вместе с тем, поведение ООО «Италпроект» может свидетельствовать об иных обстоятельствах реальных взаимоотношений сторон, включая последующие взаиморасчеты с ООО «Италбетон», поскольку исполнитель по договору, по своему

гражданско-правовому статусу, являясь коммерческой организацией, не заинтересован в безвозмездном выполнении работ в пользу третьего лица без иного экономического интереса.

Данный вывод основывается, в частности, на судебной практике по делам № А12-23818/2017, а также № А40-231028/2018.

В соответствии с п. 2 ч. 1 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 к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

Для квалификации действий хозяйствующих субъектов как не соответствующих статье 11 Закона о защите конкуренции необходимо установить наличие противоречащих закону соглашения между указанными лицами или их согласованных действий и наступление (возможность наступления) в результате этих действий (соглашения) последствий, связанных с недопущением, ограничением, устранением конкуренции.

Соглашение – договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме (пункт 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Признаками ограничения конкуренции являются 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 (пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Факт достижения ответчиками антиконкурентного соглашения был установлен комиссией Управления на основании анализа совокупности прямых и косвенных доказательств и относительно единообразного поведения ответчиков.

Доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основании анализа их поведения в рамках предпринимательской деятельности, с учетом принципа

разумности и обоснованности.

Факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан, в том числе, с использованием совокупности иных доказательств, в частности, фактического поведения хозяйствующих субъектов (пункт 9 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016).

В статье 45.1 Закона о защите конкуренции определено, что используется антимонопольным органом в качестве доказательств при рассмотрении дел о нарушении антимонопольного законодательства. Достаточность доказательств в каждом конкретном случае должна определяться индивидуально на основе оценки всей совокупности факторов. Доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основании всестороннего изучения и оценки всех обстоятельств дела, а также всей совокупности доказательств, в том числе фактов встреч конкурентов, переписки, результатов проверок, анализа поведения обществ в рамках предпринимательской деятельности с учетом принципов разумности и обоснованности.

Нарушение ООО «Энергосервис», ООО «Италпроект» п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции подтверждено в том числе объяснениями бывшего директора ООО «Италпроект» <...> от 19.03.2020, полученными сотрудниками прокуратуры г. Волжского Волгоградской области в рамках проведенной прокуратурой проверки.

В разъяснениях № 3 Президиума ФАС России «Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе на торгах», утв. протоколом Президиума ФАС России от 17.02.2016 № 3, указано, что факт заключения антиконкурентного соглашения может быть установлен как на основании прямых доказательств, так и совокупности косвенных доказательств.

Квалифицирующее значение для доказывания вмененного антимонопольным органом нарушения антимонопольного законодательства имеет совершение хозяйствующими субъектами отвечающих интересам каждого и заранее известных каждому противоправных согласованных действий на одном товарном рынке относительно синхронно и единообразно при отсутствии к тому объективных причин.

Доказывание наличия фактической реализации антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основании анализа их поведения в рамках предпринимательской деятельности, с учетом принципов разумности и обоснованности.

Согласно статей 25, 45 Закона о защите конкуренции в качестве доказательств при рассмотрении дел о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольным органом рассматриваются документы, сведения, объяснения, информация в письменной и устной форме, включая служебную переписку в электронном виде.

Таким образом, доказыванию подлежит установление факта достижения заявителями договоренности в том числе в устной форме, в соответствии с которым хозяйствующие субъекты должны совершить обусловленные соглашением действия, направленные на достижение одной цели.

Квалифицирующее значение для подобного рода нарушений антимонопольного законодательства имеет совершение хозяйствующими субъектами отвечающих интересам каждого и заранее известных каждому противоправных и негативно влияющих на конкурентную среду действий на одном товарном рынке, относительно синхронно и единообразно при отсутствии к тому объективных причин.

На основании изложенного, в действиях ООО «Энергосервис», ООО «Италпроект» имеется нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции в результате заключения ограничивающего конкуренцию соглашения при проведении аукциона в электронной форме на разработку проектно-сметной документации, изыскательных работ для строительства дошкольного образовательного учреждения детского сада по ул. Иртышская, 16, пос. Metallург, г. Волжский, Волгоградской обл.

Указанный факт подтвержден объяснениями заместителя генерального директора ООО «Энергосервис» <...> от 17.03.2020, бывшего директора ООО «Италпроект» <...> от 19.03.2020, объяснениям начальника УКС <...> от 19.03.2020, директора ООО «Каспий» <...> от 19.03.2020, 19.11.2020, также фактические обстоятельства дела подтверждаются объяснениями полученными от <...>, объяснениями от <...> от 18.03.2020, от <...> от 18.03.2020 и от других лиц, собранными прокуратурой г. Волжский Волгоградской области, а также ОЭБиПК Управления МВД России по городу Волжскому Волгоградской области при рассмотрении настоящего дела.

Комиссией по указанным обстоятельствам отклоняются доводы ответчиков об отсутствии между ними какого-либо соглашения.

Доводы ООО «Италпроект» о невозможности квалификации спорного деяния по п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции ввиду экономической эффективности заключения контракта для заказчика, поскольку в результате аукциона (реестровый номер 0129300016719000097) на право заключения муниципального контракта на разработку проектно-сметной документации, изыскательских работ для строительства дошкольного образовательного учреждения детский сад на 120 мест с бассейном, расположенного по адресу: Волгоградская область, г. Волжский, пос. Metallургов, ул. Иртышская, 16 начальная (максимальная) цена контракта была снижена с 960 000 до 0,01 рублей, также признаются комиссией несостоятельными, поскольку указанной нормой возможность либо невозможность квалификации соответствующего деяния п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции не ставится в зависимость от наличия либо отсутствия какой-либо выгоды для заказчика в рамках конкретной процедуры закупки.

Нарушение п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок публичных общественных отношений в сфере предупреждения и ограничения монополистической деятельности, препятствует здоровой конкуренции между хозяйствующими субъектами, являющейся определяющим условием обеспечения свободы экономической деятельности в Российской Федерации, что гарантировано статьей 8 Конституции

Российской Федерации.

Из самой правовой конструкции «картеля» следует, что при доказывании нарушения ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции, выявления нарушения каких-либо частных, равно как публичных интересов не требуется, поскольку Законом о защите конкуренции деяние в п. 2 ч. 1 данной статьи запрещено само по себе (так называемый запрет *per se*).

Аналогичная правовая позиция высказана в Постановлении Президиума ВАС РФ от 21.12.2010 № 9966/10 по делу № А27-12323/2009.

Кроме того, как подтверждается многочисленной судебной практикой Европейского суда, различие между соглашениями, запрещенными по объекту, и соглашениями, запрещенными по их эффекту, происходит из того факта, что степень вредоносности определенных форм сговоров между компаниями настолько существенна, что нет необходимости изучать их реальный или потенциальный эффект. Более того, даже не имеет значения тот факт, что у участников картеля могло не быть мотива получения прибыли от сговора или экономических целей вообще (Judgments of the Court of Justice in Case C-67/13 P *Groupement des Cartes Bancaires v. Commission*, ECLI:EU:C:2014:2204, para 49; Case C-286/13 P *Dole v. Commission*, ECLI:EU:C:2015:184, para 113; Joined cases 209/78 R to 215/78 R and 218/78 R. *Heintz van Landewyck SARL and others v. Commission of the European Communities* (1980) ECR 3125, (1981) 3 CMLR 134, para 88; Case C-244/94 *Federation Francaise des Societes d'Assurance and Others v. Ministere de l'Agriculture et de la Peche* (1995) ECR I-4013 (1996) 4 CMLR 536, para 21; Case 155/73 *Italy v. Sacchi* (1974) ECR 409, (1974) 2 CMLR 177 paras 13 - 14; Case C-222/04 *Cassa di Risparmio Di Firenze* (2006) ECR I-289 (2008) 1 CMLR 705, para 123).

Ответчики в рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства не представили документов и информации о том, что вменяемое нарушение антимонопольного законодательства было вызвано чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвидимыми, непредотвратимыми препятствиями, находящимися вне контроля данных юридических лиц, при соблюдении ими той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от них в целях надлежащего исполнения обязанностей по соблюдению требований норм действующего законодательства, в том числе антимонопольного.

На основании изложенного, в действиях управления капитального строительства администрации городского округа-город Волжский Волгоградской области, ООО «Каспий», ФКУ «Исправительная колония № 26 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Волгоградской области» имеется нарушение пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключении соглашения между органом местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, если такие соглашения 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, кроме того, в действиях ООО «Энергосервис», «Италпроект» имеется нарушение пункта 2 части статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключении ограничивающего конкуренцию соглашения, повлекшего поддержание цен на торгах.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия Управления пришла к выводу об отсутствии оснований для выдачи управления капитального строительства администрации городского округа-город Волжский Волгоградской области, ООО «Каспий», ФКУ «Исправительная колония № 26 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Волгоградской области», ООО «Энергосервис», ООО «Италпроект» предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, поскольку спорные соглашения фактически реализованы ответчиками.

Согласно части 5 статьи 39 Закона о защите конкуренции, если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заключение ограничивающего конкуренцию соглашения является самостоятельным составом административного правонарушения. Таким образом, в действиях управления капитального строительства администрации городского округа-город Волжский Волгоградской области, ООО «Каспий», ФКУ «Исправительная колония № 26 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Волгоградской области», ООО «Энергосервис», ООО «Италпроект» и должностных лиц указанных субъектов Комиссией усматриваются признаки административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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.

Согласно примечанию к данной статье доходом в крупном размере признается доход, сумма которого превышает пятьдесят миллионов рублей, а доходом в особо крупном размере – двести пятьдесят миллионов рублей.

В соответствии с пунктом 12 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 № 23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем» (с изменениями, внесенными Постановлением Пленума от 23.12.2010 № 31) под доходом следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) за период осуществления предпринимательской деятельности без вычета произведенных лицом расходов. В данном случае под выручкой необходимо понимать цену контракта, заключенного между подрядчиком и заказчиком.

Антиконкурентная деятельность картеля, направленная против добросовестной конкуренции, запрещена законодательством Российской Федерации и является по своей сути, видом незаконной предпринимательской деятельности. При этом, под доходом следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) в рамках

антиконкурентного соглашения за период его существования без вычета произведенных лицом расходов. В соответствии с пунктом 13 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 18.11.2004 № 23, при исчислении размера дохода, полученного организованной группой лиц, следует исходить из общей суммы дохода, извлеченного всеми ее участниками.

В соответствии с п. 13 Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 № 23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем» (с изменениями, внесенными Постановлением Пленума от 23.12.2010 № 31), при исчислении размера дохода, полученного организованной группой лиц, следует исходить из общей суммы дохода, извлеченного всеми ее участниками.

Совокупный размер дохода в рамках установленного нарушения антимонопольного законодательства в части соглашения между Управлением капитального строительства администрации городского округа-город Волжский Волгоградской области, ООО «Каспий», ФКУ «Исправительная колония № 26 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Волгоградской области» составил 138 425 230 (сто тридцать восемь миллионов четыреста двадцать пять тысяч двести тридцать) руб. 02 коп., что свидетельствует об извлечении дохода вследствие нарушения антимонопольного законодательства в крупном размере.

При указанных обстоятельствах, учитывая извлечение дохода в крупном размере вследствие заключения соглашения между участниками соглашения в рамках строительства дошкольного образовательного учреждения - детский сад на 120 мест, который будет располагаться по адресу: Волгоградская область, Волжский, пос. Metallург, ул. Иртышская, 16, в действиях должностных лиц участников соглашения могут усматриваться признаки преступления, предусмотренного статьей 178 Уголовного кодекса Российской Федерации.

В связи с изложенным, имеются основания для передачи решения по делу № 034/01/16-692/2020 в правоохранительные органы для проведения проверки в порядке статей 144 - 145 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в установленном порядке.

В соответствии с частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления,

РЕШИЛА:

1. Признать Управление капитального строительства администрации городского округа-город Волжский Волгоградской области (<...>), общество с ограниченной ответственностью «Каспий» (<...>), федеральное казённое учреждение «Исправительная колония № 26 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Волгоградской области» (<...>) нарушившими пункт 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Признать общество с ограниченной ответственностью «Энергосервис» (<...>), общество с ограниченной ответственностью «Италпроект» (<...>) нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите

конкуренции».

3. Передать материалы дела № 034/01/16-692/2020 о нарушении антимонопольного законодательства уполномоченному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Дела об обжаловании решения и (или) предписания антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду.

Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.