

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.32-2168/2019

о назначении административного наказания

20 декабря 2019г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирского УФАС России) <...>, рассмотрев протокол № 054/04/14.32-2168/2019 от 6 ноября 2019 и материалы административного дела, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Аревик» (далее – ООО «Аревик») (ИНН/КПП 5429107871/542901001, место нахождения: ул. Советов, д. 327, г.Купино, Купинский район, Новосибирская область, 632734) по факту совершения административного правонарушения (заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо участие в нем), в присутствии представителя ООО «Аревик» - <...> по доверенности № 3 от 17.11.2019, в соответствии с ч. 2 ст. 25.1 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела 054/01/16-860/2019 о нарушении антимонопольного законодательства от 08.05.2019 администрация Метелевского сельсовета Купинского района Новосибирской области (ИНН 5429100266, место нахождения: ул. Центральная, д. 60, с. Метелево, Купинский район, Новосибирская область, 632751) и ООО «Аревик» (ИНН 5429107871, место нахождения: ул. Советов, д. 327, г. Купино, Купинский район, Новосибирская область, 632734) признаны нарушившими ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», путем заключения пяти контрактов на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги ул. Центральная Метелевского сельсовета за счет бюджетных средств в обход конкурентных процедур, что привело к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Указанным решением установлено следующее.

В Новосибирское УФАС России из Контрольно-счетной палаты по Новосибирской области поступили материалы (вх № 1121 от 11.02.2019), содержащие информацию о наличии в действиях администрации Метелевского сельсовета Купинского района Новосибирской области, ООО «Аревик» признаков нарушения статьи 16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при осуществлении закупки у единственного поставщика.

По результатам рассмотрения указанного обращения было возбуждено дело № 054/01/16-860/2019 от 08.05.2019г. о нарушении антимонопольного законодательства, ответчикам по которому являлись:

- Администрация Метелевского сельсовета Купинского района Новосибирской области (ИНН 5429100266);
- ООО «Аревик» (ИНН 5429107871).

19.07.2019 г. Комиссия Новосибирского УФАС России признала ответчиков по делу нарушившими ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (Решение в полном объеме изготовлено 02.08.2019г.).

Материалами дела установлено следующее.

Администрация Метелевского сельсовета Купинского района Новосибирской области заключила договоры по п. 4 ч. 1 ст. 93 ФЗ №44-ФЗ с ООО «Аревик» на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги ул. Центральная (участок 2) договор № 9 от 01.06.2017г. на 97 952,00 руб.

Согласно локальному сметному расчету выполнялись следующие работы:

№ пп	Шифр и номер позиции норматива	Наименование работ и затрат, единица измерения
1	ФЕР 27-03-008-02	Разборка покрытий и оснований: щебеночных (100 м <sup>3</sup> )
2	ФЕР 01-02-027-05	Планировка площадей: ручным способом, группа грунтов 2 (1000м <sup>2</sup> )
3	ФЕР 27-04-012-01	Устройство покрытий толщиной 15 см при укатке щебня с пределом прочности на сжатие свыше 98.1 МПа (1000 кгс/см <sup>2</sup> ): однослойных (1000м <sup>2</sup> покрытия)
5	ФССЦпг-03-21-01-150	Перевозка грузов автомобилями-самосвалами грузоподъемностью 10т, работающих вне карьера, на расстояние до 150 км 1 класс груза (1т груза)

Выполнение работ по ремонту автомобильной дороги (участок 1) договор № 10 от 01.06.2017г. на 99 365,00 руб.

Согласно локальному сметному расчету выполнялись следующие работы:

№ пп	Шифр и номер позиции норматива	Наименование работ и затрат, единица измерения
1	ФЕР 27-03-008-02	Разборка покрытий и оснований: щебеночных (100 м <sup>3</sup> конструкций)
2	ФЕР 01-02-027-05	Планировка площадей: ручным способом, группа грунтов 2 (1000м <sup>2</sup> спланированной площади)
3	ФЕР 27-04-012-01	Устройство покрытий толщиной 15 см при укатке щебня с пределом прочности на сжатие свыше 98.1 МПа (1000 кгс/см <sup>2</sup> ): однослойных (1000м <sup>2</sup> покрытия)
5	ФССЦпг-03-21-01-150	Перевозка грузов автомобилями-самосвалами грузоподъемностью 10т, работающих вне карьера, на расстояние до 150 км 1 класс груза (1т груза)

Выполнение работ по ремонту автомобильной дороги (участок 3) договор № 11 от 13.06.2017г. на 99 730,00 руб.

Согласно локальному сметному расчету выполнялись следующие работы:

№ пп	Шифр и номер позиции норматива	Наименование работ и затрат, единица измерения
1	ФЕР 27-03-008-02	Разборка покрытий и оснований: щебеночных (100 м <sup>3</sup> )
2	ФЕР 01-02-027-05	Планировка площадей: ручным способом, группа грунтов 2 (1000м <sup>2</sup> )
3	ФЕР 27-04-012-01	Устройство покрытий толщиной 15 см при укатке щебня с пределом прочности на сжатие свыше 98.1 МПа (1000 кгс/см <sup>2</sup> ): однослойных (1000м <sup>2</sup> )
5	ФССЦпг-03-21-01-150	Перевозка грузов автомобилями-самосвалами грузоподъемностью 10т, работающих вне карьера, на расстояние до 150 км 1 класс груза (1т груза)

Выполнение работ по ремонту автомобильной дороги (участок 4) договор № 19 от 19.06.2017г. на 99 997,00 руб.

Согласно локальному сметному расчету выполнялись следующие работы:

№ пп	Шифр и номер позиции норматива	Наименование работ и затрат, единица измерения
1	ФЕР 27-03-008-02	Разборка покрытий и оснований: щебеночных (100 м <sup>3</sup> )
2	ФЕР 01-02-027-05	Планировка площадей: ручным способом, группа грунтов 2 (1000м <sup>2</sup> )
3	ФЕР 27-04-012-01	Устройство покрытий толщиной 15 см при укатке щебня с пределом прочности на сжатие свыше 98.1 МПа (1000 кгс/см <sup>2</sup> ): однослойных (1000м <sup>2</sup> покрытия)
5	ФССЦпг-03-21-01-150	Перевозка грузов автомобилями-самосвалами грузоподъемностью 10т, работающих вне карьера, на расстояние до 150 км 1 класс груза (1т груза)

Выполнение работ по ремонту автомобильной дороги (участок 5) договор № 13 от 26.06.2017г. на 99 969,00 руб.

Согласно локальному сметному расчету выполнялись следующие работы:

№ пп	Шифр и номер позиции норматива	Наименование работ и затрат, единица измерения
1	ФЕР 27-03-008-02	Разборка покрытий и оснований: щебеночных (100 м <sup>3</sup> )

2	ФЕР 01-02-027-05	Планировка площадей: ручным способом, группа грунтов 2 (1000м <sup>2</sup> )
3	ФЕР 27-04-012-01	Устройство покрытий толщиной 15 см при укатке щебня с пределом прочности на сжатие свыше 98.1 МПа (1000 кгс/см <sup>2</sup> ): однослойных (1000м <sup>2</sup> покрытия)
5	ФССЦпг-03-21-01-150	Перевозка грузов автомобилями-самосвалами грузоподъемностью 10т, работающих вне карьера, на расстояние до 150 км 1 класс груза (1т груза)

Новосибирским УФАС России было установлено, что заказчик осуществил дробление работ, идентичных по своему содержанию, одноименные работы, договоры заключены с одним поставщиком с кратчайшим промежутком времени.

Определением Конституционного Суда РФ от 23.11.2017 № 2640-0 установлена недопустимость наступления неблагоприятных ситуаций, при которых муниципальный заказчик производит искусственное дробление единого заказа на группу однородных товаров (работ, услуг), чтобы избежать конкурентных процедур определения подрядных организаций для выполнения работ, услуг.

При этом выполняется условие одномоментности возникновения нужды в проведении закупки, так суд указывает на недопустимость заключения нескольких контрактов с единственным в один и тот же день и оплаченных платежными поручениями от одной даты.

Суд сделал вывод о том, что в нарушение части 5 статьи 24 ФЗ-44 заказчик при выборе способа определения подрядчика совершил действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки (что неизбежно приводит к ограничению конкуренции).

В Постановлении от 05.04.2011 N 14686/10 по делу N А13-10558/2008 Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации приходит к выводу о том, что в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить доступ к соответствующему товарному рынку, а также выявлены контрагенты, предлагающие наилучшие условия выполнения работ, для обеспечения муниципальных нужд.

Также заключение посредством проведения закупки у единственного поставщика ряда связанных между собой муниципальных контрактов (договоров), фактически образующих единую сделку, искусственно раздробленную для формального соблюдения специальных ограничений в обход норм Закона о контрактной системе, противоречит его целям и открывает возможность для приобретения хозяйствующими субъектами незаконных имущественных выгод.

Вместе с тем, заключение контрактов в обход публичных процедур предполагает наличие вины обеих сторон соглашений, поскольку они заключены в целях ограничения конкуренции.

Проведение публичных процедур способствует развитию конкуренции за обладание правом исполнения договора путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к исполнению договора всех заинтересованных лиц. Непроведение публичных процедур, когда это необходимо в силу закона, свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ при осуществлении хозяйственной деятельности исполнителю и как следствие о достижении соглашения, направленного на ограничение конкуренции.

Таким образом, вышеуказанное свидетельствует о наличии антиконкурентных соглашений, заключенных между заказчиком и хозяйствующими субъектами, направленных на заключение контрактов (договоров), в результате заключения которых не обеспечен равный доступ всем потенциальным участникам товарных рынков, что существенным образом влияет на конкуренцию, поскольку определенные хозяйствующие субъекты неправомерно воспользовались предоставленными им преимуществами.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме, при этом факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством (статьи 154, 160, 432, 434 ГК РФ).

Частью 1 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или

организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе, ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов (пункт 4).

При этом, из анализа положений статьи 16 Закона о защите конкуренции следует, что достаточным основанием для вывода о нарушении названной статьи Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

20.06.2019 г. на заседании Комиссии Новосибирского УФАС России глава администрации Метелевского сельсовета Купинского района Новосибирской области Слепцов Александр Анатольевич пояснил, что в г. Купино находятся две дорожные организации, которые в летний период времени заняты на более крупных объектах. При этом, в ответ на обращения администрации Метелевского сельсовета Купинского района Новосибирской области поступают обещания либо отказ, так как организациям не выгодно перегонять технику из-за малых объемов работ. Кроме того, глава администрации заявил, что денежные средства поступали частями, а первый транш денежных средств поступил в феврале 2019 года.

В указанном случае допустимо оценить указанные виды работ как ремонт единого объекта - дорога, пролегающая по улице Центральная Метелевского сельсовета, договоры заключены с одним поставщиком с кратчайшим промежутком времени.

Так как, на заседании Комиссии Новосибирского УФАС России 20.06.2019 г. глава администрации заявил, что первый транш денежных средств поступил в феврале 2019 года, то у администрации Метелевского сельсовета Купинского района Новосибирской области было четыре месяца на проведение конкурентных процедур, так как первые контракты были заключены 01.06.2017.

19.07.2019 г. на заседании Комиссии Новосибирского УФАС России глава администрации Метелевского сельсовета Купинского района Новосибирской области Слепцов Александр Анатольевич поддержал ранее изложенные пояснения.

Также, предметом пяти контрактов являются выполнение работ по ремонту автомобильной дороги ул. Центральная, что указывает на возможность проведения заказчиком конкурентных процедур, что могло обеспечить большее количество участников и снижение цены.

Указанное не может являться основанием для отказа в квалификации данных действий как дробление закупки в силу императивного толкования неделимости капитальных видов работ.

В соответствии с **пунктом 5 статьи 4** Закона "О защите конкуренции" хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

При этом, организация ООО «Аревик», являясь профессиональным участником рынка строительных работ и обладая информацией о порядке размещения муниципальных заказов установленном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», и наличии иных потенциальных участников закупки (строительных организаций), выразила согласие на совершение действий, не соответствующих законодательству о контрактной системе и приступила к выполнению работ по ремонту автомобильной дороги ул. Центральная, что исключило возможность потенциальных конкурентов (неопределенный круг лиц - строительных организаций) претендовать в равной конкурентной борьбе за право заключения договора. Учитывая, что договоры на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги ул. Центральная являются двусторонней сделкой и его заключение возможно только при совпадении волеизъявления как стороны заказчика, так и организации, ООО «Аревик» в равной степени несет ответственность за нарушение установленных законом требований к порядку заключения такого контракта.

Таким образом, факт нарушения ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» подтверждается Решением Новосибирского УФАС России по делу № 054/01/16-860/2019.

В ходе рассмотрения дела представителем ООО «Аревик» были даны следующие пояснения.

К ООО «Аревик» обратилась администрация Метелевского сельсовета Купинского района Новосибирской области для подписания договоров по выполнению дорожных работ. В данный период у ООО «Аревик» было свободное время для выполнения работ. ООО «Аревик» выполнило работы по договору качественно и в срок.

Указанное решение на момент вынесения настоящего постановления вступило в законную силу, судом не отменено. Возможность пересмотра комиссионно-принятого решения при производстве по делу об административном правонарушении действующими нормами права не предусмотрена.

Таким образом, обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные статьей 24.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, отсутствуют.

В соответствии с ч. 4 ст. 14.32 КоАП РФ заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо участие в нем, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 3 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей; на юридических лиц - от одной сотой до пяти сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - от двух тысячных до двух сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее пятидесяти тысяч рублей.

ООО «Аревик» является юридическим лицом (ИНН/КПП 5429107871/542901001, место нахождения: ул. Советов, д. 327, г. Купино, Купинский район, Новосибирская область).

ООО «Аревик», заключив пять контрактов с Администрацией Метелевского сельсовета Купинского района Новосибирской области по обстоятельствам, отраженным в деле 054/01/16-860/2019, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрено ч. 4 ст. 14.32 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – Новосибирская область, Купинский район.

Время совершения административного правонарушения – 2017 г.

Согласно представленным ООО «Аревик» сведениям, доход на рынке работ по ремонту автомобильных дорог на территории Купинского района Новосибирской области за 2018 год составил 1 650 721,75 (один миллион шестьсот пятьдесят тысяч семьсот двадцать один рубль семьдесят пять копеек).

Согласно налоговой декларации по налогу, уплачиваемому в связи с применением упрощенной системы налогообложения за 2018 год ООО «Аревик» сумма выручки от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2018 год составила 8 872 977 рублей.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.2, ст. 4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях не установлено.

На момент возбуждения дела об административном правонарушении объяснений от ООО «Аревик» не поступило.

Руководствуясь ч. 4 ст. 14.32, ст. 23.48, ч. 1 ст. 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо – общество с ограниченной ответственностью «Аревик» (ИНН/КПП

5429107871/542901001, место нахождения: ул. Советов, д. 327, г. Купино, Купинский район, Новосибирская область) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 14.32 КоАП РФ.

2. Назначить юридическому лицу - Обществу с ограниченной ответственностью «Аревик» (ИНН/КПП 5429107871/542901001, место нахождения: ул. Советов, д. 327, г. Купино, Купинский район, Новосибирская область) административное наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях на р/с 40 101 810 900 000 010 001 в Сибирском ГУ Банка России по Новосибирской области, г. Новосибирск, БИК 045004001, УИН 1610050000000322212.

Получатель: УФК по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) ИНН 5405116098/КПП 540 501 001, код БК 161 1 16 02010 01 6000 140, ОКТМО 50701000.

Назначение платежа: административные штрафы за нарушение антимонопольного законодательства.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, в шестидесятидневный срок с момента вступления постановления в законную силу, постановление в соответствии с действующим законодательством направляется судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1–30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В силу ст. 29.11 КоАП РФ резолютивная часть постановления по делу об административном правонарушении объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела.