

РЕШЕНИЕ

«23» сентября 2020 года
Калуга

Г.

Резолютивная часть решения оглашена «23» сентября 2020 года

В полном объеме решение изготовлено «23» сентября 2020 года

Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации в составе: //,

рассмотрев дело №040/01/16-453/2020 по признакам нарушения районной администрацией, ООО «Б» и ООО «С» пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

19.03.2020 в адрес Калужского УФАС России из Прокуратуры Малоярославецкого района поступили материалы проверки исполнения законодательства при приобретении (выкупе) в муниципальную собственность здания дошкольной образовательной организации при выполнении регионального проекта «Содействие занятости женщин – создание условий дошкольного образования для детей в возрасте до трех лет» в рамках реализации национального проекта «Демография».

В ходе рассмотрения данного дела Комиссией Калужского УФАС России установлено следующее.

17.01.2019 между ООО «Б», районной администрацией, Министерством заключено соглашение о намерениях, согласно которому, предметом соглашения является реализация мероприятий по строительству объекта «Детский сад на 220 мест» на земельном участке с кадастровым номером // площадью 11 041 кв.м., расположенном по адресу: /...../.

Согласно данному соглашению о намерениях районная администрация предоставляет ООО «Б» в аренду земельный участок с кадастровым номером 40:13:030902:783 для строительства вышеуказанного объекта недвижимости.

районная администрация в 2019 году приобретает объект недвижимости в муниципальную собственность за счет бюджетных ассигнований местного бюджета и при условии софинансирования его приобретения за счет средств федерального и областного бюджетов, на основании отчета об оценке рыночной стоимости указанного объекта недвижимости.

22.05.2019 согласно договору, заключенному между районной

администрацией и ООО «Б», в аренду последней организации был передан земельный участок с кадастровым номером /...../ площадью 11 041 кв.м., категории земель: земли населенных пунктов разрешенное использование: дошкольное, начальное и среднее общее образование для размещения объекта социально-культурного назначения «Детский сад на 220 мест».

10.09.2019 согласно договору субаренды, земельный участок передан от ООО «Б» к ООО «Ср» для использования в вышеуказанных целях.

ООО «С» также осуществляло строительство объекта «Детский сад на 220 мест» на вышеуказанном земельном участке.

При этом ООО «Б» и ООО «С» составляют одну группу лиц, по признаку, определенному пунктами 1, 2 и 8 части 1 статьи 9 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 2 статьи 9 ФЗ «О защите конкуренции» установленные антимонопольным законодательством запреты на действия (бездействие) на товарном рынке хозяйствующего субъекта распространяются на действия (бездействие) группы лиц, если федеральным законом не установлено иное.

19.12.2019 между районной администрацией и ООО «С» заключен муниципальный контракт на приобретение в муниципальную собственность объекта недвижимого имущества: Детский сад на 220 мест. Указанный контракт заключен в соответствии с пунктом 31 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе».

Вышеуказанные действия Ответчиков свидетельствуют о том, что ООО «Б» было изначально определено районной администрацией в качестве единственного продавца, не построенного на тот момент объекта недвижимого имущества: Детский сад на 220 мест в связи с чем, что обществам были предоставлены все условия для строительства здания с целью его дальнейшей реализации в обход конкурентных процедур.

В свою очередь в целях реализации полномочий в рамках пункта 31 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» соответствующий объект уже должен существовать как таковой, тогда как в рассматриваемой ситуации исходя из последовательности действий объект, был фактически построен по заказу органа местного самоуправления.

Частью 1 статьи 1 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг, для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – ФЗ «О контрактной системе») установлено, что данным законом регулируются 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, в части, касающейся: планирования закупок товаров, работ, услуг; определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей); заключения гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, а также бюджетным учреждением либо иным юридическим лицом в соответствии с частями 1, 4 и 5 статьи 15 данного Закона; особенностей исполнения контрактов.

Согласно части 2 статьи 8 ФЗ «О контрактной системе» конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Исходя из требований части 5 статьи 24 ФЗ «О контрактной системе» заказчик при выборе способа определения поставщика не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Из изложенного следует, что заключение сторонами муниципального контракта фактически преследовало цель обхода конкурентной процедуры заключения контракта на выполнение работ по строительству объекта «Детский сад на 220 мест». Особенность заключения государственного (муниципального) контракта состоит в том, что в силу указанного Закона во всех случаях размещение заказа осуществляется путем проведения торгов, за исключением случаев, предусмотренных данным Законом. Таким образом, процедура проведения торгов является предпочтительной для заключения государственного (муниципального) контракта. Заключение муниципального контракта в обход указанной процедуры свидетельствует о нарушении требований закона и недействительности сделок.

В свою очередь, рынок строительства нежилых зданий на территории Калужской области являются конкурентным.

В соответствии со статьей 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее ФЗ «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 частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов (пункт 4 названной статьи).

При этом в соответствии с пунктом 18 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» соглашением является договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Согласно пункту 7 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В пункте 17 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» определены следующие признаки ограничения конкуренции: 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.

07.08.2020 в адрес Калужского УФАС России поступило заявление от ООО «С» и ООО «Б» о заключении соглашения противоречащего антимонопольному законодательству, содержащее сообщение о дополнительных фактах, свидетельствующих о соглашении противоречащего антимонопольному законодательства, поданные в порядке примечания к статье 14.32 КоАП РФ, согласно которым данные организации признали факт совершенного

нарушения антимонопольного законодательства.

При этом в данном заявлении Ответчики указали, что бывший директор ООО «Б» сам обратился в районную администрацию и с целью подписания соглашения о намерениях. После подписания данного соглашения, была достигнута договоренность с районной администрацией, согласно которой ООО «Б» должно было построить «Детский сад на 220 мест», а районная администрация выкупить его.

Кроме этого, 17.12.2018 было проведено совещание в присутствии бывшего директора ООО «Б» и представителей районной администрацией, на котором обсуждались мероприятия по реализации строительства объекта: «Детский сад на 220 мест» в период 2019 года», что подтверждается протоколом совещания.

Таким образом, в действиях районной администрации, ООО «Б» и ООО «С» усматриваются признаки нарушения пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в заключении антиконкурентного соглашения, направленного на приобретение в муниципальную собственность объекта недвижимого имущества без проведения конкурентных процедур, что привело к ограничению конкуренции на товарном рынке общестроительных работ.

На основании изложенного Ответчиками созданы условия и (или) возможность для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции на рынке выполнения общестроительных работ.

Совокупность всех установленных фактов, свидетельствует о нарушении районной администрацией, ООО «Б» и ООО «С» запретов, установленных пунктом 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции». Вина указанных лиц заключается в том, что они нарушили установленные ФЗ «О защите конкуренции» запреты на заключение недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством соглашений и не предприняли всех зависящих от них мер по их соблюдению.

Таким образом, в действиях районной администрацией, ООО «Б» и ООО «С» имеется нарушение пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в заключении антиконкурентного соглашения, направленного на приобретение в муниципальную собственность объекта недвижимого имущества без проведения конкурентных процедур, что привело к ограничению конкуренции на товарном рынке общестроительных работ.

С учетом разъяснений Президиума Федеральной антимонопольной службы от 11.10.2017 №11 «По определению размера убытков, причиненных в результате нарушения антимонопольного законодательства», утвержденных протоколом Президиума Федеральной антимонопольной службы от 11.10.2017 №20, размер дохода, полученного ООО «Б», составил 308 000 000 (триста

восемь миллионов) рублей 00 копеек.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 ФЗ «О защите конкуренции» Калужским УФАС России проведён анализ состояния конкуренции, по результатам которого составлен аналитический отчет по результатам конкурентной среды на рынке общестроительных работ, в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства по делу №040/01/16-453/2020.

Совокупность всех установленных фактов, свидетельствует о нарушении районной администрацией, ООО «Б» и ООО «С» запретов, установленных пунктом 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции. Вина указанных лиц заключается в том, что они нарушили установленные Законом «О защите конкуренции» запреты на заключение ограничивающих конкуренцию и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством соглашений и не предприняли всех зависящих от них мер по их соблюдению.

27.08.2020 Комиссией Калужского УФАС России в соответствии с требованиями 48.1 ФЗ «О защите конкуренции» было принято заключение об обстоятельствах дела.

В адрес Калужского УФАС России письменные возражения на заключение об обстоятельствах дела №040/01/16-1321/2019 от ответчиков не поступало

На основании изложенного выше, Комиссия Калужского УФАС приходит к выводу, что в действиях районной администрации, ООО «Б» и ООО «С» имеется нарушение пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в заключении антиконкурентного соглашения, направленного на приобретение в муниципальную собственность объекта недвижимого имущества без проведения конкурентных процедур, что привело к ограничению конкуренции на товарном рынке общестроительных работ. Оснований для прекращения рассмотрения дела Комиссией Калужского УФАС России не выявлено.

В связи с прекращением действия антиконкурентного соглашения оснований для выдачи предписания не имеется.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать действия районной администрации, ООО «Б» и ООО «С», выразившиеся в заключении антиконкурентного соглашения, направленного на приобретение в муниципальную собственность объекта недвижимого имущества без проведения конкурентных процедур, что привело к ограничению конкуренции на товарном рынке общестроительных работ, нарушающими пункт 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель
Комиссии

/...../

Члены
Комиссии:

/...../

/...../

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения.