ЗАКЛЮЧЕНИЕ

об обстоятельствах дела № 049/01/11-136/2020

«19» января 2021 г. г. Магадан

Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

в присутствии на заседании представителей:

-ответчиков – ОГБДЭУ «Магаданское» Е.; ООО «ОрлАнс» Д.,

-лица, располагающего сведениями об обстоятельствах рассматриваемого дела НКО «Фонд капитального ремонта Магаданской области» Л., без участия иных лиц, участвующих в деле (о времени и месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом),

рассмотрев дело № 049/01/11-136/2020 по признакам нарушения **областным государственным бюджетным дорожным эксплуатационным учреждением «Магаданское»** (далее – Учреждение) (ОГРН: 1144910001147, ИНН: 4909119297, 685000, Магаданская область, г. Магадан, ул.Арманская, д. 42 б) и **обществом с ограниченной ответственностью «ОрлАнс»** (ОГРН: 1164910051074, ИНН: 4909123744, 685000, Магаданская область, г. Магадан, ул. Новая, дом 31/10, оф. 27) (далее Общество) **пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»**, выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения, которое привело (могло привести) к созданию другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок путем заключения между ОГБДЭУ «Магаданское» и ООО «ОрлАнс» без проведения публичных процедур договора от 12.08.2019 об оплате строительной продукции на объекте жилищно-коммунального хозяйства и социально культурной сферы, подлежащем передаче в государственную собственность Магаданской области (который, по сути, представляет собой договор подряда) на сумму 247,9 млн. руб. за счет средств бюджета Магаданской области, предоставленных ОГБДЭУ «Магаданское» в виде субсидий на иные цели, что привело (или могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке, руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело возбуждено Приказом Магаданского УФАС России № 01-12/59 от 20.04.2020 о возбуждении дела № 049/01/11-136/2020 и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ОГБДЭУ «Магаданское» (ОГРН: 1144910001147, ИНН: 4909119297, 685000, Магаданская область, г. Магадан, ул. Арманская, д. 42 б) и ООО «ОрлАнс» (ОГРН: 1164910051074, ИНН: 4909123744, 685000, Магаданская область, г. Магадан, ул. Новая, дом 31/10, оф. 27) пункта 3 части 4 статьи 11

Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения, которое привело (могло привести) к созданию другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок путем заключения между ОГБДЭУ «Магаданское» и ООО «ОрлАнс» без проведения публичных процедур договора от 12.08.2019 об оплате строительной продукции на объекте жилищно-коммунального хозяйства и социально культурной сферы, подлежащем передаче в государственную собственность Магаданской области (который, по сути, представляет собой договор подряда) на сумму 247,9 млн. руб. за счет средств бюджета Магаданской области, предоставленных ОГБДЭУ «Магаданское» в виде субсидий на иные цели, что привело (или могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

Основанием для возбуждения и рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 049/01/11-136/2020 явился результат рассмотрения материалов прокуратуры Магаданской области в отношении ОГБДЭУ «Магаданское» по факту неправомерного заключения без проведения конкурентных процедур с ООО «ОрлАнс» договора от 12.08.2019 об оплате строительной продукции на объекте жилищно-коммунального хозяйства и социально культурной сферы, подлежащем передаче в государственную собственность Магаданской области.

По результатам рассмотрения указанных материалов Комиссией УФАС России установлено следующее.

1.В рамках основного мероприятия «Отдельное мероприятие в рамках федерального проекта «Жилье» национального проекта «Жилье и городская среда» постановлением Правительства Магаданской области от 18.11.2019 № 753-пп в государственную программу Магаданской области «Обеспечение доступным и комфортным жильем жителей Магаданской области» включено мероприятие «Выполнение работ (услуг) в целях увеличения объемов жилищного фонда, в том числе жилья экономического класса» (далее – Госпрограмма) с объёмом финансирования 100 млн. руб., ОГБДЭУ «Магаданское» определено соисполнителем указанного мероприятия.

Абзацем 4 ч. 1 ст. 78.1 Бюджетного кодекса Российской Федерации регламентировано, что порядок определения объема и условия предоставления субсидий на иные не связанные с выполнением государственного задания цели из федерального бюджета и бюджетов государственных внебюджетных фондов Российской Федерации, бюджетов субъектов Российской Федерации и бюджетов территориальных государственных внебюджетных фондов, местных бюджетов устанавливаются соответственно Правительством Российской Федерации, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрацией или уполномоченными ими органами государственной власти (государственными органами), органами местного самоуправления.

Во исполнение указанной нормы Постановлением Правительства Магаданской области от 15.05.2014 № 406-пп утвержден порядок определения объема и условий предоставления субсидий областным государственным бюджетным и автономным учреждениям Магаданской области на иные цели, которым установлено, что

предоставление учреждениям субсидий на иные цели осуществляется на основании заключаемых между учреждениями и органами исполнительной власти Магаданской области, осуществляющими функции и полномочия учредителя, соглашений на предоставление субсидий на иные цели.

Соглашением от 29.12.2018 № 2-М, заключенным между Министерством дорожного хозяйства и транспорта Магаданской области (далее – Министерство), утвержден порядок и условия предоставления субсидий на иные цели на 2019 год.

Дополнительным соглашением № 1 от 05.08.2019 к Соглашению от 29.12.2018 № 2-М о порядке и условиях предоставления субсидий на иные цели на 2019 год, заключенным между Министерством дорожного хозяйства и транспорта Магаданской области и ОГБДЭУ, предусмотрено предоставление ОГБДЭУ субсидии на выполнение работ (услуг) в целях увеличения объёмов жилищного фонда, в том числе жилья экономического класса в размере 100 мл. руб.

До внесения изменения в Госпрограмму Министерством дорожного хозяйства и транспорта Магаданской области 05.08.2019 ОГБДЭУ «Магаданское» доведено 100 млн. руб. на реализацию указанного мероприятия.

12.08.2019 между ОГБДЭУ «Магаданское» и Обществом «ОрлАнс» заключен Договор, стороны которого заявлены как Цедент (Общество) и Цессионарий (ОГБДЭУ).

Предметом Договора является оплата ОГБДЭУ произведенной Обществом строительной продукции (проектирование, выполнение строительных и монтажных работ, включая комплектацию строек технологическим и инженерным оборудованием, ввод в эксплуатацию, устранение недостатков работ) на подлежащем передаче в государственную собственность Магаданской области объекте по адресу: Магаданская область, п. Палатка, ул. Комсомольская. Общество уступает ОГБДЭУ будущее требование получить от должника, личность которого договором не определена, в собственность денежные средства, которые он обязан уплатить за строительную продукцию.

Пунктом 1.3. Договора установлено, что наименование, количество и стоимость выполненных работ, оборудования, затрат подтверждаются первичной учётной документацией (КС-2 «Акт о приёмке выполненных работ» и КС-3 «Справка о стоимости выполненных работ и затрат»).

Цена договора составляет 247,9 млн. руб. за счёт средств бюджета Магаданской области, предоставленных ОГБДЭУ в виде субсидий на иные цели, не связанные с выполнением государственного задания (ст. 78.1 Бюджетного кодекса Российской Федерации).

Дополнительным соглашением № 2 от 13.08.2019 к Соглашению от 29.12.2018 № 2-М о порядке и условиях предоставления субсидий на иные цели на 2019 год установлено, что субсидия, предоставляемая ОГБДЭУ в размере 100 мл. руб. на выполнение работ (услуг) в целях увеличения объёмов жилищного фонда, в том числе жилья экономического класса, может расходоваться на оплату строительной продукции, проектирования, выполнения строительных и монтажных работ, включая комплектацию строек технологическим и инженерным оборудованием, ввод в эксплуатацию, устранение недостатков работ на объектах

капитального строительства.

При этом, расходование бюджетных средств на договоры цессии Соглашением от 29.12.2018 № 2-М не предусмотрено.

Постановлением Правительства Магаданской области от 19.08.2019 № 557-пп незавершенный строительством объект - жилой 44-квартирный дом по ул. Комсомольской в п. Палатка принят в государственную собственность Магаданской области (далее – Объект).

Пунктом 3.2. указанного Постановления Департаменту земельных и имущественных отношений Магаданской области (далее – ДИЗО) поручено закрепить указанное имущество на праве оперативного управления за ОГБДЭУ и внести соответствующие изменения в реестр государственного имущества Магаданской области.

22.08.2019 ДИЗО направило ОГБДЭУ распоряжение от 22.08.2019 № 600/123 «О передаче объекта недвижимого имущества» и 2 экземпляра передаточного акта на Объект для подписания. Однако, Объект так и не был принят ОГБДЭУ.

Во исполнение Договора ОГБДЭУ перечислило Обществу:

27.08.2019 - 50,248 млн. руб.;

20.09.2019 – 24,122 млн. руб.;

21.10.2019 – 25,63 млн. руб.

Учитывая положения рассматриваемого договора, по сути, данный договор представляет собой договор подряда, заключению которого должны предшествовать конкурентные процедуры, предусмотренные Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В законе о контрактной системе содержится явно выраженный запрет на заключение сделок в обход таких конкурентных способов, без использования которых нарушаются права неопределенного круга третьих лиц - потенциальных участников торгов.

Таким образом, заключение указанного договора в нарушение норм Закона о контрактной системе противоречит публичным интересам, поскольку нарушает установленный законодателем порядок привлечения субъектов на товарный рынок, а также нарушает права и законные интересы неопределенного круга лиц, так как последние лишены возможности заключить договор на оказание работ, предусмотренных в вышеназванном договоре.

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

В силу пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие **соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.** К таким соглашениям могут быть отнесены, в частности, соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

Таким образом, действия ОГБДЭУ «Магаданское» и ООО «ОрлАнс» содержат признаки нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения, которое привело (могло привести) к созданию другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок путем заключения между ОГБДЭУ «Магаданское» и ООО «ОрлАнс» без проведения публичных процедур договора от 12.08.2019 об оплате строительной продукции на объекте жилищно-коммунального хозяйства и социально культурной сферы, подлежащем передаче в государственную собственность Магаданской области (который, по сути, представляет собой договор подряда) на сумму 247,9 млн. руб. за счет средств бюджета Магаданской области, предоставленных ОГБДЭУ «Магаданское» в виде субсидий на иные цели, что привело (или могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

На основании изложенного издан Приказ Магаданского УФАС России № 01-12/59 от 20.04.2020 о возбуждении дела № 049/01/11-136/2020 и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ОГБДЭУ «Магаданское» (ОГРН: 1144910001147, ИНН: 4909119297, 685000, Магаданская область, г. Магадан, ул. Арманская, д. 42 б) и ООО «ОрлАнс» (ОГРН: 1164910051074, ИНН: 4909123744, 685000, Магаданская область, г. Магадан, ул. Новая, дом 31/10, оф. 27) пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением № 117 от 06.05.2020 дело № 049/01/11-136/2020 о нарушении антимонопольного законодательства назначено к рассмотрению на 18 июня 2020 года в 14 часов 30 минут.

Указанным определением у ответчиков (ОГБДЭУ «Магаданское» и ООО «ОрлАнс») были запрошены пояснения и документы, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

15.05.2020 года в адрес Магаданского УФАС России от ООО «ОрлАнс» в материалы дела поступило заявление, в котором Общество заявило о наличии сведений заключения между ООО «ОрлАнс» и ОГБДЭУ «Магаданское» соглашения, ограничивающего конкуренцию (договора от 12.08.2019 года). На основании изложенного, Общество просило при рассмотрении материалов дела освободить ООО «ОрлАнс» от административной ответственности на основании примечания к статье 14.32 КоАП РФ.

Также от ООО «ОрлАнс» 02.06.2020 года поступило письмо, в соответствии с которым не представляется возможным представить информацию, запрошенную Определением № 117 от 06.05.2020, в связи с изъятием документов правоохранительными органами. Также Общество указало, что ранее (05.03.2020

года) в Управление был представлен пакет документов, имеющих отношение к рассматриваемым Комиссией обстоятельствам дела. Общество указало, что в связи с заключением 27.02.2020 года Соглашения о взаиморасчетах между ООО «ОрлАнс» и ОГБДЭУ «Магаданское» в настоящее время Общество «ОрлАнс» возвратило ОГБДЭУ «Магаданское» денежные средства в сумме 98 000 000 руб.

От ОГБДЭУ «Магаданское» информация, запрошенная Определением № 117 от 06.05.2020, не представлена.

Определением от 18.06.2020 № 166 дело отложено и назначено к рассмотрению на 29.07.2020 года. Указанным определением у ответчиков (ОГБДЭУ «Магаданское» и ООО «ОрлАнс») были запрошены пояснения и документы, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

09.07.2020 года в адрес Магаданского УФАС России представлены письменные пояснения ОГБДЭУ «Магаданское».

В соответствии с указанными пояснениями договор от 12 августа 2019 года об оплате строительной продукции, заключенный между ООО «ОрлАнс» (Цедент) и ОГБДЭУ «Магаданское» (Цессионарий), не является договором строительного подряда (по предмету), поскольку в соглашении нет взаимных обязательств «построить определенный объект, принять результат работы и оплатить обусловленную цену» (статья 740 ГК РФ).

Согласно пояснениям Должник указан в договоре - Магаданская область, в собственность которой подлежит передаче объект по адресу: «Магаданская область, п. Палатка, ул. Комсомольская (пункт 1.1). Приобретение прав на строительную продукцию Магаданской областью подтверждается записью в Едином государственном реестре недвижимости № 49-07:000000:3352-49/009/2019-1 от 04.09.2019. Предметом договора является будущее требование (пункт 1.2), что объясняет временной разрыв в определении должника (статья 388.1 ГК РФ).

Правовым основанием заключения рассматриваемого договора являются положения гражданского законодательства (статьи 388 - 390 ГК РФ - уступка требования (цессия).

В качестве обоснования заключения данного договора Учреждение пояснило, что в любом возмездном договоре, включая договор подряда, возникают денежные обязательства по оплате товаров, работ, услуг, в отношении которых может состояться уступка права требования. На договор цессии положения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» не распространяются. Со стороны цессионария - нет предмета, как для конкурентной закупки, так и для заключения контракта с единственным поставщиком. Как указало Учреждение, других участников на предполагаемом товарном рынке «имущественных прав требования» нет, что исключает ограничение конкуренции.

Кроме того, из представленных пояснений следует, что по документам финансовые обязательства перед цедентом возникли 11.11.2019 у должника - Некоммерческой организации «Фонд капитального ремонта «Магаданской области» в результате заключения договора строительного подряда с подрядчиком ООО «ОрлАнс».

Строительной продукцией – являются «результаты строительно-монтажных работ» (строительные объекты или их части). Выполнение работ не является предметом договора цессии. На вопрос Комиссии, поставленный в определении от 18.06.2020 в части предоставления копии протокола рабочего совещания, проведенного под представительством министра дорожного хозяйства и транспорта Магаданской области Шуганцева А.А., на котором было принято решение о заключении рассматриваемого договора цессии, Учреждение пояснило, что протокол рабочего совещания не велся, так как проводилось планерное совещание руководителей, на котором было получено устное распоряжение.

По вопросу разъяснения п. 1.2. Договора, с подробным описанием действий сторон по распределению финансовых обязательств по договору Учреждение сообщило, что пункт 1.2 не содержит обязанностей сторон по совершению каких-либо действий. В пункте 1.2 - описание правовых последствий заключения договора — переход права требования. Передаточный акт на объект незавершенного строительства не был подписан Учреждением по причине отсутствия доведенных бюджетных ассигнований на его содержание.

Кроме того, из представленных документов следует, что в соответствии с Соглашением о взаиморасчетах между ООО «ОрлАнс» и ОГБДЭУ «Магаданское» в настоящее время НКО «Фонд капитального ремонта Магаданской области» возвратил ОГБДЭУ «Магаданское» денежные средства в сумме 100 000 000 руб.

29.07.2020 Комиссией был объявлен перерыв в заседании. Заседание комиссии продолжилось 05.08.2020.

На заседании Комиссии на вопрос за что именно Обществу «ОрлАнс» была произведена оплата по договору в размере 100 000 000 руб., представитель учреждения пояснил, что оплата была произведена за готовую строительную продукцию, однако на вопрос, что являлось готовой строительной продукцией, представитель ОГБДЭУ не ответил. Также не последовало пояснений в части разъяснения обязательств НКО «Фонд капитального ремонта Магаданской области» перед ОГБДЭУ «Магаданское». На вопрос Комиссии о том, кто является Должником по договору цессии, представитель пояснил, что Должником является НКО «Фонд капитального ремонта Магаданской области».

Учитывая представленные пояснения, Фонд – должник должен ООО «ОрлАнс» денежные средства. Между Фондом и ООО «ОрлАнс» заключен договор подряда от 11.11.2019 № 1-ДО -19, который возник в будущем из договора цессии, и это будущее требование обязательств было оплачено Учреждением ООО «ОрлАнс». На вопрос Комиссии, по какой причине были возвращены денежные средства, представитель пояснил, что денежные средства были возвращены по причине расторжения договора цессии. На вопрос Комиссии относительно расторжения договора цессии после заключения договора подряда от 11.11.2019 представитель Учреждения ответить затруднился.

На заседании Комиссии представитель ООО «ОрлАнс» пояснил, что под строительной продукцией в рамках рассматриваемого договора цессии подразумевается проектирование, выполнение строительных и монтажных работ, включая комплектацию строек технологическим и инженерным оборудованием, ввод в эксплуатацию, устранение недостатков работ, **то есть фактически выполнение всего комплекса этих работ.** Перечень работ в договоре цессии не

указан, работы, выполняемые в рамках договора цессии, указаны в актах формы КС-2 и КС-3 к договору от 11.11.2019, направленные в НКО «Фонд капитального ремонта Магаданской области». То есть, представитель пояснил, что **рассматриваемый договор цессии, по сути, является договором подряда.**

В ходе проведения заседания, выявилась необходимость в запросе дополнительной информации. Определением от 05.08.2020 № 214 настоящее дело отложено и назначено к рассмотрению на 10.09.2020 года.

24.08.2020 в ответ на указанное определение от ООО «ОрлАнс» поступили письменные пояснения (вх. № 01/2407). Из указанных пояснений следует, что Общество признает факт совершения нарушения антимонопольного законодательства.

Также Общество пояснило, что должником по договору от 12.08.2019 является НКО «Фонд капитального ремонта Магаданской области». Под строительной продукцией в договоре от 12.08.2019 понимается, выполнение строительно-монтажных работ, включая комплектацию строек технологическим и инженерным оборудованием, ввод в эксплуатацию, устранение недостатков работ на объекте капитального строительства, проектирование. Подробный перечень работ, которые должно выполнить по договору ООО «ОрлАнс», находится в НКО «Фонд капитального ремонта Магаданской области.

03.09.2020 в антимонопольный орган поступили пояснения ОГБДЭУ «Магаданское» (вх. № 01/2568), из которых следует, что целью заключения рассматриваемого договора от 12.08.2019 года является приобретение ОГБДЭУ «Магаданское» права требования, принадлежащего на основании обязательства кредитору ООО «ОрлАнс». Конечной целью указанного договора является реализация НКО «Фонд капитального ремонта Магаданской области» полномочий на участие в реализации национального проекта «Жилье и городская среда» и обеспечение жителей Магаданской области благоустроенным жильем.

Как следует из пояснений, под строительной продукцией стоит понимать выполнение строительных и монтажных работ, включая комплектацию стройки технологическим и инженерным оборудованием, ввод в эксплуатацию и устранению недостатков работ. Также пояснили, что в передаваемом праве требования, до передачи объекта незавершенною строительства в собственность НКО «Фонд капитального ремонта Магаданского области» должником выступала Магаданская область, после передачи должником является НКО «Фонд капитального ремонта Магаданской области». Действие договора строительного подряда от 11.11.2019 распространяется на ранее возникшие отношения, а между ОГБДЭУ «Магаданское» и ООО «ОрлАнс» заключено соглашение о взаиморасчетах, предусматривающие возврат денежных средств, то обязательства по оплате «строительного продукта» подлежат исполнению НКО «Фонд капительного ремонта Магаданской области» на условиях действующего договора строительного подряда, заключенного с ООО «ОрлАнс».

На заседании Комиссии представитель ОГБДЭУ «Магаданское» сообщил, что не располагает сведениями о периоде начала работ на рассматриваемом объекте. Формы КС-2 и КС-3 указанные в пп. 1.3 и 3.2 договора цессии были необходимы для требования с НКО «Фонд капитального ремонта Магаданской области» денежных средств. Оплата договора цессии произведена ОГБДЭУ «Магаданское»

Обществу «ОрлАнс» без предъявления данных форм (КС-2 и КС-3). Представитель также сообщил, что действие договора строительного подряда, заключенного между ООО «ОрлАнс» и НКО «Фонд капитального ремонта Магаданской области» распространяется на правоотношения сторон, которые возникли из договора цессии от 12.08.2019.

Определением от 10.09.2020 № 248 срок рассмотрения дела № 049/01/11-136/2020 продлен до 31.12.2020, дело отложено и назначено к рассмотрению на 19.11.2020 года.

Определением от 10.09.2020 № 249 к участию в рассмотрении дела № 049/01/11-136/2020 в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах привлечена некоммерческая организация «Фонд капитального ремонта Магаданской области» (ИНН: 4909997742, ОГРН: 1134900000290, 685000, Магаданская область, г. Магадан, ул. Якутская, 55).

Указанными определениями у ответчиков (ОГБДЭУ «Магаданское», ООО «ОрлАнс») и НКО «Фонд капитального ремонта Магаданской области» были запрошены пояснения и документы, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

09.11.2020 года в адрес Магаданского УФАС России представлены письменные пояснения ОГБДЭУ «Магаданское».

В соответствии с указанными пояснениями оплата по договору от 12.08.2019 произведена на основании пункта 2.3 данного договора – за переуступленное право требования по будущему обязательству. Денежные средства были возвращены ОГБДЭУ «Магаданское» Фондом на основании заключенного соглашения о взаиморасчетах от 27.02.2020.

Кроме того, ОГБДЭУ «Магаданское» пояснило, что денежные средства, выделенные учреждению расходовались в рамках постановления правительства Магаданской области от 15.05.2014 № 406-пп, а также в рамках дополнительных соглашений №1 от 05.08.2019 и № 2 от 13.08.2019 к соглашению № 2 – М от 29.12.2018 «О порядке и условиях предоставления субсидий на иные цели на 2019 год».

10.11.2020 от НКО «Фонд капитального ремонта Магаданской области» поступили письменные пояснения относительно вопросов, поставленных в определении № 249 от 10.11.2020.

Согласно указанным пояснениям, договор строительного подряда № 1-ДО-19 от 11.11.2019 с ООО «ОрлАнс» заключен на основании п.3 ст.6 Закона Магаданской области от 29.07.2013 № 1638-03 и Устава Фонда. В связи с тем, что договор был подписан бывшим руководителем Фонда, пояснить, почему не были проведены конкурентные процедуры и почему действие договора № 1-ДО-19 от 11.11.2019 распространяется на отношения, возникшие с 12.08.2019, не представляется возможным.

Информацией о договоре цессии от 12.08.2020 Фонд не располагает.

13.03.2020 сопроводительным письмом в Фонд поступило (вх. 539 от 13.03.2020) Соглашение о взаиморасчетах от 27.02.2020, заключенное между ООО «ОрлАнс» и ОГБДЭУ «Магаданское», согласно которому ОГБДЭУ имеет право получить от

Фонда 100 млн. рублей в счет оплаты по договору 1-ДО-19.

26.03.2020 сопроводительным письмом (вх.676 от 25.03.2020) Фондом был получен счет № 00БУ-000047 от ОГБДЭУ на 95 755 789 рублей.

28.04.2020 в Фонд сопроводительным письмом (вх. № 859 от 28.04.2020) поступил счет от ОГБДЭУ на 2 241 211 рублей, 15.07.2020 (вх. № 1416) - счет на 2 003 000 рублей.

Оплаты по вышеуказанным счетам Фондом производились на основании Соглашения о взаиморасчетах и промежуточных КС-2 и КС-3, предоставленных ООО «ОрлАнс».

Как сообщил Фонд, по состоянию на 11.11.2019 (дата подписания договора 1-ДО-19) на объекте велись следующие работы: устроена крыша, оконные и балконные ПВХ блоки, перегородки, частично выполнены внутридомовые инженерные сети, завезен материал для утепления фасада.

В ходе проведения заседания, выявилась необходимость в запросе дополнительной информации.

Определением от 25.11.2020 № 329 рассмотрение настоящего дела отложено и назначено к рассмотрению на 22.12.2020 года.

Указанным Определением у лиц, участвующих в рассмотрении дела были запрошены пояснения и документы, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

Также Магаданским УФАС России в адрес Управления и архитектуры и градостроительства Магаданской области (далее – УАиГ МО) был направлен запрос о предоставлении необходимых документов и информации.

07.12.2020 в адрес антимонопольного органа от УАиГ МО поступили копии документов, имеющие отношение к рассматриваемому делу, в том числе письмо ОГБДЭУ «Магаданское» от 07.10.2019 адресованное прокуратуре Хасынского района Магаданской области, в котором Учреждение сообщает, что работы на объекте незавершенного строительства – жилого 44 – квартирного дома, расположенного по адресу: пос. Палатка, ул. Комсомольская осуществляет ООО «ОрлАнс».

Из письменных пояснений ОГБДЭУ «Магаданское» от 21.12.2020 (вх. № 01/4059) следует, что указанная в пункте 1.1 рассматриваемого договора цессии строительная продукция, а также данные об адресе объекта - это сведения, необходимые для идентификации договора, который будет заключен в будущем между Цедентом (ООО «ОрлАнс») и Должником.

Как пояснило ОГБДЭУ «Магаданское», ранее подобные договоры цессии ОГБДЭУ «Магаданское» не заключались. Договор от 12.08.2019 был заключен с ООО «ОрлАнс» в связи с тем, что в районе размещения объекта у Общества имелись производственные силы и средства на выполнение будущего обязательства.

Также Учреждение указало, что работы по проектированию, выполнению строительных и монтажных работ, включая комплектацию строек технологическим

и инженерным оборудованием, ввод в эксплуатацию, устранение недостатков *«могут являться государственной нуждой. В момент заключения договора от 12.08.2019 имущество, указанное в пункте 1.1 договора, не было передано в государственную собственность Магаданской области, соответственно государственная нужда в этот момент отсутствовала»*. После передачи объекта в собственность Магаданской области НКО «Фонд капитального ремонта Магаданской области» заключен договор подряда от 11.11.2019 № 1-ДО-19 в целях участия Фонда в реализации национального проекта «Жилье и городская среда». Работы на рассматриваемом объекте были начаты досрочно, в связи с чем, на указанные ранее возникшие правоотношения было распространено действие договора подряда от 11.11.2019.

До начала заседания Комиссии от ООО «ОрлАнс» поступили письменные пояснения (исх. 155 от 15.12.2020), в которых Общество пояснило, что с начала выполнения работ, а именно с 05.09.2019, на объекте было выполнены следующие работы:

- монтаж временного ограждения строительной площадки (забор);
- временное присоединение к сетям энергоснабжения (акт приемки от 30.08.2019*);*
- устройство наружных сетей водоснабжения, водоотведения, отопления с устройством колодцев и тепловой камеры;
- технологическое присоединение к центральным системам водоснабжения, водоотведения, отопления (справка о выполнении технических условий МУП «Комэнерго» от 18.11.2019);
- монтаж узла учета с прокладкой магистральных трубопроводов и проведением гидравлических испытаний (акты от 11.11.2019);
- монтаж опор наружного энергоснабжения и подвеска вводного кабеля энергоснабжения;
- вывоз существующего на объекте бытового мусора;
- устройство кровли и утепление технического этажа (чердака);
- демонтаж существующих перегородок;
- скомплектованы и оформлены заявки на приобретение материалов и оборудования.

Оплаты от 27.08.2019, 20.09.2019, 21.10.2019 по договору от 12.08.2019 г. являлись авансом для организации работ на объекте, приобретения материалов и необходимого оборудования, проведения наружных работ по ресурсоснабжению объекта, кровельных, кладочных и прочих работ. Временное энергоснабжение объекта было обеспечено 30.08.2019 г., общестроительные работы по договору от 12.08.2019 были начаты с 5 сентября 2019 года.

В ходе проведения заседания, выявилась необходимость в запросе дополнительной информации.

Определением № 351 от 22.12.2020 г. рассмотрение настоящего дела отложено и назначено к рассмотрению на 19.01.2021 г.

18.01.2020 в Магаданское УФАС России поступили письменные пояснения ОГБДЭУ «Магаданское», что никакие документы, в соотвтетствии с договором цессии Обществом «ОрлАнс» в учреждение не направлялись. Также Учреждение указало, что Фонд не уведомлялся о том, что он будет являться должником по договору

цессии.

2. *По результатам проведенного анализа документов, имеющихся в материалах дела, Комиссией Магаданского УФАС России установлено следующее.*

29.12.2018 между Министерством дорожного хозяйства и транспорта Магаданской области и ОГБДЭУ «Магаданское» заключено Соглашение от № 2-М об утверждении порядка и условиях предоставления Учреждению «Магаданское» субсидий на иные цели в 2019 г.

Дополнительным соглашением № 1 от 05.08.2019 к вышеуказанному Соглашению, заключенным между Министерством дорожного хозяйства и транспорта Магаданской области и ОГБДЭУ, предусмотрено предоставление ОГБДЭУ субсидии на выполнение работ (услуг) в целях увеличения объёмов жилищного фонда, в том числе жилья экономического класса в размере 100 млн. руб.

Расходование бюджетных средств на договоры цессии указанными Соглашением от 29.12.2018 № 2-М не предусмотрено.

Средства в сумме 100 000 000 руб. перечислены из областного бюджета Министерству дорожного хозяйства и транспорта Магаданской области в рамках реализации государственной программы Магаданской области «Обеспечение доступным и комфортным жильем жителей Магаданской области», утверждённой постановлением администрации Магаданской области от 05.12.2013 № 1213-па (в действующей редакции).

Лимиты бюджетных обязательств доведены справкой-уведомлением № 875 от 05.08.2019 года. Финансирование вышеуказанного министерства осуществлено в соответствии с заявкой бюджетополучателя от 05.08.2019 № 31984, расходным расписанием № 1221126412 от 05.08.2019.

12.08.2019 между ОГБДЭУ «Магаданское» и Обществом «ОрлАнс» заключен Договор, стороны которого заявлены как Цедент (Общество) и Цессионарий (ОГБДЭУ).

Дополнительным соглашением № 2 от 13.08.2019 к Соглашению от 29.12.2018 № 2-М установлено, что субсидия, предоставляемая ОГБДЭУ в размере 100 млн. руб. на выполнение работ (услуг) в целях увеличения объёмов жилищного фонда, в том числе жилья экономического класса, <u>может расходоваться на оплату строительной продукции, проектирования, выполнения строительных и монтажных работ, включая комплектацию строек технологическим и инженерным оборудованием, ввод в эксплуатацию, устранение недостатков работ на объектах капитального строительства.</u>

Постановлением Правительства Магаданской области от 19.08.2019 № 557-пп незавершенный строительством объект - жилой 44-квартирный дом по ул. Комсомольской в п. Палатка принят в государственную собственность Магаданской области (далее – Объект). Пунктом 3.2. указанного Постановления Департаменту земельных и имущественных отношений Магаданской области (далее – ДИЗО) поручено закрепить указанное имущество на праве оперативного

управления за ОГБДЭУ и внести соответствующие изменения в реестр государственного имущества Магаданской области.

22.08.2019 ДИЗО направило ОГБДЭУ распоряжение от 22.08.2019 № 600/123 «О передаче объекта недвижимого имущества» и 2 экземпляра передаточного акта на Объект для подписания. Однако, Объект так и не был принят ОГБДЭУ.

Как указывалось выше, 12.08.2019 между ОГБДЭУ «Магаданское» и Обществом «ОрлАнс» заключен Договор, стороны которого заявлены как Цедент (Общество) и Цессионарий (ОГБДЭУ).

Предметом Договора является оплата ОГБДЭУ произведенной Обществом строительной продукции **(проектирование, выполнение строительных и монтажных работ, включая комплектацию строек технологическим и инженерным оборудованием, ввод в эксплуатацию, устранение недостатков работ)** на подлежащем передаче в государственную собственность Магаданской области объекте по адресу: Магаданская область, п. Палатка, ул. Комсомольская.

Общество уступает ОГБДЭУ будущее требование получить от должника, личность которого договором не определена, в собственность денежные средства, которые он обязан уплатить за строительную продукцию (п. 1.1 Договора).

Согласно п. 1.2 Договора Цедент уступает Цессионарию, а Цессионарий принимает будущее требование получить от Должника в собственность денежные средства, которые Должник обязан будет уплатить за строительную продукцию.

При рассмотрении дела ОГБДЭУ «Магаданское» представлялись различные пояснения относительно личности Должника по рассматриваемому договору цессии (согласно письменным пояснениям ОГБДЭУ – это Магаданская область, согласно пояснениям представителя Учреждения – это НКО «Фонд капитального ремонта Магаданской области»).

Впоследствии ОГБДЭУ «Магаданское» определилось и уточнило, что в передаваемом праве требования, до передачи объекта незавершенною строительства в собственность НКО «Фонд капитального ремонта Магаданского области» должником выступала Магаданская область, после передачи должником является НКО «Фонд капитального ремонта Магаданской области».

Установлено, что Постановлением Правительства Магаданской области от 30.10.2019 № 707–пп «Об имущественном взносе в некоммерческую организацию «Фонд капитального ремонта Магаданской области» НКО «Фонд капитального ремонта Магаданской области» в качестве имущественного взноса передан объект незавершенного строительства – жилой 44 – квартирный жилой дом, расположенный по улице Комсомольской в поселке Палатка Магаданской области.

В связи с чем, между ООО «ОрлАнс» (Подрядчик) и Некоммерческой организацией «Фонд капитального ремонта Магаданской области» (Заказчик) заключен договор строительного подряда № 1-ДО-19 от 11.11.2019.

Согласно предмету договора Заказчик поручает, а Подрядчик принимает на себя строительный подряд по строительству, реконструкции, модернизации объекта

незавершенного строительства - жилого дома, находящегося по адресу: Магаданская область, Хасынский городской округ, пос. Палатка, ул. Комсомольская на земельном участке с кадастровым номером 49:07:040009:393, договор аренды земель от 01Л 1.2019 № 61/2019.

Разрешение на строительство Объекта от 05.11.2019 № 49-49304000-02-2019, выданное Заказчику Администрацией Хасынского городского округа.

Приемка Заказчиком промежуточных этапов работ и готового Объекта производится по актам приемки-передачи выполненных работ.

Согласно разделу 2 Договора, Договор вступает в силу с даты его подписания сторонами и действует до полного исполнения Сторонами своих обязательств по Договору. Условия Договора применяются к отношениям сторон возникшим с 12.08.2019 т.е. с момента заключения Договора цессии.

Из изложенного следует, что после передачи Объекта Фонду Фонд заключил с ООО «ОрлАнс» договор строительного подряда, по которому стал Заказчиком.

Более того Фонд затруднился пояснить, почему действие договора № 1-ДО-19 от 11.11.2019 распространяется на отношения, возникшие с 12.08.2019 (пояснения Фонда от 09.11.2020 № 2068). Информацией о договоре цессии от 12.08.2020 Фонд не располагает, следовательно, Фонд также не обладает информацией о том, что являлся и Должником по данному договору цессии.

Информацию и доказательства уведомления НКО «Фонд капитального ремонта Магаданской области» о том, что Фонд будет являться должником по договору цессии с указанием даты уведомления Фонда и приложением, подтверждающих документов, ОГБДЭУ «Магаданское» не представило.

Согласно п. 1.2 Договора Цедент уступает Цессионарию, а Цессионарий принимает будущее требование получить от Должника в собственность денежные средства, которые Должник обязан будет уплатить за строительную продукцию.

Как следует из пояснений ОГБДЭУ «Магаданское» до передачи объекта Фонду Должником по договору Цессии являлась Магаданская область.

Пунктом 1.3. Договора установлено, что наименование, количество и стоимость выполненных работ, оборудования, затрат подтверждаются первичной учётной документацией (КС-2 «Акт о приёмке выполненных работ» и КС-3 «Справка о стоимости выполненных работ и затрат»).

Цена уступки будущего требования составляет 247,9 млн. руб.

В соответствии с п. 2.2 Договора **финансирование осуществляется за счет средств бюджета Магаданской области**, предоставленных Цессионарию в виде субсидий на иные цели, не связанные с выполнением государственного задания.

Согласно п. 2.3 Договора оплата уступки производится путем перечисления денежных средств на расчетный счет Цедента, указанный в разделе 8 настоящего Договора, в следующем порядке:

-74 370 000,00 (семьдесят четыре миллиона триста семьдесят тысяч) рублей 00

копеек выплачивается в течение 30 дней с момента подписания Сторонами настоящего Договора;

-173 530 000,00 (сто семьдесят три миллиона пятьсот тридцать тысяч) рублей 00 копеек выплачивается частями в течение 10 дней с момента передачи Цессионарию документов, удостоверяющих уступаемое требование.

Из материалов дела следует, что оплата договора цессии произведена ОГБДЭУ «Магаданское» Обществу «ОрлАнс» без предъявления данных форм (КС-2 и КС-3).

ООО «ОрлАнс» в адрес ОГБДЭУ «Магаданское» были выставлены следующие счета на оплату:

- счет на оплату строительной продукции № 19 от 23.08.2019 на сумму 50 248 000 руб.;

- счет на оплату строительной продукции № 21 от 09.09.2019 на сумму 24 122 000 руб.;

- счет на оплату строительной продукции № 23 от 18.10.2019 на сумму 25 630 000 руб.

Итого счетов выставлено на сумму – 100 000 000 руб.

Оплата по указанным счетам подтверждается следующими платежными поручениями:

- № 321235 от 27.08.2019 на сумму 50 248 000 руб. (счет № 19 от 23.08.2019);

-№ 381472 от 20.09.2019 на сумму 24 122 000 руб. (счет № 21 от 09.09.2019);

-№ 475777 от 21.10.2019 на сумму 25 630 000 руб. (счет № 23 от 18.10.2019).

Общая сумма платежей составляет 100 000 000 руб.

Комиссий установлено, что 27.02.2020 между сторонами рассматриваемого договора цессии (ОГБЭУ «Магаданское» и ООО «ОрлАнс») подписано Соглашением о взаиморасчетах.

Согласно п. 1 указанного соглашения стороны прекращают взаимные обязательства по договору об оплате строительной продукции (проектирование, выполнение строительных работ и монтажных работ, включая, комплектацию строек технологическим и инженерным оборудованием, ввод в эксплуатацию, устранение недостатков работ) на объекте жилищно-коммунального хозяйства и социально-культурной сферы, подлежащем передаче в государственную собственность Магаданской области.

В соответствии с п. 2 Договора стороны определили следующий порядок и сроки исполнения обязательств по данному соглашению:

-цедент обязуется в срок не позднее «01» мая 2020 г. возвратить Цессионарию денежные средства в сумме 100 000 000 (сто миллионов) рублей на расчетный счет Цессионария.

Согласно п. 5 Соглашения в обеспечение исполнения обязательств Цедента перед

Цессионарием по возврату денежных средств в соответствии с пунктом 2.1 Соглашения Цедент передает Цессионарию имущественное право Цедента получить от Некоммерческой организации «Фонд капитального ремонта Магаданской области» в собственность денежные средства за строительную продукцию по договору строительного подряда №. 1-ДО-19 от 11 ноября 2019.

13.03.2020 сопроводительным письмом в Фонд поступило (вх. 539 от 13.03.2020) Соглашение о взаиморасчетах от 27.02.2020, заключенное между ООО «ОрлАнс» и ОГБДЭУ «Магаданское», согласно которому ОГБДЭУ имеет право получить от Фонда 100 млн. рублей в счет оплаты по договору 1-ДО-19.

26.03.2020 сопроводительным письмом (вх.676 от 25.03.2020) Фондом был получен счет № 00БУ-000047 от ОГБДЭУ на 95 755 789 рублей.

28.04.2020 (исх. № 705) в Фонд сопроводительным поступил счет от ОГБДЭУ на 2 241 211 рублей, 15.07.2020 (вх. № 1416) - счет на 2 003 000 рублей.

Фонд пояснил, что оплаты по вышеуказанным счетам производились Фондом на основании Соглашения о взаиморасчетах и промежуточных КС-2 и КС-3, предоставленных ООО «ОрлАнс».

В материалы дела представлены следующие платежные поручения, подтверждающие оплату Фондом вышеуказанных счетов:

- № 611 от 03.04.2020 на сумму 95 755 789 руб.;

- № 900 от 13.05.2020 на сумму 2 241 211 руб.;

- № 1466 от 17.07.2020 на сумму 2 003 000 руб.

Таким образом, в настоящее время НКО «Фонд капитального ремонта Магаданской области» возвратила ОГБДЭУ «Магаданское» денежные средства в сумме 100 000 000 руб.

Из позиции ОГБДЭУ «Магаданское» следует, что договор от 12 августа 2019 года об оплате строительной продукции, заключенный между ООО «ОрлАнс» (Цедент) и ОГБДЭУ «Магаданское» (Цессионарий), не является договором строительного подряда (по предмету), поскольку в соглашении нет взаимных обязательств «построить определенный объект, принять результат работы и оплатить обусловленную цену». Правовым основанием заключения рассматриваемого договора являются положения гражданского законодательства (статьи 388 - 390 ГК РФ - уступка требования (цессия). На договор цессии положения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» не распространяются. Со стороны цессионария - нет предмета, как для конкурентной закупки, так и для заключения контракта с единственным поставщиком. Как указало Учреждение, других участников на предполагаемом товарном рынке «имущественных прав требования» нет, что исключает ограничение конкуренции. Выполнение работ не является предметом договора цессии. Целью заключения рассматриваемого договора от 12.08.2019 года является приобретение ОГБДЭУ «Магаданское» право требования, принадлежащего на основании обязательства кредитору ООО «ОрлАнс».

Комиссия Магаданского УФАС России критично относится к указанным доводам и не соглашается с позицией Учреждения в силу следующего.

По смыслу пункта 1 статьи 382, пункта 1 статьи 389.1, статьи 390 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) уступка требования производится на основании договора, заключенного первоначальным кредитором (цедентом) и новым кредитором (цессионарием) (далее - договор, на основании которого производится уступка).

В пункте 1 статьи 388.1 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что требование по обязательству, которое возникнет в будущем (будущее требование), в том числе требование по обязательству из договора, который будет заключен в будущем, должно быть определено в соглашении об уступке способом, позволяющим идентифицировать это требование на момент его возникновения или перехода к цессионарию.

Уступка права будущего требования фактически является сделкой с отлагательным условием: стороны договариваются о том, что передача права от одного к другому произойдет только при условии и с момента возникновения определенного обязательства.

Определением № от 05.08.2020 года Комиссия запросила у Учреждения указать конкретные пункты договора цессии, позволяющие идентифицировать будущее требование на момент его возникновения или перехода к цессионарию.

По мнению ОГБДЭУ «Магаданское» указанная в пункте 1.1 договора строительная продукция, а также данные об адресе объекта - это сведения, необходимые для идентификации договора, который будет заключен в будущем между Цедентом (ООО «ОрлАнс») и Должником. Будущее требование переходит от Цедента к Цессионарию с момента его возникновения. Возникло данное требование, по мнению Учреждения, с момента заключения договора строительного подряда от 11.11.2019 года.

Предметом рассматриваемого договора является оплата ОГБДЭУ «Магаданское» произведенной ООО «ОрлАнс» строительной продукции (проектирование, выполнение строительных и монтажных работ, включая комплектацию строек технологическим и инженерным оборудованием, ввод в эксплуатацию, устранение недостатков работ). Общество «ОрлАнс» уступает ОГБДЭУ будущее требование получить от должника, личность которого договором не определена, в собственность денежные средства, которые он обязан уплатить за строительную продукцию.

Впоследствии, как установила Комиссия, учитывая пояснения Учреждения, Фонд – Должник (согласно пояснениям Учреждения, Фонд является должником с момента передачи ему объекта, т.е. с 30.10.2019) должен ООО «ОрлАнс» денежные средства. Между Фондом и ООО «ОрлАнс» заключен договор подряда от 11.11.2019 № 1-ДО -19, который возник в будущем из договора цессии, и это будущее требование обязательств было оплачено Учреждением ООО «ОрлАнс».

Пояснения относительно того, что именно является произведенной строительной продукцией, за которую была произведена оплата в размере 100 000 000 руб., представлены Учреждением не были.

При этом, согласно СП 48.13330.2019. Свод правил. Организация строительства. СНиП 12-01-2004 (утв. и введен в действие Приказом Минстроя России от 24.12.2019 N 861/пр) под готовой строительной продукцией понимаются законченные строительством объекты или их части (результаты строительно-монтажных работ) с соответствующими потребительскими функциями и технико-экономическими показателями согласно проектной документации и техническому заданию застройщика (технического заказчика).

Согласно указанному документу, строительно-монтажные работы – это совокупный термин, объединяющий общестроительные и (или) специальные строительные виды работ, выполняемые по договору строительного (генерального) подряда.

Таким образом, учитывая обстоятельства рассматриваемого дела, Комиссия делает вывод, что согласно договору цессии оплаты по договору цессии осуществлялись ОГБДЭУ «Магаданское» Обществу «ОрлАнс» за выполнение строительных работ. Таким образом, рассматриваемый договор имеет признаки договора подряда.

Не смотря на то, что договор цессии прямо не устанавливает «построить определенный объект, принять результат работы и оплатить обусловленную цену», его положения указывают именно на то, что договор по сути является договором подряда, заключенным без проведения конкурентных процедур.

Финансирование по договору осуществляется за счет средств бюджета Магаданской области, предоставленных Цессионарию в виде субсидий на иные цели.

Согласно статье 740 ГК РФ по договору строительного подряда подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену.

Договор строительного подряда заключается на строительство или реконструкцию предприятия, здания (в том числе жилого дома), сооружения или иного объекта, а также на выполнение монтажных, пусконаладочных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ. Правила о договоре строительного подряда применяются также к работам по капитальному ремонту зданий и сооружений, если иное не предусмотрено договором.

Согласно части 1 статьи 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных (муниципальных) нужд осуществляются в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд с учетом положений БК РФ.

Следовательно, применение Закона о контрактной системе является обязательным условием при использовании средств областного бюджета, которые направляются на оплату работ для государственных нужд.

Работы по реконструкции (модернизации) рассматриваемого жилого объекта капитального строительства осуществляются за счет бюджетных средств и

являются государственной нуждой, следовательно, приобретение права на выполнение данных работ должно осуществляться в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

15.05.2020 года в адрес Магаданского УФАС России от ООО «ОрлАнс» в материалы дела поступило заявление, в котором Общество заявило о о заключении между ООО «ОрлАнс» и ОГБДЭУ «Магаданское» соглашения, ограничивающего конкуренцию (договора от 12.08.2019 года). На основании изложенного, Общество просило при рассмотрении материалов дела освободить ООО «ОрлАнс» от административной ответственности на основании примечания к статье 14.32 КоАП РФ. Таким образом, Общество признало факт заключения антиконкурентного соглашения с Учреждением «Магаданское». Дополнительно Общество пояснило, что под строительной продукцией в рамках рассматриваемого договора цессии подразумевается проектирование, выполнение строительных и монтажных работ, включая комплектацию строек технологическим и инженерным оборудованием, ввод в эксплуатацию, устранение недостатков работ, **то есть фактически выполнение всего комплекса этих работ.** Перечень работ в договоре цессии не указан, работы, выполняемые в рамках договора цессии, указаны в актах формы КС-2 и КС-3 к договору от 11.11.2019, направленные в НКО «Фонд капитального ремонта Магаданской области». То есть, Общество пояснило, что **рассматриваемый договор цессии, по сути, является договором подряда.**

Общество указало, что с начала выполнения работ, а именно с 05.09.2019, на объекте было выполнены следующие работы:

- монтаж временного ограждения строительной площадки (забор);
- временное присоединение к сетям энергоснабжения (акт приемки от 30.08.2019*);*
- устройство наружных сетей водоснабжения, водоотведения, отопления с устройством колодцев и тепловой камеры;
- технологическое присоединение к центральным системам водоснабжения, водоотведения, отопления (справка о выполнении технических условий МУП «Комэнерго» от 18.11.2019);
- монтаж узла учета с прокладкой магистральных трубопроводов и проведением гидравлических испытаний (акты от 11.11.2019);
- монтаж опор наружного энергоснабжения и подвеска вводного кабеля энергоснабжения;
- вывоз существующего на объекте бытового мусора;
- устройство кровли и утепление технического этажа (чердака);
- демонтаж существующих перегородок;
- скомплектованы и оформлены заявки на приобретение материалов и оборудования.

Оплаты от 27.08.2019, 20.09.2019, 21.10.2019 по договору от 12.08.2019 г. являлись авансом для организации работ на объекте, приобретения материалов и необходимого оборудования, проведения наружных работ по ресурсоснабжению объекта, кровельных, кладочных и прочих работ. Временное энергоснабжение объекта было обеспечено 30.08.2019 г., общестроительные работы по договору от

12.08.2019 были начаты с 5 сентября 2019 года.

Прокуратурой Магаданской области 15.04.2020 (исх. № 7-23-2020/1213) в материалы дела представлены письменные объяснения Воробьева Д.В. от 19.02.2020, находившегося в должности директора ОГБДЭУ «Магаданское» в период с апреля 2019 по 03.02.2020, в которых бывший директор Учреждения пояснил следующее: *«Непроведение конкурентных процедур, предшествующих заключению договора, объясняю дефицитом времени и сжатыми сроками выполнения работ по завершению строительства Объекта… Реальной целью договора являлось выполнение строительных работ по завершению строительства Объекта».*

Кроме того, в пояснениях от 09.11.2020 (исх. № 2068) Фонд пояснил, что по состоянию на 11.11.2019 (дата подписания договора 1-ДО-19) на объекте велись следующие работы: устроена крыша, оконные и балконные ПВХ блоки, перегородки, частично выполнены внутридомовые инженерные сети, завезен материал для утепления фасада.

14.09.2020 года в адрес Магаданского УФАС России от прокуратуры Магаданской области поступили дополнительные документы к рассматриваемому делу (вх. № 01-2680), согласно которым прокуратурой Хасынского района было установлено, что на рассматриваемом объекте незавершенного строительства – жилого 44 – квартирного дома, расположенного по адресу: пос. Палатка, ул. Комсомольская на момент 28.09.2019 года ООО «ОрлАнс» велись несанкционированные строительные работы в отсутствие разрешения на строительство.

Так, 28.09.2019 прокурором Хасынского района с привлечением специалиста Управления архитектуры и градостроительства Магаданской области проведён осмотр объекта незавершённого строительства - жилого 44-квартирного дома, расположенного по ул. Комсомольской в п. Палатка Хасынского городского округа, а также прилегающей территории. В результате осмотра выявлено ведение на указанном объекте строительных работ. На объекте производились земельные работы, в части здания установлены стеклопакеты, устроено заполнение межпанельных швов монтажной пеной, проведены работы по устройству бетонного покрытия кровли и омоноличиванию бетоном плит покрытия, устроена обмазочная гидроизоляция вентиляционных шахт на крыше здания, проложены сети теплоснабжения в подвале здания, ведутся работы по демонтажу внутренних перегородок, укладке утеплителя на чердачном перекрытии, осуществлено складирование строительных материалов на крыше и во внутренних помещениях здания.

В составе комплекта документов, представленных прокуратурой Магаданской области, в том числе имеются:

-представление прокуратуры Хасынского района от 08.10.2019 № 07-01-2019/187 в отношении директора ООО «ОрлАнс» по факту ведения на момент 28.09.2019 года на рассматриваемом объекте строительных работ в отсутствие разрешения на строительство;

-постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 15.11.2019 в отношении директора ООО «ОрлАнс» по факту совершения административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена

ч. 1 ст. 9.5 КоАП РФ (строительство, реконструкция объекта капитального строительства без разрешения на строительство). Дата выявления правонарушения – 28.09.2019;

-постановление Управления архитектуры и градостроительства Магаданской области № 1 от 05.12.2019 о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 27-19/АП в отношении директора ООО «ОрлАнс» по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 9.5 КоАП РФ;

-иные копии документов, подтверждающих выполнение ООО «ОрлАнс» на рассматриваемом объекте строительных работ в период действия договора цессии, заключенного 12.08.2019.

Таким образом, Комиссией установлено, что в рамках договора цессии по факту выполнялись строительные работы, следовательно, рассматриваемый договор является договором подряда.

3.В рамках рассмотрения дела, на основании части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, Магаданским УФАС России проведен *анализ состояния конкуренции* в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства, по результатам которого 10.12.2020 подготовлен отчет (обзор) по результатам анализа состояния конкурентной среды на рынке работ по реконструкции (модернизации) жилых объектов капитального строительства, финансируемых за счет бюджетных средств (в том числе, жилого дома, по адресу: Магаданская область, п. Палатка, ул. Комсомольская) на территории Магаданской области в период с 01.01.2019 по 01.09.2020 (далее – Обзор).

Обзор проведен в соответствии с:

- «Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке», утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее - Порядок);

-Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;

- Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

- Градостроительным кодексом Российской Федерации;

- иными нормативными правовыми актами, в том числе регулирующими деятельность хозяйствующих субъектов в области оказания изучаемых услуг.

Согласно разделу II Обзора временной интервал исследования товарного рынка с учетом целей исследования определен **периодом с 01.01.2019 по 01.09.2020.**

Продуктовые границы рынка определены в разделе III Обзора.

Исходя из предмета договора и фактически выполненных работ, предварительно продуктовые границы рынка определены как - работы по реконструкции (модернизации) жилых объектов капитального строительства.

Принимая во внимание обязанность бюджетного учреждения при осуществлении закупок товаров и услуг (работ) руководствоваться специальными нормами российского законодательства при обеспечении государственных и муниципальных нужд, продуктовые границы рынка определены как - работы по реконструкции (модернизации) жилых объектов капитального строительства финансируемых за счет бюджетных средств (в том числе, жилого дома, по адресу: Магаданская область, п. Палатка, ул. Комсомольская).

Согласно разделу IV Обзора географические границы рынка работ по реконструкции (модернизации) жилых объектов капитального строительства определены территорией Магаданской области.

Согласно разделу V Аналитического отчета от 10.12.2020 г., проведенного Магаданским УФАС России, продавцами услуг определены - **хозяйствующий субъекты (юридические лица, ИП)**, являющиеся членами саморегулируемой организации (имеющие допуск СРО), производившие работы по реконструкции (модернизации) жилых объектов капитального строительства на территории Магаданской области в 2019 году.

Согласно информации и документам, представленным хозяйствующими субъектами в рамках рассмотрения дела, а так же информации, представленной Министерством строительства ЖКХ и Э Магаданской области (письмо от30.11.2020 № 0224/25-12) работы по реконструкции (модернизации) жилых объектов капитального строительства за счет бюджетных средств на территории Магаданской области в период с 01.01.2019 по 01.09.2020 2019 году выполнял единственный хозяйствующий субъект – ООО «ОрлАнс» (ИНН 4909123744, г. Магадан, ул. Новая, д.31/10, офис 27).

Потенциальными исполнителями анализируемых работ могут быть любые хозяйствующие субъекты, с кодом деятельности ОКВЭД - 41.20, являющиеся членами СРО и имеющие возможность (техническую, финансовую, логистическую) выполнять работы в области реконструкции (модернизации) объектов капитального строительства в обозначенных географических границах рынка. Так, по данным сайта Федеральной налоговой службы (https://rmsp.nalog.ru), согласно выборке из реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, по состоянию на дату заключения антиконкурентного соглашения (12.08.2019), только на территории Магаданской области было зарегистрировано 183 хозяйствующих субъекта (разных форм собственности) с кодом деятельности ОКВЭД – 41.20, в том числе 5 в Хасынском районе Магаданской области.

При этом, по информации, имеющейся в теруправлении, из пяти хозяйствующих субъектов, зарегистрированных в Хасынском городском округе, как минимум, у одной организации - ООО «Северо-Восточная Дорожно - Строительная компания» имеется членство в СРО (ссылка с сайта: https://www.reestr-sro.ru/proverka_dopuska/?q=4907000867&search=%D0%9D%D0%B0%D0%B9%D1%82%D0%B8). И это без учёта крупных организаций Магаданской области и организаций, расположенных за

пределами региона.

Для определения потенциальных конкурентов, у Министерства строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области, и мэрии г. Магадана (письмами от 17.09.2020 № 01-10/3045 и от 17.09.2020 № 01-10/3044) запрошены перечни хозяйствующих субъектов, осуществлявших в 2019 году на территории Магаданской области работы по строительству, реконструкции (модернизации) объектов капитального строительства, финансируемых за счет бюджетных средств.

Согласно представленной информации, теруправлением проведен выборочный опрос хозяйствующих субъектов (21 респондент) на предмет возможности участия в закупке (работы по реконструкции (модернизации) жилого объекта капитального строительства, расположенного объекте по адресу: Магаданская область, п. Палатка, ул. Комсомольская) в том случае, если бы она проводилась конкурентным способом (исх. № 01-10/3439 от 27.10.2020).

Из представленных ответов установлено, что в случае проведения вышеуказанной закупки конкурентным способом, у таких организаций как: ООО «Идефикс» (исх. № 46/2020 от17.11.2020), ООО «Магаданстальизделия» (исх. № 51 от 17.11.2020), ПАО «Магаданэнерго» (МЭ/20-2-4330 от 20.11.2020), имелась возможность принять участие в закупке если бы она проводилась конкурентным способом.

Таким образом**, рынок** работ по реконструкции (модернизации) жилых объектов капитального строительства, финансируемых за счет бюджетных средств (в том числе, жилого дома, по адресу: Магаданская область, п. Палатка, ул. Комсомольская) на территории Магаданской области **- является конкурентным.**

Согласно разделу VIII Аналитического отчета барьерами входа на товарный рынок являются любые обстоятельства или действия, препятствующие или затрудняющие и ограничивающие хозяйствующим субъектам начало деятельности на товарном рынке.

Основными барьерами входа новых хозяйствующих субъектов (потенциальных конкурентов) на рассматриваемый товарный рынок являются:

- экономические ограничения:

1. для покупателей (в ведении которых находятся объекты муниципальной, областной иной государственной собственности), организаций, созданных для целей осуществления полномочий органа власти и реализации государственных и муниципальных заданий, - низкий уровень бюджетного финансирования;
2. для продавцов (строительные организации): значительные первоначальные капитальные вложения для организации работ по реконструкции (модернизации) объектов капитального строительств (приобретение техники, материалов, рабочей силы), недостаточно развитая транспортная инфраструктура региона, значительная удаленность некоторых организаций от места осуществления работ (дополнительные транспортные расходы).

- административные и организационные ограничения - обязательное членство в СРО, что несет дополнительные затраты подрядчика на исполнение

организационно-правовых требований: финансовое обеспечение, подготовка специалистов и требования оснащения спецтехникой, получение разрешительной документации.

Руководствуясь вышеизложенным, можно сделать вывод о том, что вход на данный рынок в качестве продавца работ по реконструкции (модернизации) объектов капитального строительства напрямую зависит от бюджетного финансирования для обеспечения государственных и муниципальных нужд, что в условиях дефицита бюджетов разного уровня власти, часто является затруднительным.

Барьеры входа на рынок в качестве продавца работ (подрядной организации) преодолимы.

По итогам проведения исследования состояния конкуренции установлено, что рассматриваемый товарный рынок в период с 01.01.2019 по 01.09.2020 являлся высококонцентрированным.

Развитие конкуренции на рынке работ по реконструкции (модернизации) объектов капитального строительства, финансируемых за счет бюджетных средств возможно при условии соблюдения проведения конкурентных процедур по отбору поставщиков.

По результатам проведенного исследования состояния конкуренции на товарном рынке работ по реконструкции (модернизации) жилых объектов капитального строительства, финансируемых за счет бюджетных средств на территории Магаданской области в период с 01.01.2019 по 01.09.2019 в рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 049/01/11-136/2020 Магаданским УФАС России сделаны следующие выводы.

Рынок работ по реконструкции (модернизации) жилых объектов капитального строительства, финансируемых за счет бюджетных средств (в том числе, жилого дома, по адресу: Магаданская область, п. Палатка, ул. Комсомольская) на территории Магаданской области **- <u>является конкурентным.</u>**

При проведении в 2019 году вышеуказанной закупки конкурентным способом, как минимум 3 организации: ООО «Идефикс», ООО «Магаданстальизделия», ПАО «Магаданэнерго», имели возможность участия в торгах.

Таким образом, потенциальным продавцом на исследуемом рынке мог стать любой хозяйствующий субъект, являющийся членом саморегулируемой организации, осуществляющий деятельность по реконструкции (модернизации) объектов капитального строительства вне зависимости от территориальной привязки к месту регистрации, а также осуществляющий указанную деятельность как за пределами п. Палатка Хасынского района Магаданской области, так и за пределами Магаданской области. Вместе с тем лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть установлены все потенциальные желающие получить доступ к соответствующему товарному рынку либо право ведения деятельности на нем.

Указанный факт подтверждает, что действия ОГБДЭУ «Магаданское» и ООО «ОрлАнс» по заключению антиконкурентного соглашения, привели или могли привести к ограничению количества хозяйствующих субъектов – неопределенного

круга потенциальных продавцов, заинтересованных в заключении договоров на выполнение работ по реконструкции (модернизации) жилого объекта капитального строительства, расположенного по адресу: Магаданская область, п. палатка, ул. Комсомольская.

Частью 1 ст. 15 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) регламентировано, что бюджетные учреждения осуществляют закупки за счет субсидий, предоставленных из бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, и иных средств в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона, за исключением случаев, предусмотренных ч.ч. 2 и 3 данной статьи.

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 ст. 8 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

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.

Согласно статье 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений.

При проведении торгов имеет место состязательность участников, конкурирующих между собой за право заключить договор и стремящихся выдвинуть организатору торгов наиболее выгодные условия договора по поставке товаров, выполнению работ или оказанию услуг. Именно торги позволяют максимально использовать

механизм конкуренции и состязательности участников, достигать наиболее выгодных результатов, выдвигая более жесткие требования и условия по гарантиям исполнения, что и отвечает юридической природе торгов.

В Постановлении от 05.04.2011 № 14686/10 по делу № А13-10558/2008 Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации указал, 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.

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.

В законе о контрактной системе содержится явно выраженный запрет на заключение сделок в обход таких конкурентных способов, без использования которых нарушаются права неопределенного круга третьих лиц - потенциальных участников торгов.

Таким образом, заключение указанного договора в нарушение норм Закона о контрактной системе противоречит публичным интересам, поскольку нарушает установленный законодателем порядок привлечения субъектов на товарный рынок, а также нарушает права и законные интересы неопределенного круга лиц, так как последние лишены возможности заключить договор на оказание работ, предусмотренных в вышеназванном договоре.

В силу статьи 422 Гражданского кодекса 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 и правовых оснований для его заключения действующему законодательству, в том числе ФЗ «О защите конкуренции» и ФЗ «О контрактной системе», возложена на обе стороны договора.

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

Целями Закона о защите конкуренции являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы

экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции).

Под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

В части 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции указано, что настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Требования Закона о защите конкуренции применимы к закупкам, проводимым в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, к числу которых помимо прямо поименованных относятся любые обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Согласно пункту 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции под хозяйствующим субъектом понимается 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.

С учетом изложенного, поскольку ОГБДЭУ «Магаданское» осуществляет приносящую доход деятельность (в том числе получает субсидии на выполнение работ), учреждение является хозяйствующим субъектом по смыслу пункта 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции , а, следовательно, на него распространяются запреты, установленные антимонопольным законодательством.

В силу пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения

приводят или могут привести к ограничению конкуренции. К таким соглашениям могут быть отнесены, в частности, соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

Под соглашением согласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме

Таким образом, в действиях **ОГБДЭУ «Магаданское»** и **О О О «ОрлАнс» содержатся признаки нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,** выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения, которое привело (могло привести) к созданию другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок путем заключения между ОГБДЭУ «Магаданское» и ООО «ОрлАнс» без проведения публичных процедур договора от 12.08.2019 об оплате строительной продукции на объекте жилищно-коммунального хозяйства и социально культурной сферы, подлежащем передаче в государственную собственность Магаданской области (который, по сути, представляет собой договор подряда) за счет средств бюджета Магаданской области, предоставленных ОГБДЭУ «Магаданское» в виде субсидий на иные цели, что привело (или могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

Факт заключения антиконкурентного соглашения между ОГБЭУ «Магаданское» и ООО «ОрлАнс», подтверждается имеющимися в материалах дела доказательствами, в частности документами и письменными пояснениями лиц, участвующих в деле.

Учитывая совокупность имеющихся в материалах дела доказательств, Комиссия по рассмотрению дела № 049/01/11-136/2020 о нарушении антимонопольного законодательства приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия **ОГБДЭУ «Магаданское»** и **ООО «ОрлАнс»** по пункту 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.