

Исх. АЯ-06/2614 от 25.02.2022 г.

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее-Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)
Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)
<...> – (должностное лицо)

рассмотрев дело №016/01/16-719/2021 по признакам нарушения МКУ «Комитет внешнего благоустройства исполнительного комитета муниципального образования города Казани», АО «КАЗЭНЕРГО» (ИНН: 1659143468) и ООО «Теплоэнергострой+» (ИНН: 1659192874) части 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения, реализация которого привела или могла привести к ограничению доступа хозяйствующих субъектов на товарный рынок по оказанию услуг по новогоднему оформлению г. Казани,

- в присутствии представителей МКУ «Комитет внешнего благоустройства исполнительного комитета муниципального образования города Казани» по доверенности <...>, представителя АО «КАЗЭНЕРГО» (ИНН: 1659143468) по доверенности <...>;

- в отсутствии представителей ООО «Теплоэнергострой+» (ИНН: 1659192874), МУП «Городское благоустройство» (ИНН: 1656060502), ООО «Фирма «Агора-Трейд» (ИНН: 1654033006), ООО «Экспо графика» (ИНН: 1660212660), ООО «ЭнергоПрогресс+» (ИНН: 1659190316), ООО «АКВА БРЕНД» (ИНН: 1655255788), ООО «Металлострой» (ИНН: 1660328368), ООО «КАРСАР» (ИНН: 1658129693), ООО «Асгард» (ИНН: 1660336866), ООО «ТК «Безопасное стекло» (ИНН: 1661042604), ООО «ЭнергоГрад» (ИНН: 1660219351), ООО «ЧОО «Флагман» (ИНН: 1660307456) и ИП <...> (ИНН: 522903112724) извещены надлежащем образом,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии со статьей 22 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган призван обеспечивать государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства, выявлять нарушения антимонопольного законодательства, принимать меры по прекращению нарушений антимонопольного законодательства и привлекать к ответственности за такие нарушения; предупреждать монополистическую деятельность, недобросовестную конкуренцию, другие нарушения антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами.

В целях реализации своих функций и целей, административный орган наделен рядом полномочий, определенных статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в числе которых - недопущение действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 6 Положения о Территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного Приказом Федеральной антимонопольной

службы №649/15 от 23.07.2015, территориальный орган Федеральной антимонопольной службы осуществляет функции по контролю за соблюдением антимонопольного законодательства.

Территориальный орган ФАС России имеет право возбуждать и рассматривать дела о нарушениях антимонопольного законодательства (п. 6.4 Положения), выдавать предписания, обязательные для исполнения юридическими и физическими лицами, территориальными органами федеральных органов исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления, в случаях, предусмотренных антимонопольным законодательством (п. 6.5.1 Положения).

На основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан от 20.01.2021 г. №01/18-пр проведена внеплановая документарная проверка в отношении заказчика – МКУ «Комитет внешнего благоустройства исполнительного комитета муниципального образования города Казани» (420015, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Театральная, дом 13, ИНН: 1655147246).

По результатам внеплановой документарной проверки был составлен Акт проверки в отношении заказчика – МКУ «Комитет внешнего благоустройства исполнительного комитета муниципального образования города Казани» от 17 февраля 2021 года.

На основании приказа Татарстанского УФАС России №01/132-к от 12.05.2021 года было возбуждено дело №016/01/16-719/2021 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения МКУ «Комитет внешнего благоустройства исполнительного комитета муниципального образования города Казани» и АО «КАЗЭНЕРГО» (ИНН 1659143468) части 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения, реализация которого привела или могла привести к ограничению доступа хозяйствующих субъектов на товарный рынок по оказанию услуг по новогоднему оформлению г. Казани.

Определением об отложении дела №016/01/16-719/2021 о нарушении антимонопольного законодательства от 26.10.2021 года к участию в деле в качестве ответчика было привлечено ООО «Теплоэнергострой+» (ИНН: 1659192874).

Изучив материалы дела, заслушав и исследовав доказательства, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле, проведя анализ и оценку обстоятельств дела, Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела №016/01/16-719/2021 о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

Заключенный контракт с единственным поставщиком по пункту 9 части 1 статьи 93 Федерального закон от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» с реестровым номером №3165514724620000021 был размещен на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов www.zakupki.gov.ru – 11.12.2020 г.

Заказчик – МКУ «Комитет внешнего благоустройства исполнительного комитета муниципального образования города Казани».

Цена контракта – 70 326 873,28 рублей.

Предмет контракта: Новогоднее оформление г. Казани.

Исходя из ст. 6 Федерального закона от 05.04.2013 г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

Согласно ч. 2 ст. 8 Закона 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, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В соответствии с частью 1 статьи 24 Закона о контрактной системе Заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Согласно части 2 статьи 24 Закона о контрактной системе 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 (электронный аукцион, закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений. С учетом особенностей, установленных настоящим Федеральным законом, в электронной форме проводятся открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, электронный аукцион, запрос котировок, запрос предложений (далее также - электронные процедуры), а также в случаях, установленных решением Правительства Российской Федерации, предусмотренным частью 3 статьи 84.1 настоящего Федерального закона, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс, закрытый аукцион (далее также - закрытые электронные процедуры).

В соответствии с частью 5 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями настоящей главы. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупок.

Исходя из пункта 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в том числе, в случае, осуществления закупок товаров, работ, услуг при необходимости оказания медицинской помощи в неотложной или экстренной форме либо вследствие аварии, обстоятельств непреодолимой силы, для предупреждения (при введении режима повышенной готовности функционирования органов управления и сил единой государственной системы предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций) и (или) ликвидации чрезвычайной ситуации, для оказания гуманитарной помощи. При этом заказчик вправе осуществить закупку товара, работы, услуги в количестве, объеме, которые необходимы для оказания такой медицинской помощи

либо вследствие таких аварии, обстоятельств непреодолимой силы, для предупреждения и (или) ликвидации чрезвычайной ситуации, для оказания гуманитарной помощи, если применение конкурентных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), требующих затрат времени, нецелесообразно.

Согласно данному пункту заказчики вправе проводить закупки, направленные на профилактику, предупреждение, ликвидацию последствий распространения коронавирусной инфекции при наличии причинно-следственной связи между объектом закупки и его использованием для недопущения распространения коронавирусной инфекции. Указанная позиция также отражена в письме ФАС России №ИА/21684/20 от 18.03.2020 г., а также в совместном Письме Минфина России, МЧС России, ФАС России об осуществлении закупок товара, работы, услуги для обеспечения государственных и муниципальных нужд в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-ncov от 03.04.2020 года.

Кроме того, заказчики имеют возможность заключать контракты в соответствии с пунктом 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе вследствие аварии, обстоятельств непреодолимой силы, для предупреждения (при введении режима повышенной готовности функционирования органов управления и сил единой государственной системы предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций) и (или) ликвидации чрезвычайной ситуации, для оказания гуманитарной помощи.

Комиссией Татарстанского УФАС России в ходе рассмотрения дела №016/01/16-719/2021 было установлено, что 10 декабря 2020 года между заказчиком и АО «КАЗЭНЕРГО» (ИНН 1659143468), как с единственным поставщиком, был заключен контракт №15Б/2020, на основании пункта 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, АО «КАЗЭНЕРГО» (ИНН 1659143468) 14 декабря 2020 года был заключен договор субподряда с ООО «ТеплоЭнергоСтрой+» (ИНН 1659192874) на сумму 69 536 833,20 рублей.

Заключенным контрактом предусмотрено, что исполнитель осуществляет работы по новогоднему оформлению г. Казани. Работы в рамках данного контракта включают монтаж и демонтаж новогодних украшений в г. Казань.

Исходя из письменных пояснений заказчика следует, что указанный контракт на работы по новогоднему оформлению г. Казани, заключен с единственным поставщиком, ввиду отсутствия времени на проведение процедуры закупки конкурентным способом закупки, ввиду позднего доведения денежных средств.

Таким образом, закупаемые заказчиком работы не могут быть направлены, непосредственно на профилактику и предупреждение новой коронавирусной инфекции CoViD-19, а также не направлены на ликвидацию последствий аварии, стихийных бедствий.

Согласно заключенному контракту между заказчиком - МКУ «Комитет внешнего благоустройства исполнительного комитета муниципального образования города Казани» и подрядчиком – АО «КАЗЭНЕРГО» (ИНН 1659143468), подрядчик обязался осуществить работы по новогоднему украшению на 36 объектах в г. Казань.

Кроме того, заказчиком, актом приема передачи, были переданы материалы и оборудование, а именно 28 наименований, включая различные композиции (Каскад с новогодними шарами, ели, снежинки), световые консоли, искусственную новогоднюю ель, инсталляции.

После заключения договора субподряда с ООО «ТеплоЭнергоСтрой+» (ИНН 1659192874), АО «КАЗЭНЕРГО» (ИНН 1659143468) передало ему актом приема передачи, полученные от заказчика материалы и оборудование, за исключением двух позиций, а именно консоль «снеговик-жонглер» в количестве 34 комплектов, а также конструкцию «райская яблоня» в количестве 1 штуки.

В свою очередь, 14 декабря 2020 года ООО «ТеплоЭнергоСтрой+» (ИНН 1659192874), являющиеся субподрядчиком по настоящему договору, заключило договоры субподряда на следующие работы с организациями:

Договор субподряда №ТЭС17382/1 от 14.12.2020 года с ООО «Аква Бренд». Договор был заключен на сумму 7 261 983,83 рубля.

Согласно данному договору ООО «Аква Бренд» обязалось произвести работы по новогоднему украшению территории перед центром семьи «Казан», а именно монтаж и демонтаж световых конструкций, в сроки, обозначенные в заключенном договоре.

Для данных целей ООО «ТеплоЭнергоСтрой+» (ИНН 1659192874) передало ООО «Аква Бренд» материалы и оборудование, полученное от фактического подрядчика по данному контракту - АО «КАЗЭНЕРГО» (ИНН 1659143468), а именно:

- Светомузыкальную инсталляцию «Ель»;
- Светомузыкальную инсталляцию «Шатер»;
- Проектор полного вращения;
- комплект акустики.

2) Договор субподряда №ТЭС17382/2 от 14.12.2020 года с МУП «Городское благоустройство». Договор был заключен на сумму 22 099 921,26 рублей.

Согласно данному договору МУП «Городское благоустройство» обязалось произвести работы по новогоднему украшению улицы Баумана, парка Черное озеро, а именно монтаж и демонтаж световых конструкций, в сроки, обозначенные в заключенном договоре.

3) Договор субподряда №ТЭС17382/3 от 14.12.2020 года с ООО «Фирма Агора-Трейд». Договор был заключен на сумму 22 977 991,91 рубль.

Согласно данному договору ООО «Фирма Агора-Трейд» обязалось произвести работы по новогоднему украшению 13 объектов, включая украшение протоки Булака, пр. Универсиады, площади свободы, площади перед театром им. Г. Камала, а именно монтаж и демонтаж световых конструкций, в сроки, обозначенные в заключенном договоре.

Для данных целей ООО «ТеплоЭнергоСтрой+» (ИНН: 1659192874) передало ООО «Фирма Агора-Трейд» материалы и оборудование, полученное от фактического подрядчика по данному контракту - АО «КАЗЭНЕРГО» (ИНН: 1659143468), а именно:

- Композиция «Каскад с новогодними шарами» 1 комплект;
- Композиция «Ели» 1 комплект;
- композиция «Снежинки» 2 комплекта;

- материалы для оборудования мостов через протоку Булака, 5 комплектов;
- материалы для оборудования Жарковского моста, 1 комплект;
- материалы для оборудования Булачного моста, 1 комплект;
- материалы для оборудования надземного пешеходного перехода по ул. Оренбургский тракт в районе ж.м. Первомайский, 1 штука;
- световые консоли по пр. Универсиады, 100 штук;
- новогодняя композиция на транспортном кольце по ул. Парина, 1 комплект;
- оформление арки «Буква «М» по ул. Оренбургский тракт, 1 штука;
- световая праздничная инсталляция на площади Свободы, 1 комплект;
- световая праздничная инсталляция «Лилия» на площади перед ТГАТ им. Г. Камала, 8 штук.

4) Договор субподряда №ТЭС17382/4 от 14.12.2020 года с ООО «Экспо графика». Договор был заключен на сумму 5 652 337,20 рублей.

Согласно данному договору ООО «Экспо графика» обязалось произвести работы по новомуднему украшению 14 объектов, включая парка «Горкинско-Ометьевского леса», парка Черное озеро, а именно монтаж и демонтаж световых конструкций, в сроки, обозначенные в заключенном договоре.

Для данных целей ООО «ТеплоЭнергоСтрой+» (ИНН: 1659192874) передало ООО «Экспо графика» материалы и оборудование, полученное от фактического подрядчика по данному контракту - АО «КАЗЭНЕРГО» (ИНН: 1659143468), а именно:

- комплект рождественских фонарей «Посол Рождества» 1 комплект;
- фигура световая «Звезда» 60 комплектов;
- конструкция подиума елки.

5) Договор подряда №2 от 14.12.2020 года с ООО «ЭнергоПрогресс+». Договор был заключен на сумму 1 366 605,74 рублей.

Согласно данному договору ООО «ЭнергоПрогресс+» обязалось выполнить консоли новогодние на объектах заказчика, в сроки, обозначенные в заключенном договоре.

Общая сумма заключенных договоров на проведение работ составила 59 358 839,94 рубля.

При этом Комиссией Татарстанского УФАС России было установлено, что подрядные организации, с которыми ООО «ТеплоЭнергоСтрой+» заключило договоры по новомуднему оформлению г. Казани, заранее, то есть еще до заключения АО «КАЗЭНЕРГО» (ИНН: 1659143468) муниципального контракта №15Б/2020 от 10.12.2020 и до заключения договора субподряда №КЭ17382 от 14.12.2020 года с ООО «ТеплоЭнергоСтрой+», заключили договоры подряда на оказание услуг по новомуднему оформлению г. Казани.

Так ООО Фирма «Агора-Трейд» были заключены следующие договоры на оказание

услуг по новогоднему оформлению г. Казани:

Договор №НГ14-11-20 от 14.11.2020 года с ООО «ТК «Безопасное Стекло» (ИНН: 1661042604) на оказание услуг по новогоднему оформлению г. Казани (монтаж/демонтаж новогоднего оформления кольца Парина и другие работы, предусмотренные техническим заданием к договору №НГ14-11-20 от 14.11.2020 года. Сумма договора 5 653 362,74 рублей.

Договор №НГ-Р1-12-20 от 01.12.2020 года с ООО «Асгард» (ИНН: 1660336866) на оказание услуг по новогоднему оформлению г. Казани. Сумма договора 6 000 624,04 рублей.

Договор №03/12-2020 от 09.12.2020 года с ООО «ЭнергоГрад» (ИНН: 1660219351) на выполнение комплекса работ по подключению новогодних конструкций. Сумма договора 168 456 рублей.

ООО «Аква Бренд» были заключены следующие договоры на оказание услуг по новогоднему оформлению г. Казани:

Договор №12/20 от 01.12.2020 года с ООО «ЧОО ФЛАГМАН» (ИНН: 1660307456) на оказание услуг по охране площадки монтажа Новогодней Елки с прилегающей территорией. Стоимость одного часа услуг охраны 167 рублей.

Договор №09_11 от 27.11.2020 года с ИП Михайлов С.К. (ИНН: 522903112724) на монтаж и подключение украшений, модулей из пикселей, гирлянд и шаров новогодней ели. Сумма договора 900 000 рублей.

Договор №4/20 от 10.11.2020 года с ООО «СК» Надёжность (ИНН: 1655255788) на выполнение строительно-монтажных работ на объекте: «Сборно-разборная конструкция светового шатра вокруг мультимедийной инсталляции новогодней елки» в г. Казани. Сумма договора 351 556,25 рублей.

Договор №03/1/20 от 10.01.2020 года с ООО «Группа компаний «Центр Спецтехники» (ИНН: 1661060882) на оказание услуг строительной техникой (услуги автогидроподъемника, крана-манипулятора, автокрана и др.). Исполнение указанного договора подтверждается счетами-фактурами. Так ООО «Аква Бренд» пользовалось услугами автогидроподъемника 50м 04-05.12.2020 года (стоимость услуг 46 200 рублей) – счет-фактура №5515, а также в период 10-14.12.2020 года (стоимость услуг 171 600 рублей) – счет-фактура №5629, в период 08-10.12.2020 года (стоимость услуг 89 100 рублей) – счет-фактура №5587. Услугами автогидроподъемника 30м 12.12.2020 года (стоимость услуг 190 500 рублей) – счет-фактура №5629.

Также стоит отметить, что в договорах, которые заключили ООО Фирма «Агора-Трейд» и ООО «Аква Бренд» указывались конкретные работы, которые необходимо было выполнить в рамках новогоднего оформления г. Казани.

Так в приложении к договору между ООО Фирма «Агора-Трейд» и ООО «Асгард» №НГ-Р1-12-20 от 01.12.2020 года были указаны эскизы новогоднего оформления – Мосты Булака и композиция «Лилия» (8 шт.). В приложении к договору между ООО Фирма «Агора-Трейд» и ООО «ТК «Безопасное Стекло» №НГ14-11-20 от 14.11.2020 года также указаны эскизы новогоднего оформления ул. Пушкина, кольца Парина и Площади свободы. Указанные факты свидетельствуют о том, что ООО Фирма «Агора-Трейд» и ООО «ТК «Безопасное Стекло» заранее была известна информация о конкретных видах работ по новогоднему оформлению г. Казани. При этом стоит отметить, что информацию о конкретных видах работ (проектно-сметная документация) можно узнать только после заключения муниципального контракта.

Согласно письменным пояснениям ИП <...>, которые были получены Комиссией в ответ на определение об отложении дела от 21.09.2021 года (исх. №АЯ-06/12350 от 28.09.2021), индивидуальный предприниматель приступил к выполнению работ по договору №09_11 от 27.11.2020 года 30 ноября 2020 года. Также ИП <...> пояснил, что инвентарь для новогоднего оформления ООО «Аква Бренд» ему не передавало, всю ответственность на себя брала фирма ООО «Аква Бренд». При этом стоит отметить, что ООО «Аква Бренд» муниципальное имущество для новогоднего оформления г. Казани было передано по актам приема-передачи от 14.12.2021 года (Приложение №5 к договору №ТЭС17382/1). На основании изложенного Комиссия пришла к выводу о том, что по факту муниципальное имущество для новогоднего оформления г. Казани было предоставлено хозяйствующим субъектам, которые заключили договоры на оказание услуг по новогоднему оформлению г. Казани еще до заключения муниципального контракта, что свидетельствует о согласованности действий АО «КАЗЭНЕРГО», ООО «ТеплоЭнергоСтрой+» и МКУ «Комитет внешнего благоустройства исполнительного комитета муниципального образования города Казани».

Все договоры, которые заключило ООО «ТеплоЭнергоСтрой+» с подрядными организациями, были оплачены, что подтверждается предоставленными платежными поручениями.

Таким образом, работы по новогоднему оформлению г. Казани были начаты до заключения муниципального контракта №15Б/2020 от 10.12.2020.

Указанные факты также подтверждаются информацией из СМИ. Так в электронном периодическом издании <https://inkazan.ru> (<https://inkazan.ru/news/city/24-11-2020/tsentr-kazani-nachali-ukrashat-k-novomu-godu>) сообщается, что «В Казани начали украшать улицу Баумана к предстоящему Новому году. К вечеру вторника, 24 ноября, в районе торгового центра «ГУМ» установили две арки, сообщил корреспондент Inkazan с места». Из указанного информационного сообщения следует, что фактически работы по новогоднему оформлению г. Казани были начаты еще до заключения муниципального контракта №15Б/2020 от 10.12.2020. Также указанные обстоятельства подтверждают тот факт, что муниципальное имущество (новогодние украшения, инсталляции) было передано соответствующим хозяйствующим субъектам, которые непосредственно выполняли работы по новогоднему оформлению г. Казани, до заключения муниципального контракта.

Поскольку на момент заключения муниципального контракта №15Б/2020 от 10.12.2020 предусмотренные по контракту работы фактически выполнялись, то доступ иных хозяйствующих субъектов к выполнению данных работ был невозможен, значит, заключение договора муниципального контракта №15Б/2020 от 10.12.2020 носило фиктивный характер, и, как следствие, ограничило конкуренцию.

В ходе рассмотрения дела №016/01/16-719/2021 Комиссией также было установлено, что ранее между АО «КАЗЭНЕРГО» (ИНН: 1659143468) и ООО «ТеплоЭнергоСтрой+» (ИНН: 1659192874) заключались договоры субподряда на аналогичные работы, по новогоднему украшению г. Казань.

Таким образом, исходя из вышеизложенного следует, что МКУ «Комитет внешнего благоустройства исполнительного комитета муниципального образования города Казани» муниципальный контракт №15Б/2020 от 10.12.2020 года был заключен с нарушением положений Закона о контрактной системе, что в конечном результате привело к ограничению конкуренции, поскольку иные хозяйствующие не были допущены к выполнению работ по новогоднему оформлению г. Казани.

В соответствии с частью 1 статьи 54 Федерального закона от 06.10.2003 №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» закупки товаров, работ, услуг для обеспечения муниципальных нужд осуществляются в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (то есть в соответствии с Законом о контрактной системе).

Законодательство Российской Федерации связывает понятие муниципальных нужд непосредственно с решением вопросом местного значения, следовательно, к данным правоотношениям в обязательном порядке должны применяться конкурсные процедуры с целью соблюдения обеспечения единства экономического пространства на территории муниципального образования, эффективного использования средств бюджетов, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в конкурентных процедурах отбора исполнителя работ и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции.

Таким образом, организация работ по новогоднему оформлению г. Казани, является муниципальной нуждой, финансируется из муниципального бюджета, следовательно, её удовлетворение может быть осуществлено только путём проведения торгов в соответствии с Законом о контрактной системе.

Несоблюдение указанного в Законе о контрактной системе порядка осуществления закупок для муниципальных нужд, является нарушением названного Федерального закона, а также может привести к устранению конкуренция среди хозяйствующих субъектов и созданию преимущества отдельным хозяйствующим субъектам.

Необходимо отметить, что непроведение аукциона, подразумевающее состязательность участников, в случаях, когда его проведение обязательно, не может не влиять на состояние конкуренции.

В результате совместных действий МКУ «Комитет внешнего благоустройства исполнительного комитета муниципального образования города Казани», АО «КАЗЭНЕРГО» (ИНН: 1659143468) и ООО «ТеплоЭнергоСтрой+» (ИНН: 1659192874), выразившихся в реализации согласованных действий, приведших к ограничению доступа хозяйствующих субъектов на товарный рынок по оказанию услуг по новогоднему оформлению г. Казани.

В соответствии с пунктом 10.8 Приказа Федеральной антимонопольной службы от 28 апреля 2010 г. №220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

а) определение временного интервала исследования товарного рынка;

б) определение продуктовых границ товарного рынка. При определении таких границ может приниматься во внимание предмет соглашения, заключенного 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, в котором усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства;

в) определение географических границ товарного рынка. При определении таких

границ могут приниматься во внимание, в частности:

- предмет соглашения, заключенного 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, в котором усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства;

- границы территории, на которой осуществляют свои полномочия участвующие в соглашении федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации;

- границы территорий, на которых действуют хозяйствующие субъекты - участники рассматриваемого соглашения;

- границы территорий, на которых действуют хозяйствующие субъекты, на деятельность которых рассматриваемое соглашение оказало или могло оказать негативное влияние.

Временные границы существования товарного рынка для рассмотрения настоящего дела определены 2020 годом.

Продуктовые границами определяются исходя из предмета заключённых договоров. Продуктовыми границами товарного рынка в рассматриваемом случае является рынок – оказания услуг по новогоднему оформлению г. Казани.

В рамках рассмотрения настоящего дела в Татарстанском УФАС России были направлены соответствующие запросы информации в целях установления хозяйствующих субъектов, которые были заинтересованы в оказании услуг по новогоднему оформлению (украшению) улиц, проспектов, площадей, центральных елок, зданий и сооружений, в которые входят установка и демонтаж новогодних украшений, инсталляций, конструкций, елок и т.д. (исх. АЯ-06/1496 от 04.02.2022).

В ответ на запрос информации (исх. АЯ-06/1496 от 04.02.2022) Татарстанским УФАС России был получен ответ от ООО «СК АВАНГАР-КАЗАНЬ» (ИНН: 1659146010), из которого следует, что ООО «СК АВАНГАР-КАЗАНЬ» имеет возможность по оказанию услуг по новогоднему оформлению (украшению) улиц, проспектов, площадей, центральных елок, зданий и сооружений, в которые входят установка и демонтаж новогодних украшений, инсталляций, конструкций, елок и так далее.

Также ООО «СК АВАНГАР-КАЗАНЬ» указало, что услуги по новогоднему оформлению (украшению) улиц, проспектов, площадей, центральных елок, зданий и сооружений, в которые входят установка и демонтаж новогодних украшений, инсталляций, конструкций, елок и т.д. могут существенную роль в формировании выручки.

В адрес Татарстанского УФАС России также поступил ответ от ООО «Фирма «Агора-Трейд», которое сообщило о своей заинтересованности в оказание услуг по новогоднему оформлению (украшению) улиц, проспектов, площадей, центральных елок, зданий и сооружений, в которые входят установка и демонтаж новогодних украшений, инсталляций, конструкций, елок и т.д.

Таким образом, в случае проведения в торгов на оказание услуг по новогоднему

оформлению (украшению) улиц, проспектов, площадей, центральных елок, зданий и сооружений, в которые входят установка и демонтаж новогодних украшений, инсталляций, конструкций, елок и т.д. ООО «СК АВАНГАР-КАЗАНЬ» и ООО «Фирма «Агора-Трейд» могли принять участие в таких торгах, поскольку имеют возможность и желание оказывать такие услуги.

Из изложенного следует, что в результате реализации МКУ «Комитет внешнего благоустройства исполнительного комитета муниципального образования города Казани», АО «КАЗЭНЕРГО» и ООО «ТеплоЭнергоСтрой+» антиконкурентного соглашения был ограничен доступ иных хозяйствующих субъектов на товарный по оказанию услуг по новому оформлению г. Казани, поскольку работы выполнялись до заключения муниципального контракта №15Б/2020 от 10.12.2020, а сам контракт был заключен в обход конкурентных процедур.

В соответствии со статьей 22 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган призван обеспечивать государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства, выявлять нарушения антимонопольного законодательства, принимать меры по прекращению нарушений антимонопольного законодательства и привлекать к ответственности за такие нарушения; предупреждать монополистическую деятельность, недобросовестную конкуренцию, другие нарушения антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами.

Целями антимонопольного законодательства 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 ФЗ «О защите конкуренции»).

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», конкуренция – 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.

Деятельность уполномоченных органов государственной власти или органов местного самоуправления призвана поддерживать конкуренцию в том её виде, в каком этого требует законодательство, которое запрещает совершать действия (бездействие), принимать различного рода акты (нормативного или ненормативного характера), способные привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Под недопущением конкуренции следует понимать такую ситуацию, когда в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) исключается любая возможность конкуренции.

Ограничение конкуренции подразумевает то, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) существенно снижается возможность конкуренции.

Устранение конкуренции свидетельствует о том, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) постепенно устраняется (минимизируется) возможность конкуренции.

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

В соответствии с частью 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-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.

Квалифицирующими признаками применительно к статье 16 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» выступают реальные либо возможные негативные последствия для определенной конкурентной среды и выявление причинной связи между определенными соглашением и (или) согласованными действиями и такими последствиями.

Исходя из изложенного, в действиях МКУ «Комитет внешнего благоустройства исполнительного комитета муниципального образования города Казани», АО «КАЗЭНЕРГО» (ИНН: 1659143468) и ООО «ТеплоЭнергоСтрой+» (ИНН: 1659192874) имеются признаки нарушения части 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части достижения антиконкурентного соглашения, реализация которого привела или могла привести к ограничению доступа хозяйствующих субъектов на товарный рынок по оказанию услуг по новогоднему оформлению г. Казани.

В соответствии со статьёй 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссией в адрес ответчиков было направлено заключение об обстоятельствах дела №016/01/16-719/2021.

В ответ на заключение об обстоятельствах дела №016/01/16-719/2021 АО «КАЗЭНЕРГО» представило письменные возражения относительно вменяемого нарушения.

Так, согласно возражениям АО «КАЗЭНЕРГО», в связи с ограниченными сроками с момента получения предложения и до начала производства работ по предложенному муниципальному контракту, а также для целей создания новогодней атмосферы и поднятия праздничного настроения жителей и гостей Республики Татарстан АО

«КАЗЭНЕРГО» было вынуждено согласиться на предложенные МКУ «Комитет внешнего благоустройства исполнительного комитета муниципального образования города Казани» условия.

Комиссия Татарстанского УФАС России не соглашается с указанным доводом, АО «КАЗЭНЕРГО», поскольку такой праздник как Новый Год празднуется всегда в определенное время, то есть дата праздника заранее известна и неизменна. Поэтому у МКУ «Комитет внешнего благоустройства исполнительного комитета муниципального образования города Казани» было достаточно времени для организации конкурсных процедур.

В соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 21.12.2017 №618 «Об основных направлениях государственной политики по развитию конкуренции» активное содействие развитию конкуренции в Российской Федерации является приоритетным направлением деятельности Президента Российской Федерации, Федерального Собрания Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, Центрального банка Российской Федерации, федеральных органов исполнительной власти, законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации, а также органов местного самоуправления.

Деятельность уполномоченных органов государственной власти или органов местного самоуправления призвана поддерживать конкуренцию в том её виде, в каком этого требует законодательство, которое запрещает совершать действия (бездействие), принимать различного рода акты (нормативного или ненормативного характера), способные привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Кроме того, в соответствии со ст. 6 Федерального закона от 05.04.2013 г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

Контрактная система в сфере закупок предусматривает осуществление деятельности заказчика, специализированной организации и контрольного органа в сфере закупок на профессиональной основе с привлечением квалифицированных специалистов, обладающих теоретическими знаниями и навыками в сфере закупок.

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 федерального закона о контрактной системе, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Также АО «КАЗЭНЕРГО» считает, что МКУ «Комитет внешнего благоустройства исполнительного комитета муниципального образования города Казани» и АО «КАЗЭНЕРГО» считаются лицами, подконтрольными одному о тому же лицу, что лишает

их права самостоятельно принимать позицию в решении определенных вопросов.

Комиссия Татарстанского УФАС России не соглашается с указанной позицией АО «КАЗЭНЕРГО» в виду следующего.

В соответствии с частью 8 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» под контролем в настоящей статье, в статьях 11.1 и 32 данного закона понимается возможность физического или юридического лица прямо или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) определять решения, принимаемые другим юридическим лицом, посредством одного или нескольких следующих действий: 1) распоряжение более чем пятьюдесятью процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли), составляющие уставный (складочный) капитал юридического лица; 2) осуществление функций исполнительного органа юридического лица.

Таким образом, частью 8 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен закрытый перечень критериев отнесения хозяйствующих субъектов к подконтрольной группе лиц, при соблюдении которых допускается заключение соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами. При этом часть 8 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» является специальной нормой по отношению к статье 9 Закона о защите конкуренции.

В разъяснениях Президиума Федеральной антимонопольной службы от 13.03.2019 №16 «О применении частей 7, 8 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» также отмечено, что расширительное толкование указанной нормы не допустимо, в связи с наличием исчерпывающего и законченного перечня таких критериев.

Таким образом, подконтрольность одного юридического лица другому или физическому лицу возможна только в рамках статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», то есть между органом местного самоуправления и хозяйствующим субъектом не может быть установлена подконтрольность.

Публично-правовые образования и юридические лица, в которых они участвуют, не могут признаваться аффилированными лицами в связи с тем, что органы государственной власти, участвующие в гражданском обороте, выступают представителем государства и действуют в рамках установленной компетенции. При этом, то обстоятельство, что такой орган одновременно является юридическим лицом не имеет значения для данных отношений.

В соответствии с правовой позицией, изложенной в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 06.12.2011 №11523/11, государство как публичное образование не может быть отнесено к аффилированным лицам, иное бы привело к неопределенности в отношении учета таких лиц каждым юридическим лицом, относящимся к аффилированным лицам государства.

Из изложенного следует, что АО «КАЗЭНЕРГО» и МКУ «Комитет внешнего благоустройства исполнительного комитета муниципального образования города Казани» не могут признаваться аффилированными лицами и между ними не может быть установлен контроль в понимании части 8 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Учитывая, что срок действия муниципального контракта №15Б/2020 от 10.12.2020 истек, а

работы по муниципальному контракту были исполнены и оплачены основания для выдачи предписания отсутствуют.

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

РЕШИЛА:

Признать МКУ «Комитет внешнего благоустройства исполнительного комитета муниципального образования города Казани» (420015, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Театральная, дом 13, ОГРН: 1071690066744, Дата присвоения ОГРН: 13.11.2007, ИНН: 1655147246, КПП: 165501001), АО «КАЗЭНЕРГО» (420021, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Габдуллы Тукая, 162, ОГРН: 1141690017028, Дата присвоения ОГРН: 06.03.2014, ИНН: 1659143468, КПП: 165901001) и ООО «ТеплоЭнергоСтрой+» (420059, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Оренбургский тракт, дом 23, этаж 3, офис 4, ОГРН: 1181690068856, Дата присвоения ОГРН: 27.08.2018, ИНН: 1659192874, КПП: 165901001) нарушившими требования части 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части достижении антиконкурентного соглашения, реализация которого привела или могла привести к ограничению доступа хозяйствующих субъектов на товарный рынок по оказанию услуг по новогоднему оформлению г. Казани.

Передать материалы настоящего дела должностному лицу, уполномоченному рассматривать дела об административных правонарушениях, для возбуждения административного производства по фактам, указанным в решении по настоящему делу.

Основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)