

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председателя Комиссии – <...> – и.о. руководителя управления, Членов Комиссии – <...> – начальника отдела контроля органов власти Кировского УФАС России, <...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти Кировского УФАС России,

рассмотрев дело № 043/01/16-174/2022 по признакам нарушения администрацией Верхнекамского района Кировской области и АО «Кай» ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в осуществлении согласованных действий при заключении и исполнении муниципальных контрактов № 73, № 74 и № 75 от 02.12.2021, оплаты за счет муниципальных бюджетных денежных средств поставленного товара и оказанных услуг по восстановлению дорожного полотна на участке автомобильной дороги «Кирс-Рудничный-Кай-Южаки-Стрелково» на 49 км +290 м., что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции,

в присутствии представителей ответчика - администрации Верхнекамского района <...>, председателя ликвидационной комиссии, <...>, по доверенности от 14.02.2022;

в отсутствие надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела заявителя и представителя ответчика – АО «Кай»,

УСТАНОВИЛА:

Прокуратурой Верхнекамского района в адрес Кировского УФАС России были направлены материалы проверки соблюдения требования законодательства о противодействии коррупции, закупках, защите прав субъектов предпринимательской деятельности в деятельности администрации Верхнекамского муниципального округа.

Прокуратурой Верхнекамского района Кировской области установлено, что 02.12.2021 между администрацией Верхнекамского района в лице исполняющего обязанности главы <...> и АО «Кай» заключен муниципальный контракт № 73 на поставку плит ж/б пустотных б/у в количестве 30 кв.м на сумму 360 000 рублей со сроком поставки до 10.12.2021. Товарная накладная составлена 14.12.2021.

02.12.2021 между администрацией Верхнекамского района в лице исполняющего обязанности главы <...> и АО «Кай» заключен муниципальный контракт № 74 на поставку бой кирпича в объеме 448,33 тонны на сумму 550 000 рублей со сроком поставки до 10.12.2021. Товарная накладная

составлена 14.12.2021.

02.12.2021 между администрацией Верхнекамского района в лице исполняющего обязанности главы <...> и АО «Кай» заключен муниципальный контракт № 75 на транспортные услуги по восстановлению дорожного полотна на участке автомобильной дороги «Кирс-Рудничный-Кай-Южаки-Стрелково» на 49 км +290 м на сумму 337 500 рублей со сроком оказания услуг до 10.12.2021. Акт выполненных работ составлен 14.12.2021.

Работы, предусмотренные в рамках контрактов от 02.12.2021 с АО «Кай», фактически выполнены подрядчиком 21.10.2021, то есть до момента заключения контракта 02.12.2021.

Учитывая тот факт, что в действиях администрации Верхнекамского района Кировской области и АО «Кай» содержались признаки нарушения ст. 16 Закона о защите конкуренции, приказом руководителем Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области от 11.03.2022 № 12 в отношении указанных лиц было возбуждено производство по делу № 043/01/16-174/2022.

Дело № 043/01/16-174/2022 определением от 11.03.2022 было назначено к рассмотрению на 28 апреля 2022 года.

Присутствующие на заседании Комиссии представители ответчика, администрации Верхнекамского района Кировской области, с вменяемым нарушением антимонопольного законодательства не согласились, поддержали доводы, изложенные в письменных пояснениях по делу и указали, что администрацией района неоднократно проводились работы по восстановлению данного участка автодороги. Так, в ноябре 2020 года были выполнены работы по укреплению откосов земляного полотна с помощью бревен, отсыпке боем ж/б изделий и уплотнением грунтом. 8 июля 2021 года вновь поступила информация о разрушении дороги. Работы по отсыпке, укатке и покрытию грунтом были снова произведены. 29 июля 2021 года комиссией в составе судебного пристава-исполнителя Верхнекамского районного отдела УФССП Кировской области и специалистов администрации района установлено, что участок автодороги не имеет дефектов, ширина проезжей части восстановлена. Под влиянием русловой эрозии оседание грунта и соответственно части автодороги продолжилось, о чем свидетельствует скриншот сообщения из сети Интернет от 14.09.2021.

Таким образом, работы по укреплению участка автодороги были крайне необходимы в целях устойчивого транспортного сообщения между населенными пунктами в период разлива реки и предотвращения угрозы возникновения чрезвычайной ситуации районного масштаба, поскольку данная дорога является единственной дорогой, соединяющей четыре поселения с районным центром, выполнение работ носило срочный характер, так как в минусовую температуру работы выполнить невозможно. Всем возможным исполнителям работ были направлены запросы об их

участии в закупке. На дату выполнения работ, 21.10.2021, свободных лимитов бюджетных обязательств на осуществление закупки не было. 02.12.2021 до администрации доведены лимиты в необходимом объеме, что сделало возможным заключение контрактов с АО «Кай».

Ответчик по делу – АО «Кай» на заседание Комиссии явку представителя не обеспечил, представил письменные пояснения, в которых указал, что в октябре 2021 года в адрес ответчика обратилась администрация Верхнекамского района Кировской области с просьбой провести работы по восстановлению дорожного полотна с последующим заключением контракта, поскольку денежных средств в районе пока нет. Обществом было принято решение о выполнении работ с последующим заключением контрактов. 02.12.2021 между администрацией Верхнекамского района Кировской области и АО «Кай» были заключены контракты № 73, 74, 75 на поставку плит ж/б пустотных б/у, поставку боя кирпича и на транспортные услуги по восстановлению дорожного полотна. Поставка товара и услуги, предусмотренные в рамках контрактов от 02.12.2021 фактически выполнены в октябре 2021 года.

Ознакомившись с материалами дела, Комиссия Кировского УФАС России пришла к выводу о достаточности доказательств для вынесения решения по делу № 043/01/16-174/2022.

В соответствии с ч. 1 ст. 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции» перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Определением от 28.04.2022 рассмотрение дела отложено на 25.05.2022 в связи с необходимостью получения пояснений, доказательств и доводов в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

Заключение об обстоятельствах дела № 043/01/16-174/2022 было получено лицами, участвующими в деле.

23.05.2022 от администрации Верхнекамского района поступили письменные возражения.

Имеющиеся материалы дела позволяют Комиссии Кировского УФАС России прийти к выводу, что, заключая муниципальные контракты от 02.12.2021 №№ 73, 74, 75 на поставку плит ж/б пустотных б/у, поставку боя кирпича и на транспортные услуги по восстановлению дорожного полотна, должностные лица администрации Верхнекамского района знали о том, что поставка товара и услуги, которые являлись предметом муниципальных контрактов выполнены АО «Кай» еще до заключения контрактов.

Указанный вывод подтверждаются следующим.

Согласно объяснениям <...>, являвшегося с 17.11.2021 по 31.12.2021 исполняющим обязанности главы администрации Верхнекамского района Кировской области, указанные муниципальные контракты заключены с целью ремонта одного участка дороги «Кирс-Рудничный-Кай-Южаки-Стрелково» на 49 км +290 м. Так как сумма муниципальных контрактов превышала 600 000 рублей, было принято решение о заключении трех муниципальных контрактов суммой менее 600 000 рублей.

Процедуры, предусмотренные Федеральным законом № 44-ФЗ, провести не представлялось возможным, в связи с длительностью процедуры проведения торгов, а также отсутствием лимитов.

Работы были выполнены АО «Кай» в конце октября 2021 года. Указанные муниципальные контракты заключены после фактического проведения работ, то есть 02.12.2021 после того, как появились лимиты. Таким образом, проведение торгов по указанным муниципальным контрактам являлось нецелесообразным, так как работы выполнены АО «Кай» за свой счет в октябре 2021 года.

Из объяснений <...>, генерального директора АО «Кай», следует, что поставка и услуги, предусмотренные в рамках муниципальных контрактов от 02.12.2021 фактически выполнены АО «Кай» 21.10.2021, то есть до момента заключения контрактов 02.12.2021.

О заключении таких контрактов <...> попросил и.о. главы администрации Верхнекамского района <...>, который тоже знал, что фактически поставки и услуги, предусмотренные в рамках контрактов, выполнены до момента заключения этих контрактов, поскольку <...> и <...> изначально до заключения контрактов устно об этом договаривались, между ними было достигнуто соглашение по вопросам объемов, сроков, стоимости поставок и услуг, и их оплате.

Указанные объяснения подтверждаются имеющимися материалами дела.

Муниципальный контракт № 73 на поставку плит ж/б пустотных б/у в количестве 300 м² на сумму 360 000 рублей, срок поставки товара до «10» декабря 2021 года, заключен «02» декабря 2021 года.

Муниципальный контракт № 74 на поставку боя кирпича в количестве 448,33 тн на сумму 550 000 рублей, срок поставки товара до «10» декабря 2021 года, заключен «02» декабря 2021 года.

Муниципальный контракт № 75 на оказание транспортных услуг по восстановлению дорожного полотна на участке автомобильной дороги «Кирс-Рудничный-Кай-Южаки-Стрелково» на 49 км +290 м на сумму 337 500 рублей, со сроком оказания услуг по 10.12.2021, заключен «02» декабря 2021

года.

Актом обследования от 21.10.2021, составленным заместителем прокурора Верхнекамского района Кузнецовым И.И., подтверждается, что на участке автомобильной дороги «Кирс-Рудничный-Кай-Южаки-Стрелково» на 49 км +290 м работниками АО «Кай» с использованием спецтехники осуществлена разгрузка и укладка ж/б б/у плит для восстановления данного участка. Бой кирпича разгружен и размещен на склоне обочины для укрепления дороги.

Таким образом, имеющиеся материалы дела позволяют прийти к выводу, что, заключая муниципальные контракты, должностные лица администрации знали о том, что плиты ж/б пустотные б/у, бой кирпича, транспортные услуги, которые являлись предметом муниципальных контрактов, поставлены и выполнены АО «Кай» еще до заключения муниципальных контрактов.

Поскольку на момент заключения муниципальных контрактов от 02.12.2021 предусмотренные в них обязательства подрядчиком фактически исполнены, то доступ иных хозяйствующих субъектов к выполнению данных работ и поставке товара был невозможен.

Само по себе предоставление возможности поставки товара и оказание услуг для обеспечения муниципальных нужд до фактического заключения муниципальных контрактов и согласие АО «Кай» их исполнение, свидетельствуют о создании преимущественных условий для акционерного общества и заключении антиконкурентного соглашения.

Довод администрации Верхнекамского района о возникновении предчрезвычайной ситуации районного масштаба и невозможности проведения конкурентных процедур Комиссия Кировского УФАС России считает несостоятельным в связи со следующим.

Как следует из письменных пояснений администрации Верхнекамского района указанный участок дороги расположен вдоль реки Кама и в связи с естественным изменением русла реки в период разлива реки обрушается. По факту разрушения дороги в 2020 году было вынесено решение Верхнекамского районного суда от 03.08.2020 о приведении участка автодороги в надлежащее состояние. Работы администрацией района по восстановлению участка автодороги производились неоднократно: в ноябре 2020 года выполнены работы по укреплению откосов земляного полотна с помощью бревен, отсыпке боем ж/б изделий и уплотнением грунтом. Аналогичные работы были выполнены в июле 2021 года. Несмотря на предпринятые действия, под влиянием русловой эрозии оседание грунта и части дороги продолжилось.

Из указанного следует, что необходимость укрепления данного участка автодороги возникла еще до 2020 года, что опровергает внезапность и непредвиденность очередного оседания и разрушения участка автодороги.

Доказательств невозможности проведения администрацией Верхнекамского района мероприятий, направленных на проведение конкурентных процедур для осуществления работ по укреплению участка автомобильной дороги, в материалы дела не представлены.

Необходимость проведения укрепления участка автодороги сама по себе не может являться непредвиденной ситуацией, поскольку администрация Верхнекамского района обладала информацией о регулярном оседании и разрушении участка автодороги под влиянием внешних факторов, соответственно должна была предвидеть и спрогнозировать необходимость укрепления данного участка и не могла не осознавать необходимость принятия мер по восстановлению участка автодороги.

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

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией следует понимать 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.

Конкуренция призвана обеспечивать стабильное развитие экономических отношений в Российской Федерации, высокое качество реализуемых товаров, оказываемых услуг, повышение эффективности деятельности участников товарного рынка.

Согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаком ограничения конкуренции является создание возможности для хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

В соответствии со статьей 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между 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.

Квалифицирующими признаками применительно к статье 16 Закона 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.

Материалами дела подтверждается, что между администрацией Верхнекамского района и АО «Кай» была установлена устная договоренность, достигнуто соглашение по вопросам сроков, стоимости поставки товара и оказания услуг, в результате последующие действия по заключению, выполнению муниципальных контрактов, оплате товара и оказанных услуг носили согласованный характер.

Таким образом, действия администрации Верхнекамского района Кировской области и АО «Кай» нарушают запреты, установленные статьей 16 Закона о защите конкуренции, что выразилось в осуществлении согласованных действий при заключении и исполнении муниципальных контрактов от 02.12.2021, а также оплаты за счет муниципальных бюджетных денежных средств поставки товара и оказанных услуг.

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.

На основании вышеизложенного Комиссия Кировского УФАС России в действиях администрации Верхнекамского района и АО «Кай» усматривает факт нарушения ст. 16 Закона о защите конкуренции в связи с заключением антиконкурентного соглашения, выразившегося в установлении администрацией Верхнекамского района Кировской области возможности АО «Кай» поставки товара и оказания услуг за счет бюджетных денежных средств участка дороги «Кирс-Рудничный-Кай-Южаки-Стрелково» на 49 км +290 м до заключения муниципальных контрактов, что создало необоснованные и незаконные преимущества указанному хозяйствующему субъекту и приводит к ограничению доступа хозяйствующих субъектов на соответствующий товарный рынок.

В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного

законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления.

При решении вопроса о возможности устранения нарушений антимонопольного законодательства комиссия Кировского УФАС России, изучив представленные в дело материалы, приходит к выводу о том, что в данном случае основания для выдачи предписания отсутствуют в связи с исполнением обязательств по муниципальным контрактам от 20.12.2021 №№ 73, 74, 75.

На основании изложенного, руководствуясь частью 1 статьи 17, частью 1 статьи 23, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия