РЕШЕНИЕ

по делу № 003/01/16-96/2022

о нарушении антимонопольного законодательства

«15» июня 2022 года г. Улан-Удэ

Резолютивная часть решения объявлена 01.06.2022

Решение в полном объеме изготовлено 15.06.2022

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

рассмотрев дело № 003/01/16-96/2022, возбужденное в отношении МКУ Управление "Казна муниципального имущества Тункинского района" (ИНН - 0320002960, КПП – 032001001, адрес (место нахождение) - 671010, Республика Бурятия, Тункинский район, с. Кырен, ул. Ленина, д. 107) (далее – Управление, Заказчик), ООО «ЛЭД СИБИРЬ» (ИНН – 0326595321, КПП 032601001, адрес (место нахождения) – 670034, Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Цивилева, д. 32, кв. 24), ИП Гармаева Б.О. (ИНН 032620649380, адрес (место нахождения) – <...>) и ИП Бальжирова Б.Е. (ИНН – 032302647580, адрес (место нахождения) – <...>) по статье 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее- Закон о защите конкуренции).

Дело рассмотрено в режиме видеоконференцсвязи при участии представителя начальника МКУ Управление "Казна муниципального имущества Тункинского района" <...>, представителя ООО «ЛЭД Сибирь» <...>, доверенность от 14.03.2022, представителя ИП Гармаева Б.О. по доверенности от 14.03.2022 <...> (личное присутствие представителя в зале заседания Бурятского УФАС России), в отсутствие представителей ИП Бальжирова Б.Е., ООО «Актив+», извещенных о месте и времени рассмотрения настоящего дела,

у с т а н о в и л а:

В Бурятское УФАС России поступило обращение УФСБ по Республике Бурятия на предмет выявления признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Управления, ООО ««ЛЭД СИБИРЬ», ИП Гармаева Б.О., ИП Бальжирова Б.Е.

21.02.2022 Бурятским УФАС России издан приказ № 11 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства. Дело № 003/01/16-96/2022 возбуждено в отношении Управления, ООО ««ЛЭД СИБИРЬ», ИП Гармаева Б.О., ИП Бальжирова Б.Е. по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении договоров на поставку и монтаж (сборку) модульного туалета с указанными хозяйствующими субъектами при определенном по результатам электронного аукциона на поставку модульного туалета на территорию автовокзала в п. Кырен Тункинском районе, № 0302300034021000006 (далее – Аукцион) победителем – ООО «Актив+» на данный вид работ (с поставкой товара), что приводит к устранению конкуренции, нарушению прав и законных интересов ООО «Актив+».

24.11.2021 между Министерством туризма Республики Бурятия и муниципальным образованием «Тункинский район» (далее – Получатель) заключено соглашение № 46/21 о предоставлении из республиканского бюджета субсидии на благоустройство территорий,

прилегающих к местам туристского показа в муниципальных образованиях Республики Бурятия, местному бюджету МО «Тункинский район» (далее – Соглашение). Общий объем бюджетных ассигнований, предусмотренных в местном бюджете МО «Тункинский район» на финансовое обеспечение расходных обязательств, в целях софинансирования которых предоставляется субсидия составляет в 2021 году - 433 333,00 рублей. Общий размер субсидии, предоставляемой из республиканского бюджета в бюджет МО «Тункинский район» составляет в 2021 году – 3 800 000,00 рублей. Согласно приложению № 1 к Соглашению «Перечень мероприятий, в целях софинасирования которых предоставляется субсидия» предусмотрено из внебюджетных источников – 100 000,00 рублей.

Платежными поручениями от 29.12.2021 № 146874, № 146875, № 155228 субсидия в размере 3 800 000,00 рублей поступила на счет МКУ Финансовое управление АМО «Тункинский район».

Согласно пункту 5.2.13 Соглашения предусмотрено, что Получатель должен обеспечить возврат неиспользованных средств субсидии в республиканский бюджет в соответствии с пунктом 5.1. Соглашения.

Пунктом 5.1 Соглашения установлено, что в случае, если Получателем по состоянию на 31 декабря 2021 года допущены нарушения обязательств, в том числе по сроку реализации мероприятия и выполнению показателей результативности и в срок до 1 марта 2022 года данные нарушения не устранены, то объем средств, подлежащий возврату из местного бюджета в республиканский бюджет рассчитывается по определенной в Соглашении формуле. Указанные средства должны быть возвращены из местного бюджета в республиканский бюджет в срок не позднее 1 мая года, следующего за годом предоставления субсидии.

30.11.2021 Заказчиком на официальном сайте в Единой информационной системе (далее – ЕИС) размещено извещение проведении электронного аукциона на поставку модульного туалета на территорию автовокзала в п. Кырен Тункинском районе, № 0302300034021000006 (далее - Аукцион) и документация об аукционе. Начальная (максимальная) цена контракта - 4 333 300,00 рублей.

На участие в Аукционе подано три заявки, из них двоих участников допустили к участию в Аукционе. Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 16.12.2021 на основании рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе и в соответствии с частью 10 статьи 69 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) (по тексту положения настоящего закона приведены в редакции, действующей на дату размещения Аукциона) контракт заключается с участником – ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "АКТИВ +", который предложил наиболее низкую цену контракта и заявка на участие в электронном аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией об электронном аукционе.

В ходе рассмотрения настоящего дела, Управление заявляло довод об имеющейся задолженности у победителя, однако подтверждающих документов не представило, более того, сам Заказчик при рассмотрении заявки ООО «Актив+» в приведенном выше протоколе указал, что заявка на участие в аукционе ООО «Актив+» соответствует требованиям, установленным документацией об электронном аукционе.

На данную закупку поступили две жалобы - ИП Занаева С.Б. и ООО «Актив+» на положения документации об аукционе. Позже ООО «Актив+» жалобу на действия Заказчика отозвало. По результатам рассмотрения жалобы ИП Занаева С.Б. комиссия Бурятского УФАС России вынесла решение о признании жалобы частично обоснованной (решение от 15.12.2021 № 003/06/33-1159/2021) и выдала предписание об устранении допущенного нарушения части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе (предписание от 15.12.2021 № 003/06/33-1159/2021). В предписании указано, что Заказчику на стадии заключения контракта необходимо внести

изменения в положения контракта с учетом выводов, изложенных в указанном решении и в течение 3 рабочих дней уведомить об исполнении настоящего предписания.

По результатам Аукциона, Заказчиком контракт с победителем не заключен.

Решением Комиссии Бурятского УФАС России по контролю в сфере закупок от 20.01.2022 № 003/06/83.2-21/2022 по результатам рассмотрения жалобы победителя Аукциона – ООО «Актив+», который обжаловал действия Заказчика в части неправомерного уклонения от заключения контракта, Заказчик признан нарушившим требования части 5 статьи 83.2 Закона о контрактной системе.

При рассмотрении указанной жалобы Управление пояснило, что средства субсидии были возвращены в республиканский бюджет в конце декабря 2021 года, так как не были своевременно освоены до конца декабря 2021 года и в 2022 году до Заказчика субсидия на поставку модульного туалета на территорию автовокзала в п. Кырен Тункинского района не доводилась, в связи с чем, Комиссией Бурятского УФАС России принято решение предписание не выдавать на основании части 5 статьи 161 Бюджетного кодекса Российской Федерации. Кроме того, Управление пояснило, что данное обстоятельство послужило причиной невозможности подписания контракта с победителем.

Вместе с тем, установлено, что выделенная субсидия Заказчиком в полном объеме освоена в декабре 2021 года. Средства массовой информации анонсировали информацию о запуске модульного туалета на территории автовокзала в п. Кырен Тункинского района (размещены фотографии туалета), а также 28.01.2022 в адрес антимонопольного органа поступила информация и документы УФСБ по Республике Бурятия о признаках нарушения антимонопольного законодательства.

То есть на момент рассмотрения жалобы ООО «Актив+» и принятия решения от 20.01.2022 № 003/06/83.2-21/2022, Управление 20.12.2021 заключило договоры с иными хозяйствующими субъектами на поставку модульного туалета на территорию автовокзала в п. Кырен Тункинского района без проведения торгов и 29.12.2021 произвело оплату.

Заявленный довод Заказчика о том, что необходимо было освоить субсидию до конца декабря 2021 года, не соответствует действительности, так как пунктом 5.1 Соглашения предусмотрена возможность до 01.03.2022 устранить нарушения, в том числе по сроку реализации мероприятия и в случае не устранения не позднее 01.05.2022 вернуть субсидию в республиканский бюджет. Соответственно, процедуру Аукциона возможно было завершить в 2022 году и заключить контракт с победителем торгов – ООО «Актив+».

Кроме того, Заказчиком заявлялся довод относительно того, что сроки заключения контракта продлились из-за поступившей жалобы ИП Занаева С.Б. и перешли на 2022 год. При условии острой необходимости установления модульного туалета, как поясняет начальник Управления, при том, что решение и предписание по результатам рассмотрения указанной жалобы, вынесены 15.12.2021 и с учетом поданного победителем Аукциона протокола разногласий, возможность заключения контракта с победителем Аукциона имелась и до конца 2021 года.

Согласно журналу событий по данной закупке в ЕИС, Заказчик направил проект контракта на подписание победителю лишь 22.12.2021, тогда как 20.12.2021 заключил договоры с тремя хозяйствующими субъектами - ООО «ЛЭД СИБИРЬ», ИП Гармаевым Б.О., ИП Бальжировым Б.Е.:

- 20.12.2021 между Управлением и ООО «ЛЭД СИБИРЬ» заключен договор на поставку товара № 01/1 (далее – Договор № 01/1), согласно спецификации, на сумму 568 500 рублей, со сроком поставки до 27.12.2021. Согласно спецификации (приложение № 1 к Договору № 01/1) необходимо поставить следующую продукцию: панели пластико-алюминиевые композитные в трех цветах – сигнально-синий, матовое серебро и белый; панели ПВХ белые; плинтус потолочный пенопласт; подложка листовая; плитка ПВХ; плинтус ПВХ, а также в цену входит

транспортные расходы. 29.12.2021 оплата в размере 568 500 рублей Заказчиком произведена (платежное поручение от 29.12.2021 № 149155).

- 20.12.2021 между Управлением и ООО «ЛЭД СИБИРЬ» заключен договор на поставку товара № 02/1 (далее – Договор № 02/1), согласно спецификации, на сумму 595 900 рублей, со сроком поставки до 27.12.2021. Согласно спецификации (приложение № 1 к Договору № 02/1) необходимо поставить следующую продукцию: поручень вокруг раковины настенный, четырехопорный; поручень откидной с держателем для туалетной бумаги; поручень прямой настенный; шкаф; стол; стул офисный; витрина полки и дверцы; камера видеонаблюдения (муляж); датчик пожарный автономный; вывеска световая инкрустированная и доставка. 29.12.2021 Заказчиком произведена оплата на общую сумму в размере 595 900 рублей (платежное поручение от 29.12.2021 № 149158 и платежное поручение от 29.12.2021 №155741).

- 20.12.2021 между Управлением и ИП Гармаевым Б.О. заключен договор на поставку товара и сбору модуля № 2 (далее – Договор № 2), согласно спецификации, на сумму 556 710 рублей, со сроком поставки до 27.12.2021. Согласно спецификации (приложение № 1 к Договору № 2) необходимо поставить товар (швеллер стальной, профильная труба, брусок обрезной, утеплитель, изоспан А,В, ОСБ плита, доска обрезная, фанера, профнастил) и произвести работы по сборке модуля. 29.12.2021 Заказчиком произведена оплата на общую сумму в размере 556 710 рублей (платежное поручение от 29.12.2021 № 149153).

- 20.12.2021 между Управлением и ИП Гармаевым Б.О. заключен договор на поставку товара и сбору модуля № 1 (далее – Договор № 1), согласно спецификации, на сумму 600 000 рублей, со сроком поставки до 27.12.2021. Согласно спецификации (приложение № 1 к Договору № 1) необходимо поставить товар (швеллер стальной, профильная труба, брусок обрезной, утеплитель, изоспан А,В, ОСБ плита, доска обрезная, фанера, профнастил) и произвести работы по сборке модуля. 29.12.2021 Заказчиком произведена оплата на общую сумму в размере 600 000 рублей (платежное поручение от 29.12.2021 № 149149).

- 20.12.2021 между Управлением и ИП Бальжировым Б.Е. заключен договор на поставку товара № 1Б/01 (далее – Договор № 1Б/01), согласно спецификации, на сумму 445 355 рублей, со сроком поставки до 27.12.2021. Согласно спецификации (приложение № 1 к Договору № 1Б/01) необходимо поставить товар (блоки фунд., канализационная емкость, трубка канализационная, скорлупа для трубы, кабель саморегулируемый греющий, бак для воды, крыльцо с пандусом) и доставка товара. 29.12.2021 Заказчиком произведена оплата на общую сумму в размере 445 355 рублей (платежное поручение от 29.12.2021 № 149151).

- 20.12.2021 между Управлением и ИП Бальжировым Б.Е. заключен договор на поставку товара № 1В/01 (далее – Договор № 1В/01), согласно спецификации, на сумму 460 500 рублей, со сроком поставки до 27.12.2021. Согласно спецификации (приложение № 1 к Договору № 1В/01) необходимо поставить товар (окна ПВХ, монтаж окна, монтаж двери, двери алюминиевые, доводчик, монтаж рольставни, рольставни на окна, рольставни на двери) доставка и монтаж. 29.12.2021 Заказчиком произведена оплата на общую сумму в размере 460 500 рублей (платежное поручение от 29.12.2021 № 149150).

- 20.12.2021 между Управлением и ИП Бальжировым Б.Е. заключен договор на поставку товара № 1с/01 (далее – Договор № 1с/01), согласно спецификации, на сумму 599 594 рублей, со сроком поставки до 27.12.2021. Согласно спецификации (приложение № 1 к Договору № 1с/01) необходимо поставить товар (унитаз, раковина антивандальная с пьедесталом, смеситель, дозатор жидкого мыла, сушилка для рук, держатель туалетной бумаги, мусорное ведро, зеркало настенное, крючок двойной, ершик для туалета, водосчетчик, труба канализационная, труба п/э, кран п/п. водонагреватель, муфта комбинированная) и доставка товара. 29.12.2021 Заказчиком произведена оплата на общую сумму в размере 599 594 рублей (платежное поручение от 29.12.2021 № 149152).

- 20.12.2021 между Управлением и ИП Бальжировым Б.Е. заключен договор на монтаж туалетного модуля № 1 (далее – Договор № 1), согласно спецификации, на сумму 506 774

рублей, со сроком поставки до 27.12.2021. Согласно спецификации (приложение № 1 к Договору № 1) необходимо произвести монтаж туалетного модуля. 29.12.2021 Заказчиком произведена оплата на общую сумму в размере 506 774 рублей (платежное поручение от 29.12.2021 № 149154).

Заказчик при объявленном Аукционе, в котором определен победитель Аукциона – ООО «Актив+», не заключает с последним контракт в соответствии с требованием Закона о контрактной системе, а производит действия по заключению договоров с другими хозяйствующими субъектами – ООО «ЛЭД Сибирь», ИП Гармаевым Б.О. и ИП Бальжировым Б.Е. на поставку и сборку модульного туалета, на бюджетные средства, выделенные в рамках указанной субсидии (то есть на те же средства, которые были предусмотрены в качестве оплаты поставки товара и ее сборки победителю по указанному Аукциону).

Участники гражданского оборота вправе на основании частей 1, 4 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации по своему усмотрению принять предложенные органом власти условия контракта (договора) либо не принимать их. Обязанность проверять соответствие положений договора и правовых оснований для его заключения действующему законодательству, в том числе Закону о защите конкуренции и Закону о контрактной системе, возложена на обе стороны договора.

ООО «ЛЭД Сибирь», ИП Гармаев Б.О. и ИП Бальжиров Б.Е. дали свое согласие на заключение договоров, поставку товара, выполнение работ осуществили, оплату получили в полном объеме (общая сумма оплаченных бюджетных средств – 4 333 300 рублей). Указанные договоры заключались без проведения конкурентных процедур на основании пункта 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае осуществление закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую шестисот тысяч рублей, либо закупки товара на сумму, предусмотренную частью 12 настоящей статьи, если такая закупка осуществляется в электронной форме. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать два миллиона рублей или не должен превышать десять процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем пятьдесят миллионов рублей.

Ответчики по делу обладали информацией о том, что работы по поставке, сборке и монтажу туалета осуществляются за счет бюджетных средств. Указанные хозяйствующие субъекты знали с кем заключают договоры, что стороной является орган местного самоуправления в лице МКУ Управление "Казна муниципального имущества Тункинского района" и что размещение бюджетных средств должно производиться с обязательным соблюдением требований, установленных законодательством о контрактной системе в сфере закупок и антимонопольным законодательством.

Проведенный анализ договоров выявил, что их заключение направлено на достижение единой хозяйственной цели – поставка, сборка и монтаж модульного туалета, одноименные, функционально и технически дополняющие друг друга работы образуют единую сделку, искусственно раздробленную и оформленную самостоятельными договорами. При этом, договоры были сформированы таким образом, чтобы «формально» не нарушить требования пункта 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, то есть цена каждого договора составляла не более 600 000 рублей. По своему содержанию указанная правовая норма предусматривает для заказчика возможность заключения закупок "малого объема" в случаях, когда проведение конкурентных процедур нецелесообразно ввиду несоответствия организационных затрат на проведение закупки самой стоимости закупки.

В письме Минэкономразвития России от 29.03.2017 N Д28и-1353 разъяснено, что осуществление закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на

основании статьи 93 Закона о контрактной системе носит исключительный характер. Данная норма применяется в случаях отсутствия конкурентного рынка, невозможности либо нецелесообразности применения конкурентных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) для удовлетворения нужд заказчика.

Рынок поставки и монтажа модульного туалета является конкурентным, что подтверждается проведенным Аукционом и определенным победителем закупки. Возможность и целесообразность применения конкурентного способа определения поставщика имелась.

Неправомерное заключение договоров путем «искусственного дробления» единой сделки на несколько закупок с единственным поставщиком до 600 000 рублей в целях избежания публичных процедур, а также заинтересованность в поставке товара, ее сборке и монтажу конкретных лиц, не соответствует целям ведения такой возможности заключения контракта без проведения конкурентных процедур, а также не соответствует целям установленным действующим законодательством в указанной сфере, что свидетельствует о намеренном обходе законодательства о контрактной системе.

В результате заключения рассматриваемых договоров ООО «ЛЭД-СИБИРЬ», ИП Гармаев Б.О, ИП Бальжиров Б.Е. получили доступ к поставке товара и выполнению работ по максимально возможной цене, без участия в какой-либо конкурентной борьбе.

Согласно протоколу опроса от 21.01.2022 заместитель руководителя Администрации МО «Тункинский район» - председателя МКУ Управление "Казна муниципального имущества Тункинского района" <...>, поясняет, что перед обращением в Министерство туризма Республики Бурятия для участия в конкурсе по получению субсидии, она обратилась к работнику ООО «РэдБокс» об изготовлении эскиза модульного туалета. В декабре 2021 года <...> обратилась к ИП Бальжирову Б.Е. с предложением поставить и смонтировать до конца 2021 года модульный туалет. ИП Бальжиров Б.Е. предложил других предпринимателей, наименование которых он представил. По электронной почте они представляли необходимые для заключения договоров документы, после чего договоры были заключены. Работы выполнены в срок, предусмотренный договором, денежные средства в полном объеме выплачены.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «Рэд Бокс» одним из учредителей данного общества является Бальжиров Баир Евгеньевич, с которым заключено 4 вышеуказанных договора по модульному туалету.

По данным МРУ Росфинмониторинга по ДФО (письмо от 16.03.2022 № 16-03/07/1478-дсп) следует, что <...>.

По данным УФНС России по Республике Бурятия (письмо от 10.03.2022 № 05-12/2/00791дсп) следует, что <...>.

Данный факт подтверждает, что указанные лица между собой имеют взаимную связь.

Договоры между Заказчиком, ООО «ЛЭД Сибирь», ИП Гармаевым Б.О, ИП Бальжировым Б.Е. заключены одномоментно, 20.12.2021 на поставку, сбор и монтаж модульного туалета, с местом доставки товара по адресу: территория автовокзала в п. Кырен Тункинского района.

В связи с чем, антимонопольный орган критически относится к доводу ответчиков о том, что они не располагали сведениями о возводимом объекте, для каких целей поставляется товар.

Также довод ответчиков, касающийся фактических объемов работ, которые отличаются по площади и значительно превышают общую стоимость модульного туалета, признается несостоятельным.

Представитель Заказчика пояснила, что допущена ошибка в техническом задании по площади туалета. Однако, установлено, что НМЦК по Аукциону в размере 4 333 300,00 рублей

обоснована тремя коммерческими предложениями на поставку (монтаж) модульного туалета: ООО «Уровень» - габаритные размеры 6000х4880х2695, цена- 4 194 298,95 рублей, ООО «ВостокСервисСтрой» - габаритные размеры 6000х4900х2450, цена- 3 662 654,00 рублей, ООО «Структура» - габаритные размеры 6500х2500х2600, 2 штуки, цена- 4 852 800,00 рублей. Следовательно, фактически исполненный модульный туалет с размерами: длина 6м, ширина 4,9м, высота 2,45м возможно смонтировать по общей цене, предусмотренной договорами – 4 333 300 рублей. Выполнение иных дополнительных работ является добровольным волеизъявлением хозяйствующих субъектов.

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

Указанные действия квалифицируются как согласованные действия между органом местного самоуправления и хозяйствующими субъектами приводящие к ограничению, устранению конкуренции при закупке соответствующего товара с выполнением определенных работ у «своего» поставщика (подрядчика, исполнителя) содержит нарушение пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона 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.

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

Практика показывает, что при сговорах не происходит ожидаемой экономии бюджета, так как договоры заключаются по максимальной цене. Довод ответчиков о том, что произошла значительная экономия бюджетных средств при установке модульного туалета, никакими документы не подтверждается и в материалы настоящего дела не представлены.

Конкурентные способы закупки позволяют либо сэкономить бюджетные средства путем снижения начальной (максимальной) цены контракта, либо отобрать наилучшие предложения от участников. Отсутствие публичных процедур не приводит к эффективному использованию бюджетных средств, и способствует созданию преимущественного положения конкретных хозяйствующих субъектов, лишает возможности других участников, реализовать свое право на заключение договора при участии в конкурентной закупке. В результате, не был обеспечен равный доступ всем потенциальным участникам товарного рынка, более того, начатая процедура Заказчиком по проведению Аукциона не была завершена должным образом, так

как согласно Закону о контрактной системе определение поставщика завершается заключением контракта (ст. 3), что приводит к ограничению, устранению конкуренции.

Формальное соблюдение требований статьи 93 Закона о контрактной системе само по себе не свидетельствует об отсутствии угрозы нарушения, ограничения, недопущения конкуренции на соответствующем товарном рынке, как того требуют положения статьи 1, 4, 16 Закона о защите конкуренции и не освобождает заказчика, а также хозяйствующих субъектов от обязанности соблюдения иных требований действующего законодательства, в том числе касающихся обеспечения конкуренции.

Заключение договоров в обход требований действующего законодательства предполагает наличие вины обеих сторон соглашения, поскольку оно заключено в целях ограничения конкуренции.

Таким образом, в действиях МКУ Управление "Казна муниципального имущества Тункинского района", ООО «ЛЭД СИБИРЬ», ИП Гармаева Б.О., ИП Бальжирова Б.Е. усматривается нарушение пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции. Заказчик, уклоняясь от заключения контракта с победителем Аукциона – ООО «Актив+» предлагает заключить договоры на поставку и монтаж (сборку) модульного туалета указанным хозяйствующим субъектам, которые изъявляют желание заключить договоры в обход требований действующего законодательства, без проведения конкурентного способа закупки, что приводит к ограничению, устранению конкуренции.

При рассмотрении дела Бурятское УФАС России в соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции провело анализ состояния конкуренции, необходимом для принятия решения о наличии нарушения антимонопольного законодательства, в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 N 220 (далее – Порядок № 220).

В соответствии с пунктом 10.9 Порядка № 220 по делам, возбужденным по признакам статьи 16 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

- определение временного интервала исследования товарного рынка;

- определение продуктовых границ товарного рынка;

- определение географических границ товарного рынка.

Анализ проведен в объёме, необходимом для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела № 003/01/16-96/2022 и принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

По результатам анализа состояния конкуренции установлено следующее:

1. Временной интервал исследования: с 20.12.2021 по 29.12.2021.

2. Продуктовые границы товарного рынка:

1. поставка строительных, отделочных материалов, сантехнических приборов, изделий металлических готовых: дверей, окон и рам,
2. поставка мебели,
3. поставка указателей светящихся, вывесок,
4. поставка хозяйственных товаров,
5. выполнение строительно-монтажных работ.

3. Географические границы: территория Республики Бурятия.

11.05.2022 Бурятским УФАС России принято заключение об обстоятельствах дела № 003/01/16-96/2022 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – заключение об обстоятельствах дела) и 18.05.2021 направлено сторонам по делу.

В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить Комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Представитель Управления на заседании Комиссии 01.06.2022 заявляла о направлении возражений на заключение об обстоятельствах дела, однако такие возражения антимонопольным органом не получены. Направлено только письмо Министерства туризма Республики Бурятия (далее – Министерство) от 01.06.2022 № 48-01-15-И1316/22, из которого следует, что на запрос Управления о сроках освоения субсидии (до конца 2021 года), Министерством дан ответ, что сроки, указанные в п. 5.1.4 Соглашения (1 мая), являются сроками возврата субсидии, а не сроками ее освоения.

Письмо Министерства, представленное Заказчиком, не является нормативным правовым актом, в связи с чем при принятии данного решения по конкретному делу, не имело правового значения. Комиссия исходит из положений заключенного Соглашения, в Приложении № 1 к Соглашению установлен срок окончания реализации - 25.12.2021. Однако, имеется условие, предусмотренное пунктом 5.1.4 Соглашения, что в случае если получателем по состоянию на 31.12.2021 предоставления субсидии допущены нарушения обязательств, предусмотренных пунктами 5.2.4 и 5.2.9 Соглашения и <u>в срок до 01.03.2022 указанные нарушения не устранены</u>, то объем средств подлежит возврату из местного бюджета в республиканский бюджет. Пунктом 5.2.9 Соглашения предусмотрено, что получатель обязуется обеспечить соблюдение <u>срока реализации мероприятий</u>, предусмотренного в приложениях к настоящему Соглашению. Следовательно, положением Соглашения предусмотрена возможность до 01.03.2022 устранить нарушения, в том числе по сроку реализации мероприятий, соответственно у Заказчика имелась возможность по реализации данного Соглашения, освоения бюджетных средств с соблюдением требований действующего законодательства.

ООО «ЛЭД-СИБИРЬ», ИП Гармаев Б.О. представили свои письменные возражения на заключение об обстоятельствах дела. Представитель Управления в устной форме изложила свои возражения по делу.

Относительно доводов о существенном отличие объема фактически выполненных работ по сравнению с техническим заданием Аукциона и о том, что ООО «Актив+» имеет задолженность по платежам, что является основанием для отказа от сотрудничества с ним, о фактически заключенных договорах в разное время, а также об освоении субсидии до конца 2021 года, заявлялись ответчиками ранее и были рассмотрены Комиссией, в заключении об обстоятельствах дела отражена правовая позиция антимонопольного органа.

Довод, что ООО «Актив+» за предложенную цену не смогло бы установить модульный туалет, носит предположительный характер, контракт с данным участником закупки со стороны Заказчика не подписан, к выполнению работ общество не приступало, какие-либо доказательства того, что ООО «Актив+» не поставило бы товар и не выполнило бы работы, отсутствуют.

В части довода, что Заказчик находился в состоянии крайней необходимости, принимая решение о заключении договоров, поясняем, что понятие крайняя необходимость Законом о защите конкуренции не предусмотрено. Данное понятие содержится в статье 2.7 КоАП РФ, которое к настоящему рассмотрению дела не имеет отношение.

Ответчики, заявляя доводы о несогласии с выводами антимонопольного органа, изложенными в Заключении, не представляют в материалы дела какие-либо доказательства,

свидетельствующие об отсутствии нарушения.

ИП Бальжировым Б.Е. письменные пояснения, доказательства в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, не представлены.

Доказательства, на которых основаны выводы Комиссии об обстоятельствах дела, приобщены к материалам настоящего дела.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Бурятского УФАС России

р е ш и л а:

1. Признать в действиях МКУ Управление "Казна муниципального имущества Тункинского района" (ИНН - 0320002960, КПП – 032001001, адрес (место нахождение) - 671010, Республика Бурятия, Тункинский район, с. Кырен, ул. Ленина, д. 107), ООО «ЛЭД СИБИРЬ» (ИНН – 0326595321, КПП 032601001, адрес (место нахождения) – 670034, Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Цивилева, д. 32, кв. 24), ИП Гармаева Б.О. (ИНН 032620649380, адрес (место нахождения) – <...>) и ИП Бальжирова Б.Е. (ИНН – 032302647580, адрес (место нахождения) – <...>) нарушение пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, выразившееся в согласованных действиях между Управлением и указанными хозяйствующими субъектами по заключению договоров на поставку и монтаж (сборку) модульного туалета при определенном по результатам Аукциона победителе, без проведения конкурентного способа закупки, что приводит к ограничению конкуренции и созданию преимущественных условий для конкретных хозяйствующих субъектов – ООО «ЛЭД СИБИРЬ», ИП Гармаева Б.О., ИП Бальжирова Б.Е.

2. Выдача предписания невозможна в связи с реализацией сторонами антиконкурентного соглашения, заключением и исполнением договоров на поставку и монтаж (сборку) модульного туалета.

3. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу Бурятского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по статье 14.32 КоАП РФ.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...> <...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.