Резолютивная часть решения оглашена 16 августа 2019 г.

В полном объеме решение изготовлено 22 августа 2019 г. г. Тула

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), рассмотрев дело № 071/01/16-71/2019, возбужденное по признакам нарушения муниципальным учреждением «Управление капитального строительства города Тулы» (ул. Гоголевская, д. 73, г. Тула, 300034, ИНН: 7106003357; ОГРН: 1027100756870), акционерным обществом «Группа компаний «ЕКС»» (юридический адрес: ул. Большая Федоровская, д. 63, 1-6, 8, 9, г. Ярославль, Ярославская обл., 150001; почтовый адрес: ул. Долгоруковская, дом 19, строение 8, г. Москва, 127006; ИНН: 5012000639; ОГРН: 1025001549286) пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии:

- представителя муниципального учреждения «Управление капитального строительства города Тулы» (по доверенности);

- представителя акционерного общества «Группа компаний «ЕКС»»;

в отсутствие представителей прокуратуры города Тулы, извещенной надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

17.01.2019 в Тульское УФАС России поступило заявление прокуратуры города Тулы исх. № 7-11-2019 от 16.01.2019 (вх. № 174), содержащее информацию о признаках нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях муниципального учреждения «Управление капитального строительства города Тулы» (далее - МУ «УКС г. Тулы», Заказчик, Учреждение), государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок», акционерного общества «Группа компаний «ЕКС»» (далее – АО «ГК «ЕКС») при выполнении работ по объекту: «Строительство учебного корпуса Центра образования № 4, в т. ч. ПИР» по адресу: Тульская область, г. Тула, ул. Рогова, 30.

В ходе анализа представленных документов и информации, а также нормативно-правовой базы установлено следующее.

13.11.2018 в единой информационной системе уполномоченным учреждением ГКУ ТО «Центр организации закупок» размещено извещение о проведении электронного аукциона от 13.11.2018 № 0366200035618006411 на выполнение работ по объекту: строительство учебного корпуса Центра образования №4, в т.ч. ПИР». Заказчиком является МУ «УКС г. Тулы».

13.11.2018 директором государственного казенного Учреждения Тульской области «Центр организации закупок» утверждена документация об электронном аукционе на выполнение работ по объекту: строительство учебного корпуса Центра образования №4, в т.ч. ПИР» на выполнение работ по объекту: "Строительство учебного корпуса Центра образования №4, в т.ч. ПИР" (ИКЗ: 183710600335771060100100190100000414) (далее – аукционная документация).

В соответствии с уставом МУ «УКС г. Тулы» (далее – Устав) Учреждение является некоммерческой организацией, созданной в соответствии с Гражданским кодексом

Российской Федерации, Федеральным законом от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях», и осуществляет свою деятельность в соответствии с. законодательством и нормативными правовыми актами Российской Федерации, Тульской области, муниципального образования город Тула.

Учреждение является юридическим лицом. Тип Учреждения - казенное учреждение.

Учредителем Учреждения является Управление градостроительства и архитектуры администрации города Тулы. Функции и полномочия учредителя осуществляет Управление градостроительства и архитектуры администрации города Тулы (далее - Учредитель), которое в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации, осуществляет бюджетные полномочия главного распорядителя средств муниципального бюджета, является отраслевым (функциональным) органом администрации муниципального образования город Тула, обеспечивающим полномочия главы администрации города Тулы в области градостроительства, архитектуры, землеустройства и земельных отношений.

Согласно пункту 2.1. Устава основной целью деятельности Учреждения является организация проектирования, строительства, расширения, реконструкции, технического перевооружения, капитального ремонта и текущего ремонта объектов местного значения, а также обеспечение выполнения функций муниципального заказчика.

Из пункта 2.3. Устава следует, что для достижения цели, указанной в п. 2.1. Устава, Учреждение осуществляет, в том числе следующие основные виды деятельности:

2.3.1. Обеспечение выполнения функций муниципального заказчика:

- подготовка документов для организации размещения муниципального заказа на право заключения муниципальных контрактов на выполнение работ по проектированию, строительству, расширению, реконструкции, техническому перевооружению; капитальному ремонту и текущему ремонту объектов местного значения, в том числе на закупку и поставку материально-технических ресурсов, оказанию услуг для нужд муниципального образования город Тула;

- заключение и оплата муниципальных контрактов и иных договоров по результатам проведенных торгов, подлежащих исполнению за счет средств муниципального образования город Тула;

- обеспечение контроля, в том числе за соблюдением сроков и качеством выполнения работ, оказания услуг, сроков поставки в рамках заключенных муниципальных контрактов.

2.3.3. Осуществление строительного контроля.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона дата окончания подачи заявок 29.11.2018, дата окончания рассмотрения заявок - 04.12.2018, дата проведения аукциона - 07.12.2018.

В соответствии с аукционной документацией начальная цена контракта составляет 113 435 888,12 руб., срок выполнения работ - с момента заключения контракта до 31.05.2019.

В соответствии с пунктами 1.1-1.4 проекта контракта, являющимся неотъемлемой

частью аукционной документации, по настоящему контракту подрядчик обязуется выполнить работы по объекту: «Строительство учебного корпуса Центра образования №4, в т.ч. ПИР» по адресу: Тульская область, г. Тула, ул. Рогова, 30, в соответствии с проектной документацией и выполненной на её основе проектно-сметной документацией (Приложение №1 к контракту), техническим заданием (Приложение №6 к контракту), в сроки, установленные настоящим контрактом, соблюдая промежуточные сроки и общий срок строительства объекта, установленные Графиком производства работ и стоимости этапов (Приложение №2 к контракту), а заказчик – принять и оплатить работы, выполненные подрядчиком в соответствии с требованиями контракта.

Подрядчик обязуется выполнить на свой риск собственными и/или привлеченными силами и средствами весь комплекс работ по строительству и вводу в эксплуатацию объекта в соответствии с условиями контракта и передать его заказчику.

Результатом выполненных работ по контракту является построенный объект капитального строительства, в отношении которого получено заключение органа государственного строительного надзора о соответствии построенного объекта капитального строительства требованиям технических регламентов и проектной документации, в том числе требованиям энергетической эффективности и требованиям оснащенности объекта капитального строительства приборами учета используемых энергетических ресурсов и разрешение на ввод объекта в эксплуатацию, в порядке, установленном действующим законодательством Российской Федерации. Подрядчик ознакомлен с проектной документацией на строительство Объекта и не имеет к ней замечаний.

В соответствии с пунктами 3.1, 3.2, 3.3. проекта контракта подрядчик обязуется выполнить работы и осуществить строительство объекта в сроки, установленные контрактом и графиком производства работ и стоимости этапов (Приложение №2 к настоящему контракту).

Начало работ – с момента заключения муниципального контракта,

Окончание работ – не позднее 31.05.2019.

Промежуточные сроки выполнения работ определяются с графиком производства работ и стоимости этапов (Приложение №2).

Согласно приложению № 2 к проекту контракта, графику производства работ, и стоимости этапов для выполнения работ по завершению строительства объекта: "Строительство учебного корпуса Центра образования №4, в т.ч. ПИР", 1 этап включает в себя выполнение следующих работ: демонтаж мастерской, спортивной площадки, некапитальных строений, земляные работы, устройство фундаментов, устройство стен перегородок, устройство лестниц, устройство перекрытий, устройство кровли, устройство проемов, устройство полов, система вентиляции, отопление, силовое электрооборудование и внутреннее электроосвещение, внутреннее водоснабжение, канализация внутренняя, устройство наружных сетей электроснабжения, устройство сети теплоснабжения, канализации, водопровода, сети связи. Срок исполнения данных работ установлен с даты заключения контракта до 21.12.2018.

Учитывая, что дата проведения электронного аукциона - 07.12.2018, принимая во внимание сроки заключения контракта, установленные статьей 83.2 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), сроки для исполнения 1 этапа работ, который включает в себя полное строительство учебного корпуса, составляет не более 5 дней.

Согласно проектно-сметной документации (приложение № 1 к контракту), являющейся неотъемлемой частью аукционной документации, в томе № 11 «Проект организации строительства» (далее – ПОС) 17-18 ПОС дано обоснование продолжительности выполнения работ по строительству такого рода капитальных объектов, а именно, в пункте 20 «Обоснование принятой продолжительности строительства объекта капитального строительства и его отдельных этапов» срок строительства принят в соответствии с п.5 приложением «3» «Непроизводственное строительство», п.4 «Просвещение и культура», часть 2 СНиП 1.04.03-85 «Нормы продолжительности строительства и задела в строительстве предприятий, зданий и сооружений» по максимальному сроку строительства кирпичной общеобразовательной школы строительным объемом 12 тыс. - 8 тыс. м3.

Норма продолжительности строительства школы и наружных инженерных сетей при совмещении потоков составит 8 месяцев, в том числе подготовительный период -1 месяц. Проектом производства работ необходимо предусмотреть условия и ресурсы, при которых данная продолжительность обеспечивается.

Согласно календарному плану, приведенному в ПОС, время на производство работ по демонтажу мастерской, спортивной площадки, некапитальных строений, земляные работы, устройство фундаментов, устройство стен перегородок, устройство лестниц, устройство перекрытий, устройство кровли, устройство проемов, устройство полов, система вентиляции, отопление, силовое электрооборудование и внутреннее электроосвещение, внутреннее водоснабжение, канализация внутренняя, устройство наружных сетей электроснабжения, устройство сети теплоснабжения, канализации, водопровода, сети связи, в соответствии с вышеприведенными строительными нормами и правилами занимает 6 месяцев.

Таким образом, установленные сроки выполнения работ при описании объекта закупки являются заведомо неисполнимыми, не соответствуют принципу объективности и обоснованности описания объекта закупки и направлены на ограничение количества участников закупки, незаконное ограничение конкуренции при заключении муниципального контракта, Что также подтверждается протоколом рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 04.12.2018, согласно которому по окончании срока подачи заявок на участие в электронном аукционе подана только одна заявка (АО "ГК "ЕКС") на участие в данном аукционе, на основании части 16 статьи 66 Закона о контрактной системе аукцион признан несостоявшимся.

Вследствие чего 17.12.2018 между МУ «УКС г. Тулы» и единственным участником аукциона АО ГК «ЕКС» был заключен контракт № Ф.2018.620379 (реестровый номер <...>) (далее – контракт) по начальной максимальной цене - 113 435 888,12 руб.

Согласно пункту 2.4. контракта оплата осуществляется Заказчиком по этапам за фактически выполненные работы (в соответствии с графиком производства работ и стоимости этапов – Приложение № 2 к контракту) по безналичному расчету путем перечисления денежных средств в размере суммы выполненных работ в соответствии с графиком производства работ и стоимости этапов, на расчетный счет подрядчика не позднее 30 (тридцати) дней с даты подписания заказчиком акта о приемке выполненных работ (форма КС-2), акта сдачи-приемки этапа выполненных работ (Приложение №8), предоставления справки о стоимости выполненных работ и затрат

(форма КС-3), счета, счета-фактуры[1].

Обязанность Заказчика оплатить работы в сроки, предусмотренные Контрактом, возникает при условии получения от Подрядчика и подписания Заказчиком всех отчетных документов, предусмотренных Контрактом, оформленных в соответствии с условиями Контракта и требованиями законодательства Российской Федерации.

Окончательный расчет (4 этап с графика производства работ и стоимости этапов) с подрядчиком осуществляется по завершении всего строительства объекта и перечисляется заказчиком на расчетный счет подрядчика в течение 30 (тридцати) дней с даты подписания заказчиком акта о приемке выполненных работ (форма КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3), акта приемки законченного строительством объекта (форма КС-11), итогового акта сверки расчетов, предоставления счета, счета-фактуры[2], выставленного подрядчиком.

Оплата работ предусмотрена поэтапно. Цена контракта составляет 113 435 888,12. Оплата по настоящему контракту осуществляется:

- в 2018 г. в сумме 89 720 555,00 руб. (восемьдесят девять миллионов семьсот двадцать тысяч пятьсот пятьдесят пять рублей 00 коп).

- в 2019 г. в сумме 23 715 333,12 руб. (двадцать три миллиона семьсот пятнадцать тысяч триста тридцать три рубля 12 коп.).

Софинансирование бюджета области составляет 90%.

Прокуратурой города Тулы в соответствии с поручением прокуратуры Тульской области проведена проверка законности заключения муниципального контракта МУ «УКС г. Тулы» на строительство учебного корпуса ЦО № 4.

Выходом на место 10.12.2018 прокуратурой города Тулы установлено, что по адресу: г. Тула, ул. Рогова, д. 30 АО «ГК «ЕКС» до заключения контракта с 31.05.2018 по устному соглашению с заказчиком МУ «УКС г. Тулы» начаты работы по строительству учебного корпуса в соответствии с проектной документацией, являющейся приложением № 1 к проекту контракта, размещенного в качестве документации о проведении электронного аукциона.

Материалами данного дела подтверждено, что на момент проверки осуществлено устройство фундаментов, устройство стен перегородок, устройство перекрытий, устройство проемов, осуществляется устройство кровли, устройство полов, система вентиляции, отопление, проводятся работы по устройству наружных сетей электроснабжения, устройству сети теплоснабжения, канализации, водопровода, частично осуществляется устройство внутренних перегородок.

При этом государственный строительный надзор инспекцией Тульской области по государственному архитектурно-строительному надзору не ведется.

В ходе проверки АО «ГК «ЕКС» прокуратуре города представлен общий журнал работ, начатый в мае 2018 года, акты освидетельствования скрытых работ на устройство фундаментов от июля 2018 года.

Установлено, что в период с 28.12.2018 - 29.12.2018 на счет подрядчика заказчиком перечислены денежные средства за выполненные работы в рамках отдельного этапа по контракту в размере 45 694 731,72 рублей (за счет средств городского,

федерального и бюджета Тульской области).

В Тульское УФАС России представлен договор о безвозмездном оказании услуг №18-ЮР от 16.04.2018 (далее – Договор), заключенный между МУ «УКС г. Тулы» и АО «ГК «ЕКС».

Из пояснений АО «ГК «ЕКС», МУ «УКС г. Тулы» следует, что в соответствии с п. 1.1. Договора АО «ГК «ЕКС» поручалось выполнить работы по благоустройству территории на земельном участке с кадастровым №71:30:020220:1382 площадью 7969 кв.м., расположенном по адресу: г. Тула, Привокзальный район, ул. Рогова, д. 30, находящемся в постоянном (бессрочном) пользовании МУ «УКС г. Тулы» на основании постановления администрации города Тулы от 26.03.2018 №1013 с применением собственного оборудования. При заключении Договора перечень видов работ был согласован между АО «ГК «ЕКС» и МУ «УКС г. Тулы» без составления подтверждающих документов в устном порядке.

Согласно устным договоренностям между сторонами ОА «ГК «ЕКС» были выполнены следующие виды работ:

№№	Наименование выполненных работ	Фактический объем, выполнения
1	Ремонт забора	134 м.п.
2	Демонтаж въездных ворот	1 шт.
3	Монтаж ворот	3 шт.
4	Вырубка и корчевание пней.	17 шт.
5	Опиловка деревьев диаметром более 1 м	15 шт.
6	Демонтаж мачт освещения	4 шт.
7	Демонтаж брусьев	2 шт.
8	Демонтаж турников	4 шт.
9	Устройство дорог к спорт площадке из дорожных плит	30 шт.
10	Ремонт дороги к мастерской	60 м
11	Вывоз мусора	76 мЗ
12	Устройство временных дорог из щебня	60 мЗ

Выполнение работ АО «ГК «ЕКС» и принятие их со стороны МУ «УКС г. Тулы» подтверждается актом сдачи-приемки работ от 10.09.2018 №1, подписанным сторонами.

АО «ГК «ЕКС», МУ «УКС г. Тулы» указывают, что виды и объемы работ, выполненные АО «ГК «ЕКС» согласно акту сдачи-приемки работ от 10.09.2018 №1 не относятся к объемам работ, предусмотренным к выполнению на основании контракта от 17.12.2018 № Ф.2018.620379, заключенного по результатам закупки на выполнение работ по строительству учебного корпуса Центра образования № 4 до проведения электронного аукциона на выполнение работ по объекту: "Строительство учебного корпуса Центра образования № 4, в т.ч. ПИР" (ИКЗ: 183710600335771060100100190100000414).

МУ «УКС г. Тулы» также указывает, что сроки выполнения работ были установлены Заказчиком с учетом жестких сроков реализации объекта: «Строительство учебного корпуса Центра образования №4, в т.ч. ПИР», однако нельзя говорить о заведомо неисполнимых сроках выполнения работ основываясь исключительно на положениях раздела «Проект организации строительства» 17-18 ГЮС, который регламентирует

норму продолжительности строительства школы и наружных инженерных сетей при совмещении потоков - 8 месяцев, в том числе подготовительный период - 1 месяц в силу следующего.

В разделе ПОС указан максимальный срок строительства объекта с учетом минимальной оснащенности трудовыми ресурсами и строительной техникой. Точные сроки выполнения строительно-монтажных работ на объекте могут быть даны только потенциальным генеральным подрядчиком путем формирования и утверждения проекта производства работ. В соответствии со сводом правил СП 48.13330.201 1 «СНиП 12-01-2004. Организация строительства». Актуализированная редакция СНиП 12-01-2004 проект производства работ (далее по тексту - ППР) это проект, определяющий технологию, сроки выполнения и порядок обеспечения ресурсами строительно-монтажных работ и служащий основным руководящим документом при организации производственных процессов по возведению зданий, частей зданий (сооружений).

ППР - организационно-технологический документ, разрабатываемый организацией, выполняющей эти работы, либо по ее заказу специализированными организациями, имеющими лицензии на эти работы, и предназначенный для координации решений по обеспечению безопасных условий труда и промышленной безопасности при осуществлении подрядчиком конкретных видов работ на объектах заказчика.

МУ «УКС г. Тулы» считает, что при определении сроков выполнения работ по объекту раздел ПОС не является основополагающим документом и имеет характер предварительного расчета сроков выполнения работ в целом.

Ни один потенциальный участник не воспользовался своим правом и не подал разъяснения положений документации, что, по мнению Учреждения, опровергает доводы о том, что действия Заказчика были направлены на ограничение количества участников закупки, незаконное ограничение конкуренции при заключении контракта.

МУ «УКС г. Тулы» и АО «ГК «ЕКС» указывают, что 28.11.2018 Тульским УФАС России была рассмотрена жалоба ООО «Контракт» на положения документации о закупке на выполнение работ по объекту: «Строительство учебного корпуса Центра образования № 4, в т.ч. ПИР», которая была признана необоснованной.

По мнению АО «ГК «ЕКС», в материалы дела не представлены документы подтверждающие, что на момент проверки прокуратурой г. Тулы осуществлено устройство фундаментов, устройство стен перегородок, устройство перекрытий, устройство проемов, осуществляется устройство кровли, устройство полов, система вентиляции, отопление, проводятся работы по устройству наружных сетей электроснабжения, устройству сети теплоснабжения, канализации, водопровода, частично осуществляется устройство внутренних перегородок.

Вместе с тем довод МУ «УКС г. Тулы» и АО «ГК «ЕКС» о признании жалобы ООО «Контракт» необоснованной не может быть принят Комиссией во внимание, поскольку в рамках рассмотрения такой жалобы факт установления Заказчиком необоснованных сроков выполнения работ по строительству спорного объекта на предмет наличия признаков нарушения антимонопольного законодательства не рассматривался.

Иные доводы МУ «УКС г. Тулы» и АО «ГК «ЕКС» несостоятельны ввиду следующего.

Проектно-сметная документация на выполнение работ по объекту: "Строительство учебного корпуса Центра образования №4, в т.ч. ПИР" имеет положительное

заключение государственной экспертизы и должна быть принята во внимание Учреждением, в том числе в части установления сроков выполнения спорных работ при осуществлении закупки (ИКЗ: 183710600335771060100100190100000414).

На заседании Комиссии Тульского УФАС России от 20.05.2019 по рассмотрению данного дела представители АО «ГК «ЕКС», МУ «УКС г. Тулы» подтвердили факт начала выполнения АО «ГК «ЕКС» работ по строительству учебного корпуса Центра образования № 4 до опубликования извещения о проведении электронного аукциона (ИКЗ: 183710600335771060100100190100000414) и заключения соответствующего контракта, что в том числе подтверждает факт необъективности установленных Заказчиком в аукционной документации сроков выполнения работ по строительству рассматриваемого объекта.

Из акта освидетельствования скрытых работ № П-3 от 14.07.2018, представленного как прокуратурой г. Тулы, так и МУ «УКС г. Тулы» следует, что АО «ГК «ЕКС» предъявил к освидетельствованию устройство стен подвала в осях А-И/1-7; отм.-2.600. Из акта освидетельствования скрытых работ № П-1 от 05.07.2018 также следует, что АО «ГК «ЕКС» предъявил к освидетельствованию армирование стен подвала в осях А-И/1-7; отм.-2.900.

Установлено, что работы выполнены по проектной документации 17-18-КЖ, размещенной 13.11.2018 в единой информационной системе в сфере закупок в составе документация о проведении электронного аукциона на выполнение работ по объекту: "Строительство учебного корпуса Центра образования №4, в т.ч. ПИР" (ИКЗ: 183710600335771060100100190100000414).

Кроме того из приказов №№ 168-лс от 16.07.2018 и 37-ПР от 24.05.2018, представленных МУ «УКС г. Тулы» и АО «ГК «ЕКС» соответственно, следует, что в целях реализации проекта по строительству учебного корпуса Центра образования № 4, расположенного по адресу: Тульская область, г. Тула, ул. Рогова, 30, назначены ответственные лица по контролю за ходом выполнения строительства.

Таким образом, из материалов данного дела установлено, что до размещения 13.11.2018 в единой информационной системе в сфере закупок информации о проведении электронного аукциона на выполнение работ по объекту: "Строительство учебного корпуса Центра образования № 4, в т.ч. ПИР" (ИКЗ: 183710600335771060100100190100000414) АО «ГК «ЕКС» приступило к выполнению работ, предусмотренных документацией о данной закупке, из данного факта следует вывод о том, что АО «ГК «ЕКС» было заранее известно об объемах и видах работ, использованных материалах, включенных в техническое задание к муниципальному контракту.

Учитывая изложенное, МУ «УКС г. Тулы» и застройщиком АО «ГК «ЕКС» было заключено устное соглашение, заключение и участие в котором привели или могли привести к ограничению конкуренции, а в частности к ограничению доступа хозяйствующих субъектов на товарный рынок производства работ по строительству зданий и сооружений.

В рамках рассмотрения дела № 071/01/16-71/2019 Комиссией Тульского УФАС России был проведен анализ состояния конкуренции в необходимом объеме, в результате которого было установлено, что рынок по строительству зданий и сооружений является конкурентным.

Продуктовые границы рынка, на котором установлены признаки нарушения статьи 16

Закона о защите конкуренции, определены Комиссией как работы по строительству зданий и сооружений. Продуктовые границы рынка определены с учетом условий заключенного контракта и условий проектной документации.

Географическими границами рынка определена территория города Тулы.

Временные границы рынка определены периодом с 13.11.2018 - дата и время начала подачи заявок на участие в электронном аукционе № 0366200035618006411 на выполнение работ по объекту: строительство учебного корпуса Центра образования №4, в т.ч. ПИР по 17.12.2018 - дата заключения контракта № Ф.2018.620379.

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

Согласно статье 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.

Закон о контрактной системе регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

Осуществление закупки является публичной конкурентной процедурой, результатом которой является выбор победителя из числа нескольких претендентов - участников закупки. Победитель, исполнитель муниципальной закупки может быть определен после завершения процедуры закупки.

В условиях осуществления государственных/муниципальных закупок никакие отношения между исполнителем и заказчиком, до завершения процедуры определения поставщика, не могут существовать. Такое положение вещей противоречит целям государственных/муниципальных закупок, основанным на принципах развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности, расширения возможности для участия физических и юридических лиц в размещении заказов, предотвращения коррупции.

Согласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В статье 8 Закона о контрактной системе закреплен принцип обеспечения конкуренции при проведении закупок. Согласно указанной статье контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет

возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

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

С учетом приведенных положений статьи 8 Закона о контрактной системе в условиях осуществления государственных/муниципальных закупок отношения между исполнителем и заказчиком до завершения процедуры определения поставщика не могут существовать. В соответствии со статьей 6 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.

В соответствии с частью 3 статьи 7 Закона о контрактной системе, информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

Согласно статье 3 Закона о контрактной системе определение поставщика (подрядчика, исполнителя) представляет собой совокупность действий, которые осуществляются заказчиками в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, начиная с размещения извещения об осуществлении закупки товара, работы, услуги для обеспечения государственных нужд (федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации) или муниципальных нужд либо в установленных настоящим Федеральным законом случаях с направления приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершаются заключением контракта.

Согласно пунктам 1-2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта; требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3-6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Таким образом, соблюдая вышеприведенные принципы Закона о контрактной системе, а также Закона о защите конкуренции, хозяйствующий субъект при отсутствии соглашения не может знать об объемах и видах работ (услуг), использованных материалах, включенных в техническое задание к муниципальному

контракту, и, соответственно, не может приступить к производству таких работ (выполнению услуг).

При этом при наличии такого соглашения другие участники рынка, даже при участии в конкурентных процедурах (конкурс, аукцион, запрос котировок) не будут иметь возможность победить в таких процедурах, и заключить контракт, поскольку муниципальный заказ уже выполнен.

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 к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Учитывая изложенное, Комиссия Тульского УФАС России приходит к выводу о том, что муниципальным учреждением «Управление капитального строительства города Тулы и акционерным обществом «Группа компаний «ЕКС»» было заключено устное соглашение, заключение и участие в котором привели или могли привести к ограничению конкуренции, а в частности к ограничению доступа хозяйствующих субъектов к выполнению работ по объекту: «Строительство учебного корпуса Центра образования № 4, в т. ч. ПИР» по адресу: Тульская область, г. Тула, ул. Рогова, 30.

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела № 071/01/16-71/2019 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся в материалах дела доказательств, приходит к выводу о наличии в действиях муниципального учреждения «Управление капитального строительства города Тулы и акционерного общества «Группа компаний «ЕКС»» нарушения пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, что содержит признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 14.32. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В связи с тем, что обязательства по государственному контракту № Ф.2018.620379 от 17.12.2018 акционерным обществом «Группа компаний «ЕКС»» выполнены, а также учитывая социальную значимость объекта закупки, у Комиссии отсутствуют основания для выдачи предписания.

На основании вышеизложенного, и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 3 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать муниципальное учреждение «Управление капитального строительства города Тулы», акционерное общество «Группа компаний «ЕКС»» нарушившими пункт 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".
2. Обязательное для исполнения предписание муниципальному учреждению

«Управление капитального строительства города Тулы», акционерному обществу «Группа компаний «ЕКС»» не выдавать.

3. Передать материалы дела 071/01/16-71/2019 соответствующим должностным лицам для решения вопроса о возбуждении административного производства в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

---

(1) *Для подрядчика с общим режимом налогообложения.*

(2) *Для подрядчика с общим режимом налогообложения.*