

уведомлением

**РЕШЕНИЕ**

**по делу № 070/01/16-07/2020 о нарушении антимонопольного  
законодательства**

Резолютивная часть решения оглашена «28» декабря 2020 года

В полном объеме решение изготовлено «29» декабря 2020  
года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по  
Томской области по рассмотрению дел по признакам нарушения  
антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии – Шевченко Владимира Ивановича –  
руководителя управления, членов Комиссии: Алиева В.А. –  
заместителя руководителя управления; Фоминых Е.П. – начальника  
отдела контроля органов власти и антиконкурентных соглашений,  
Безбородовой М.А. – главного специалиста-эксперта отдела  
контроля органов власти и антиконкурентных соглашений без  
участия представителей ответчиков и лиц, обладающих сведениями  
о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, уведомленных  
надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,  
рассмотрев дело № 070/01/16-07/2020, возбужденное в отношении  
Администрации Кривошеинского сельского поселения (ул. Ленина,  
26, с. Кривошеино, Кривошеинский район, Томская обл., 636300, ИНН  
7009003312, ОГРН 1057007441050, законный представитель – глава К)  
и Общества с ограниченной ответственностью «Дорстройпроект»  
(633456, Новосибирская область, район Тогучинский, город Тогучин,  
улица Островского, дом 25, офис 09) по признакам нарушения п.4 ст.  
16 Федерального закона «О защите конкуренции», в ходе  
производства по делу переквалифицированным на п.1 ч.1 ст.17  
Федерального закона «О защите конкуренции»,

**УСТАНОВИЛА:**

15 октября 2019 вх. № 8545 и 25 ноября 2019 вх.9726 (дополнения) в Томское УФАС России поступило обращение прокуратуры Кривошеинского района Томской области о нарушении Администрацией Кривошеинского сельского поселения Кривошеинского района Томской области (далее также – Администрация) и Обществом с ограниченной ответственностью «Дорстройпроект» (далее также – Общество) статьи 16 Федерального закона от 26.07.2016 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона №135-ФЗ) в ходе выбора исполнителя работ по ремонту дорожного полотна по ул. Пионерской от ул. Коммунистической до ворот музея «Братина» в с. Кривошеино; от перекрестка с ул. Набережной до д.21 по ул. Пионерской с. Кривошеино.

В результате рассмотрения обращения установлены действия заказчика и участника торгов, содержащие признаки нарушения требований пункта 4 статьи 16 Закон №135-ФЗ, в отношении вышеуказанных лиц приказом от 14.01.2020 г. №1 возбуждено производство по делу о нарушении антимонопольного законодательства №070/1/16-07/2020.

Определением по делу от 29.05.2020 г. к участию в деле в качестве лиц, располагающих сведениями в рассматриваемых комиссией обстоятельствах, привлечены АО «Завод дорожно-строительных материалов» (ООО «Завод дорожно-строительных материалов»), ЗС. Определением от 26 июня 2020 г. действия ответчиков переквалифицированы по пункту 1 части 1 статьи 17 Закона №135-ФЗ. Кроме того, определением от 26 июня 2020 г. комиссия установила признаки нарушения п.2 ч.1 ст.11 Закона «О защите конкуренции» в действиях ООО «Дорстройпроект» и ООО «Томмагистраль» (ИНН 7017454686) на торгах №0165300009519000014 и 0165300009519000015 в совокупности с оценкой поведения указанных юридических лиц на других торгах совместно с ООО «Дорстройсервис» (ИНН 7017396699), ООО «Завод дорожно-строительных материалов» (ИНН 7014065586), ООО «Магистраль 70» (ИНН 7017469139). К участию в деле в качестве ответчиков привлечены указанные юридические лица.

Определением от 16.11.2020 г. выделены в отдельное производство дело в отношении ООО «Дорстройпроект» и ООО «Завод дорожно-строительных материалов» по признакам нарушения п.2 ч.1 ст.11 Закона №135-ФЗ, дело в отношении ООО «Томмагистраль», ООО «Магистраль 70», ООО «Дорстройсервис» по признакам нарушения п.2 ч.1 ст.11 Закона №135-ФЗ, рассмотрение дела отложено для

подготовки заключения об обстоятельствах дела, заседание комиссии назначено на 08 декабря 2020 г., в назначенной время в рассмотрении дела объявлен перерыв до 16 декабря 2020 г., 16 декабря 2020 г. комиссией оглашено заключение об обстоятельствах дела (исх.№ЕФ/6673), определением исх.№ЕФ/6779 заседание комиссии отложено на 28 декабря 2020 г., ответчикам предложено представить комиссии пояснения, доказательства и доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

Определениями по делу у ответчиков и лиц, располагающих сведениями, была запрошена информация, приобщенная к материалам дела.

В целях получения дополнительной информации Томским УФАС России направлены запросы на электронные торговые площадки, в налоговые органы, провайдером, Департамент по культуре Томской области, Отделение ГИБДД ОМВД России по Кривошеинскому району Томской области, МРУ Росфинмониторинг по СФО, ЗАО «ПФ «СКБ Контур», ООО «Сертум Про», ООО «Газпром межрегионгаз Новосибирск», МУП «Жилищно-коммунальное хозяйство Кривошеинского сельского поселения», ООО «ЦДТиСМ», АО «Региональный сетевой информационный центр», Администрацию Кривошеинского района. Полученные от указанных лиц в ответ на запросы сведения приобщены к материалам дела.

В рамках рассмотрения дела №070/1/16-07/2020 и в соответствии с ч.5.1 ст.45 Закона №135-ФЗ подготовлен и приобщен к материалам дела аналитический отчет по результатам исследования состояния конкуренции при проведении закупочных процедур от 16.11.20 г.

В материалы дела от ответчиков поступили письменные пояснения. В пояснениях главы Кривошеинского сельского поселения (вх.№1241 от 26.02.2020 г.) указывалось, что в соответствии с протоколом №0165300009519000014 от 16.07.2019 г. единой комиссией Администрации Кривошеинского сельского поселения по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для муниципальных нужд было принято решение о заключении муниципального контракта на «ремонт дорожного полотна по ул. Пионерская от ул. Коммунистической до ворот музея «Братина» в с. Кривошеино Кривошеинского района Томской области с ООО «Дорстройпроект»; протоколом №0165300009519000015 от 22.07.2019 г. единой комиссией было принято решение о заключении муниципального

контракта на «ремонт дорожного полотна по ул. Пионерская от перекрестка с ул. Набережной до д.21 по ул. Пионерской в с. Кривошеино Кривошеинского района Томской области с ООО «Дорстройпроект»; факт исполнения работ по ремонту дорожного полотна в с. Кривошеино не был известен главе Кривошеинского сельского поселения; руководство ООО «Дорстройпроект» самостоятельно приняло решение провести вышеуказанные работы раньше установленных сроков в связи с тем, что Общество уже является победителем электронных аукционов и контракты будут заключены заказчиком с Обществом; Администрация Кривошеинского сельского поселения не имела возможности воспрепятствовать ООО «Дорстройпроект» по осуществлению вышеуказанных работ, конкурсные процедуры, документация о проведении торгов соответствуют законодательству, нарушения со стороны Администрации Кривошеинского сельского поселения отсутствуют.

В пояснениях (вх.№7736 от 09.11.20) Администрация Кривошеинского сельского поселения указала о причинах отклонения 1 части заявки ООО «Томмагистраль» протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе №0165300009519000015 от 19.07.2020 г. (с учетом того обстоятельства, что основания отклонения, указанные в протоколе, присутствовали также в 1 части заявки ООО «Томмагистраль» в ходе аукциона №0165300009519000014, когда заявка ООО «Томмагистраль» не была отклонена), что решение об отклонении заявки принималось единой комиссией, причина отклонения – человеческий фактор, единая комиссия при рассмотрении заявки ООО «Томмагистраль» на участие в торгах №0165300009519000015 более внимательно рассмотрела 1 часть заявки и усмотрела основания для отклонения заявки; контроль за осуществлением работ ранее срока заключения контрактов осуществлялся визуально в ходе ежедневного объезда населенного пункта, письменные распоряжения заказчик подрядчику не давал, заказчик не имел возможности препятствовать деятельности подрядчика; письменные уведомления о начале работ ранее заключения контрактов подрядчик в адрес заказчика не направлял.

ООО «Дорстройпроект» фактически не представило письменную позицию относительно обстоятельств, изложенных в определении о назначении дела к рассмотрению №ЕФ/407/1, ограничившись представлением запрошенных документов с сопроводительным письмом (пояснениями).

В ходе заседаний комиссий представители Администрации поддержали доводы письменных пояснений, а также устно, в том числе отвечая на вопросы комиссии, сообщили следующее.

Аукционы в электронной форме №0165300009519000014 и №0165300009519000015 были конкурентными, администрацией проведены 2 аукциона по ремонту дорожного полотна в селе Кривошеино ТО, согласно протоколу по аукциону №0015 от 19.07.2019 на аукцион было подано две заявки (ООО «Дорстройпроект» и ООО «Томмагистраль»), из которых 1 заявка была отклонена, решение комиссии не было оспорено. Согласно протоколу от 15.07.2019 аукциона №0014 на аукцион подано 2 заявки (ООО «Дорстройпроект» и ООО «Томмагистраль»), обе соответствовали документации, следовательно, угроза конкуренции отсутствовала. В действиях Администрации отсутствует состава нарушения статьи 16 Закона №135-ФЗ.

Представитель ООО «Дорстройпроект» в ходе заседаний комиссий нарушение статьи 16, статьи 17 Закона №135-ФЗ не признал.

В ответ на заключение об обстоятельствах дела в материалы дела поступили пояснения ООО «Дорстройпроект», согласно которым ООО «Дорстройпроект» признает факт нарушения п.1 ч.1 ст.17 Закона №135-ФЗ по изложенным в заключении антимонопольного органа обстоятельствам. В ответ на заключение об обстоятельствах дела от других лиц пояснения, возражения в материалы дела не поступали.

Исследовав материалы дела, заслушав представителей сторон, Комиссия считает установленными следующие факты и приходит к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 1, статьи 6, подпунктов 1, 2 статьи 8 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ (далее - Закон № 44-ФЗ) правопорядок в сфере закупок обеспечивается соблюдением следующих принципов: эффективность, результативность осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечение гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращение коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности

осуществления закупок.

Подробнее содержание принципа обеспечения конкуренции изложено в подпунктах 1, 2 статьи 8 Закона № 44-ФЗ: 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.

Таким образом, принцип добросовестности ведения хозяйственной деятельности субъектами предпринимательской деятельности, в том числе закрепленный в статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации применительно к защите конкуренции, указан и в специальном законе, регулирующем закупочную деятельность. Недобросовестность участника закупочных процедур является одним из свидетельств нарушения участником торгов требований антимонопольного законодательства.

В силу пункта 1 части 1 статьи 17 Закона № 135-ФЗ при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации.

Пунктом 18 статьи 4 Закона № 135-ФЗ соглашение определено, как договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Пунктом 9 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016, определено, что факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством. Законодательством не определено и не может быть определено, какие доказательства его подтверждают, а также не установлены и не могут быть установлены требования к форме подтверждающих документов.

Таким образом, о наличии ограничивающего конкуренцию соглашения могут свидетельствовать фактические действия заказчика, направленные на создание преимуществ участнику торгов, и использование последним таких преимуществ.

Комиссией установлено, что Распоряжением администрации Кривошеинского района от 03.07.2019 г. №191-р о подготовке и проведении I Межрегионального фестиваля казачьей культуры «Сибирская Братина» на территории Кривошеинского района утвержден план мероприятий по подготовке и проведению фестиваля.

В соответствии с указанным планом до 25 июля 2019 г. должны быть осуществлены мероприятия по ремонту дамбы и дороги по ул. Пионерской.

Установлено, что 05 июля 2019 г. Администрация разместила в Единой информационной системе в сфере закупок (ЕИС) на сайте <https://zakupki.gov.ru> извещение о проведении электронного аукциона от 05.07.2019 №0165300009519000014 на ремонт дорожного полотна по ул. Пионерская от ул. Коммунистическая до ворот музея "Братина" в с. Кривошеино Кривошеинского района Томской области с начальной максимальной ценой контракта - 2 966 695,20.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в аукционе от 15.07.2019 г. (опубликовано в ЕИС 16.07.2019 г.), ответу электронной торговой площадки для участия в аукционе подано две заявки (ООО «Дорстройпроект» и ООО «Томмагистраль»), обе допущены к

участию в аукционе.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона от 16.07.19 г. ценовое предложение поступило от одного участника аукциона - ООО «Дорстройпроект» (в размере 2 951 861,72, 0.5% снижения НМЦК), второй участник аукциона - ООО «Томмагистраль» ценовое предложение не делало.

В соответствии с протоколом подведения итогов аукциона от 16.07.2019 г. победителем аукциона признано ООО «Дорстройпроект». На основании указанного протокола в соответствии с требованиями Закона №44-ФЗ заказчиком подписан контракт №3700900331219000008 28.07.2019 г. (воскресенье) в 16.37 часов по московскому времени (в 20.37 часов по томскому времени), размещен в ЕИС – 02.08.2019 г.

Таким образом, контракт заключен заведомо позднее установленной Распоряжением администрации Кривошеинского района от 03.07.2019 г. №191-р даты исполнения работ.

Пунктом 3.3 контракта установлен срок исполнения работ – в течение 10 дней с момента заключения контракта, т.е. с 28 июля по 06 августа 2019 г.

Контрактом также предусмотрено, что Заказчик производит приемку выполненных работ при условии (п.4.2 Контракта)

-положительной оценки Заказчиком соответствия представленной Подрядчиком исполнительной документации требованиям нормативных документов и настоящего контракта. Подрядчик до даты приемки Работ представляет Заказчику полный комплект надлежащим образом оформленной и подписанной исполнительной документации по конструктивным элементам. Исполнительская документация представляется подрядчиком с сопроводительным письмом и описью прилагаемых документов;

-осмотра Заказчиком объекта в натуре и положительном результате предварительных испытаний Работ (приемочного, измерительного, геодезического и лабораторного контроля, выполненных Заказчиком или привлеченной по договору с Заказчиком независимой организацией).

В соответствии с п.4.6 Подрядчик не позднее чем за 2 (два) дня до окончания выполнения работ на объекте обязан завершить Работы на объекте и направить Заказчику официальное извещение о

завершении работ на объекте.

В соответствии с 4.5 Подрядчик заблаговременно информирует Заказчика о необходимости освидетельствования скрытых Работ. Акты освидетельствования скрытых работ подписываются подрядчиком и заказчиком

Таким образом, из содержания положений контракта в совокупности с возникновением обязанности у подрядчика осуществить работы, предусмотренные контрактом, после заключения контракта, следует, что принятие заказчиком работ как полностью, так и частично невозможно в день заключения контракта.

Между тем, из материалов дела следует, что 28.07.2019 г., т.е. в день заключения контракта, являющийся выходным днем, подрядчиком и заказчиком в присутствии представителя строительного контроля (ООО «ЦДТиСМ») составлены 3 акта приемки скрытых работ, а именно, работ по восстановлению подстилающих и выравнивающих слоев оснований: из щебня  $S=530 \text{ м}^2$ ,  $h=0,04\text{м}$ ,  $V=21,2\text{м}^3$  с погрузкой и перевозкой  $V=40,34\text{т.}$ ; очистка основания от пыли и грязи. Розлив вяжущих материалов  $S=319\text{м}^2$ ,  $V=0,914\text{т.}$ ; восстановление нижнего слоя асфальтобетонного покрытия  $h=6\text{см}$  на площади  $319 \text{ м}^2$ .

Указанные факты свидетельствуют о фактическом исполнении работ подрядчиком – ООО «Дорстройпроект» ранее дня заключения контракта №3700900331219000008.

Установлено, что 11 июля 2019 г. Администрация разместила в Единой информационной системе в сфере закупок (ЕИС) на сайте <https://zakupki.gov.ru> извещение о проведении электронного аукциона от 11.07.2019 №0165300009519000015 на ремонт дорожного полотна по ул. Пионерская от перекрестка с ул. Набережной до дома 21 по ул. Пионерская в с. Кривошеино, Кривошеинского района Томской области с начальной максимальной ценой контракта - 2 017 076,68 руб.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в аукционе от 19.07.2019 г. (опубликовано в ЕИС 19.07.2019 г.), ответу электронной торговой площадки для участия в аукционе подано две заявки (ООО «Дорстройпроект» и ООО «Томмагистраль»), заявка ООО «Томмагистраль» не допущена к участию в аукционе по причине непредставления информации, предусмотренной ч.3 ст.66 Закона №44-ФЗ или представления недостоверной информации (отказ по п.1 ч.1 ст.67 Закона №44-ФЗ): не представлены конкретные показатели

для товара щебеночно-песчаная смесь (ЩПС) – ГОСТ 25607-2009, для товара щебень ГОСТ 8267-93, марка по дробимости (указано значение – не менее 600).

При оценке указанных обстоятельств комиссия учитывает, что к моменту рассмотрения первых частей заявок по аукциону №0165300009519000015 заказчиком уже подведены итоги аукциона №0165300009519000014, где состоялось снижение НМЦК 0,5% при пассивном участии в торгах ООО «Томмагистраль».

В соответствии с протоколом подведения итогов аукциона №0165300009519000015 от 22.07.2019 г. аукцион признан не состоявшимся, вторая часть заявки ООО «Дорстройпроект» признана соответствующей документации, контракт подлежит заключению с ООО «Дорстройпроект». На основании указанного протокола в соответствии с требованиями Закона №44-ФЗ заказчиком подписан контракт №3700900331219000009 06.08.2019 г. в 11.33 часов по московскому времени (15.33 часов по томскому времени), размещен в ЕИС – 08.08.2019 г.

Таким образом, контракт заключен заведомо позднее установленной Распоряжением администрации Кривошеинского района от 03.07.2019 г. №191-р даты исполнения работ.

Анализ текста контракта №3700900331219000009 показывает идентичность его содержания с текстом контракта №3700900331219000008, заключенного по итогам аукциона №0165300009519000014, и позволяет Комиссии УФАС прийти к аналогичным выводам о невозможности принятия заказчиком работ как полностью, так и частично в день заключения контракта при условии соблюдения подрядчиком сроков начала работ.

Между тем, из материалов дела следует, что 06.08.2019 г., т.е. в день заключения контракта, подрядчиком и заказчиком в присутствии представителя строительного контроля (ООО «ЦДТиСМ») составлены 4 акта приемки скрытых работ, а именно, работ по устройству подстилающих и выравнивающих слоев оснований: из щебня  $S=2220$  м<sup>2</sup>,  $h=0,18$  м,  $V=399,6$  м<sup>3</sup> с погрузкой и перевозкой  $V746,3$ т.; по разработке грунта в отвал экскаваторами для смены водопропускных труб  $V=13$ м<sup>3</sup>; по устройству основания под трубопроводы: гравийного  $V=3,9$  м<sup>3</sup> с погрузкой и перевозкой  $V=8,97$  т.; по устройству гидроизоляции обмазочной битумной мастикой двухслойной  $S=48$ м<sup>2</sup> с погрузкой и перевозкой  $V=2,67$  т. Из указанного следует, что для осуществления указанных в актах приемки скрытых

работ потребовалась погрузка и перевозка 747,94 т. груза.

При этом, материалами дела не подтверждается перевозка груза в указанном объеме 06.08.2019 г. с целью исполнения рассматриваемого контракта. Комиссия находит невозможным погрузку и перевозку указанного объема груза в день заключения контракта с учетом времени его заключения в 15.33 часов по томскому времени и исполнение вышеуказанных работ в тот же день.

Указанные факты свидетельствуют о фактическом исполнении работ подрядчиком – ООО «Дорстройпроект» ранее дня заключения контракта №3700900331219000009.

Фактическое исполнение работ по ремонту дорожного полотна по ул. Пионерская от ул. Коммунистическая до ворот музея "Братина" и ремонту дорожного полотна по ул. Пионерская от перекрестка с ул. Набережной до дома 21 по ул. Пионерская в с. Кривошеино, Кривошеинского района Томской области Обществом с ограниченной ответственностью «Дорстройпроект» ранее заключения муниципальных контрактов подтверждается также следующими доказательствами.

Согласно объяснениям К. 27 июля 2019 г. в с. Кривошеино проходил праздник «Братина», до проведения праздника по ул. Пионерская от ул. Коммунистическая до ворот музея «Братина» был уложен асфальт, работы были проведены до дня праздника, также до дня праздника были проведены работы по отсыпке щебнем дорожного полотна по ул. Пионерская от перекрестка с ул. Набережная до дома №21 по ул. Пионерская.

Аналогичная информация указана в объяснениях Решиловой В.В., пояснившей также, что после проведения праздника «Братина» 27 июля 2019 г. работы по ремонту дорожного покрытия, укладке асфальта, отсыпке щебнем на участках дорог по ул. Пионерская от ул. Коммунистическая до ворот музея «Братина» и по ул. Пионерская от перекрестка с ул. Набережная до дома №21 по ул. Пионерская в с. Кривошеино в июле, августе, сентябре 2019 г. не проводились.

Аналогичные по содержанию объяснения были даны должностным лица прокуратуры Р., К.

Согласно пояснениям Л. вышеуказанные работы были проведены ранее 24 июля 2019 г., поскольку Л. поставлял палатки для проведения праздника 24 июля 2019 г. и провозил их по уже

уложенному асфальту.

Факт исполнения рассматриваемых в настоящем деле работ ранее заключения муниципальных контрактов подтверждается также съёмочными видеоматериалами, снятыми Филиалом ФГУП ГТРК «Томск» в ходе праздника «Братина» 27 июля 2019 г.

Из материалов дела также следует, что указанные работы осуществлялись при непосредственном контроле главы администрации Кривошеинского сельского поселения, что подтверждается объяснениями К. от 20.09.2019 г., данными сотрудникам прокуратуры, а также пояснениями К., данными в ответ на определение от 16.10.2020 г. по настоящему делу.

Доводы К. о том, что контроль за осуществлением работ с его стороны был исключительно визуальным, комиссией не принимаются по следующим основаниям. Материалами дела подтверждается, что фактически рассматриваемые работы были осуществлены до заключения контрактов, следовательно, в том числе, в период, когда результаты торгов могут быть отменены контролирующими органами. Исполнение работ хозяйствующим субъектом при наличии риска незаключения контракта противоречат целям предпринимательской деятельности. Кроме того, контроль работ, осуществляемых на дорогах местного значения, относится к ведению администрации Кривошеинского сельского поселения как собственника дорог, следовательно, при установлении факта осуществления работ заведомо до заключения муниципальных контрактов, Администрация должна была принять меры к пресечению указанной деятельности. Между тем в материалы дела не поступали доказательства принятия администрацией таких мер.

Вышеуказанные установленные факты свидетельствуют о наличии между администрацией и ООО «Дорстройпроект» устной договоренности, отвечающей интересам обеих сторон, согласно которой ООО «Дорстройпроект» получило преимущественное право осуществления рассматриваемых работ в нарушение действующего законодательства, участники договоренности осуществляли взаимодействие друг с другом вне пределов закупочной процедуры.

Комиссией подвергнуты анализу действия заказчика при проведении аукционов №0165300009519000014, №0165300009519000015. Установлено, что согласно документациям об электронных аукционах первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующую информацию (п.11.1 Документаций):

- согласие участника электронного аукциона на выполнение работы на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

- конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленные в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии).

ООО «Томмагистраль» в первой части заявки на участие в аукционах №0165300009519000014, №0165300009519000015 одинаково описало показатели товара щебеночно-песчаная смесь и щебень, а именно,

- для щебеночно-песчаной смеси, указав на отсутствие товарного знака, конкретные показатели – номер смеси С1, фракции 0-40; наименование страны производителя – Российская Федерация;

- для щебня, указав на отсутствие товарного знака, конкретные показатели – марка дробимости не менее 600, фракция св.20 до 40 мм; наименование страны производителя – Российская Федерация.

При совершенно совпадающих между собой требованиях документации к содержанию первой части заявки, полной идентичности содержания первых частей заявок ООО «Томмагистраль» в части указания показателей щебеночно-песчаной смеси и щебня, комиссия заказчика при рассмотрении первых частей заявок ООО «Томмагистраль» на участие в аукционах №0165300009519000014, №0165300009519000015 приняла различные решения:

- аукцион №0165300009519000014 от 15.07.2019 г. заявка ООО «Томмагистраль» допущена к участию в аукционе.

- аукцион №0165300009519000015 от 19.07.2019 г. заявка ООО «Томмагистраль» не допущена к участию в аукционе.

Комиссия находит указанное непоследовательное поведение комиссии заказчика одним из доказательств наличия антиконкурентного соглашения, недопуск заявки ООО «Томмагистраль» к участию в аукционе №0165300009519000015 после подведения итогов аукциона №0165300009519000014, где состоялось снижение НМЦК в размере 0,5%, направлено на заключение муниципального контракта по максимально возможно высокой цене, т.е. в размере НМЦК. Заказчик, обладая информацией о результатах

аукциона №0165300009519000014, на этапе рассмотрения первых частей заявок №0165300009519000015, находясь в сговоре с ООО «Дорстройпроект», мог спрогнозировать ход торгов №0165300009519000015, для участия в котором поступило также две заявки.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 64 Закона № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, в числе прочего должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкцию 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.

Частью 1 статьи 33 Закона № 44-ФЗ предусмотрены правила, которыми заказчик должен руководствоваться при описании в документации о закупке объекта закупки.

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона № 44-ФЗ предусмотрено, что описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

По смыслу статьи 33 Закона № 44-ФЗ заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного Закона, при описании объекта закупки должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с такими характеристиками, которые ему необходимы, а с другой стороны, не ограничить количество участников закупки.

В ходе рассмотрения первой части заявок на участие в аукционе №0165300009519000015 комиссия заказчика не допустила к участию в аукционе заявку ООО «Томмагистраль» с нарушения требований Закона №44-ФЗ.

Проанализировав обстоятельства дела в совокупности с исследованными доказательствами, учитывая предмет электронного аукциона (право на заключение контракта на осуществление работ по ремонту дорожного полотна), комиссия приходит к выводу о несоответствии закону оснований для отклонений заявки ООО «Томмагистраль» по причине отсутствия в заявке указания конкретных показателей для товара щебеночно-песчаная смесь, для товара щебень, марки по дробимости.

Одновременно, комиссией дана оценка действиям ООО «Томмагистраль» в ходе указанных торгов. Достаточных доказательств наличия антиконкурентного соглашения между ООО «Томмагистраль» и ООО «Дорстройпроект», между ООО «Томмагистраль» и Администрацией не установлены.

Комиссия находит несостоятельными доказательства, представленные ответчиками в подтверждение исполнения работ в установленные контрактами сроки. Так, согласно представленным счетам-фактурам №1452 от 28.07.2019 г., №1453 от 29.07.2019 г., №1455 от 01.08.2019 г. ООО «Дорстройпроект» приобрело асфальтобетонную смесь у ООО «Дорстройпроект», т.е. у самого себя. Паспорта-накладные на асфальтобетонную смесь от 28.07.2019 г., 29.07.2019 г., от 01.08.2019 г. подписаны сменным лаборантом АБЗ М. и И. Согласно сведениям, представленным налоговыми органами, в рассматриваемый период М и И являются работниками ООО «Дорстройпроект». Все акты приема-передачи объектов, выявленные прокуратурой Кривошеинского района и представленные в Томское УФАС России, не содержат дат их составления и подписания. Счета-фактуры между ООО «ГрадСтрой» и ООО «Дорстройпроект» на щебеночно-песчаную смесь С1 №146/001 от 06.06.2019 г., на песчано-гравийную смесь №147/002 от 07.06.2019 г., на щебень №148/001 от 10.06.2019, на битум №167/002 от 08.07.2019 не подтверждают, что указанные материалы приобретались Обществом с ограниченной ответственностью «Дорстройпроект» с целью исполнения работ по рассматриваемым контрактам в установленные контрактами сроки. Из содержания представленных паспортов качества следует, что с 29 июля 2019 г. асфальтобетонная смесь, согласно исполнительной документации контрактов, реализовывалась только для объекта

«Томская область, Бакчарский район, с. Бакчар».

Начало выполнения работ с ведома заказчика, еще не по заключенному муниципальному контракту, является ограничивающим конкуренцию фактом, так как фактически лишает возможности отмены результатов торгов.

Совокупность вышеуказанных действий/бездействий администрации Кривошеинского сельского поселения и ООО «Дорстройпроект» при проведении конкурентных процедур (аукционов №0165300009519000014, №0165300009519000015), с учетом фактического выполнения Обществом работ по ремонту дорожного по ул. Пионерская от ул. Коммунистическая до ворот музея "Братина", по ул. Пионерская от перекрестка с ул. Набережная до дома №21 по ул. Пионерская в с. Кривошеино Кривошеинского района Томской области до заключения муниципальных контрактов по результатам торгов свидетельствует о наличии между муниципальным заказчиком - администрацией и обществом антиконкурентного соглашения, направленного на заключение между указанными лицами муниципального контракта по результатам торгов в преимущественном порядке, что привело к ограничению доступа на товарный рынок иных хозяйствующих субъектов. При этом заключение соответствующего антиконкурентного соглашения было полностью реализовано в момент заключения между обществом и администрацией муниципальных контрактов по итогам аукционов №0165300009519000014, №0165300009519000015.

В рамках рассмотрения дела №070/01/16-07/2020 в соответствии с ч.5.1 ст.45 Закона №135-ФЗ в объеме, необходимом для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела и принятия решения, 16 ноября 2020 г. подготовлен аналитический отчет по результатам анализа состояния конкуренции (далее аналитический отчет).

Указанный анализ проводится в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденном Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 (далее – Порядок).

В соответствии с п.1.3 Порядка по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17 Закона №135-ФЗ, анализ состояния конкуренции проводится в объеме, установленном п.10.10 Порядка.

В соответствии с пунктом 10.10 Порядка проведения анализа

состояния конкуренции на товарном рынке, по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции включает следующие этапы:

а) определение временного интервала исследования товарного рынка;

б) определение предмета торгов;

в) определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах (с момента подачи заявки на участие в торгах).

По результатам исследования состояния конкуренции при проведении аукционов №0165300009519000014, №0165300009519000015 установлено следующее:

1. Временной интервал исследования ограничен периодом с 05.07.2019 (дата размещения извещения о проведении аукциона № 0165300009519000014) по 23.08.2019 (дата оплаты произведенных работ согласно платежным поручениям №701-704).

2. Предметом торгов в исследованных аукционах в электронной форме является ремонт дорожного полотна для нужд Администрации Кривошеинского сельского поселения.

3. Состав хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах:

На момент окончания срока подачи заявок на участие в электронных аукционах были поданы две заявки - ООО «Дорстройпроект» и ООО «Томмагистраль», по результатам проведения аукционов муниципальные контракты заключены с ООО «Дорстройпроект». По совокупности анализа двух аукционов состав хозяйствующих субъектов определяется как: ООО «Дорстройпроект» и ООО «Томмагистраль».

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 17 Закон №135-ФЗ при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят

или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации.

Соглашение может быть заключено как в письменной, так и в устной форме, исходя из положения части 18 статьи 4 Закона №135-ФЗ, согласно которому – соглашение – договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Согласно статье 3 Закона №135-ФЗ указанный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции.

Статья 4 Закона №135-ФЗ определяет конкуренцию как 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 17 статьи 4 Закона №135-ФЗ признаками ограничения конкуренции являются, в том числе, сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке; рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке; отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке; определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке; иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Из смысла вышеуказанных норм следует, что конкурирующие субъекты обязаны вести самостоятельную и независимую борьбу за потребителя поставляемых ими товаров, а попытки любого рода кооперации в этом вопросе, в том числе с заказчиком, нарушают требования антимонопольного законодательства.

Действия/бездействие Администрации Кривошеинского сельского поселения и ООО «Дорстройпроект» в период проведения электронных аукционов №0165300009519000014, №0165300009519000015 в июле 2019 г., в ходе фактического исполнения работ, предусмотренных документацией аукционов №0165300009519000014, №0165300009519000015, до заключения муниципальных контрактов, при рассмотрении первых частей заявок на участие в аукционах; бездействие заказчика, выразившееся в непринятии мер к пресечению ремонтных работ дорожного полотна до заключения муниципальных контрактов, свидетельствуют в совокупности о наличии между заказчиком и ООО «Дорстройпроект» устного антиконкурентного соглашения, преследующего цель в создании преимущественных условий для ООО «Дорстройпроект».

Факт реализации участником торгов предоставленного преимущества не имеет существенного значения, так как заказчиком уже были совершены недопустимые в соответствии с федеральным законодательством действия.

Описанные выше действия/бездействие возможны только в случае реализации достигнутых договоренностей и указывают на наличие сговора между ответчиками.

Сведениями о наличии письменного соглашения между Администрацией Кривошеинского сельского поселения и ООО «Дорстройпроект» Комиссия не располагает. Вместе с тем, из совокупности документов и информации, имеющихся в материалах дела, следует, что между ответчиками заключено соглашение в устной форме. Соглашение, достигнутое в устной форме, не может и не должно быть документально подтверждено.

В отсутствие доказательств наличия письменного соглашения вывод о существовании между ответчиками устного соглашения сделан Комиссией с учетом совокупности всех имеющихся в деле доказательств.

При реализации соглашения общий доход ООО «Дорстройпроект» в результате победы на торгах и заключения муниципальных контрактов по результатам аукционов №0165300009519000014, №0165300009519000015 составил 4 968 938,4 рубля.

Нарушение антимонопольного законодательства – п.1 ч.1 ст.17 Закона №135-ФЗ является оконченным в момент исполнения условий договора обеими сторонами (23 августа 2019 г.).

Согласно статье 41.1 Закона №135-ФЗ, дело о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства - со дня окончания нарушения или его обнаружения.

Основания для прекращения производства по делу не установлены.

В ходе производства по делу №070/01/16-07/2020 комиссией установлены факты непредставления сведений, запрошенных комиссией, что повлекло привлечение ООО «Дорстройпроект», ООО «Томмагистраль», ООО «Магистраль 70» и ООО «Дорстройсервис» к административной ответственности по ст.19.8 КоАП РФ.

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению дела №070/01/16-07/2020 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия Администрации Кривошеинского сельского поселения (ул. Ленина, 26, с. Кривошеино, Кривошеинский район, Томская обл., 636300, ИНН 7009003312, ОГРН 1057007441050) и Общества с ограниченной ответственностью «Дорстройпроект» (633456, Новосибирская область, район Тогучинский, город Тогучин, улица Островского, дом 25, офис 09) по п.1 ч.1 ст.17 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению делу №070/01/16-07/2020 о нарушении антимонопольного законодательства

## **РЕШИЛА**

1. Признать Администрацию Кривошеинского сельского поселения (ул. Ленина, 26, с. Кривошеино, Кривошеинский район, Томская обл., 636300, ИНН 7009003312, ОГРН 1057007441050) и Общество с ограниченной ответственностью «Дорстройпроект» (633456, Новосибирская область, район Тогучинский, город Тогучин, улица Островского, дом 25, офис 09, ОГРН: 1175476028584; дата

присвоения ОГРН: 17.03.2017, ИНН: 5403028738) нарушившими пункт 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Не выдавать Администрации Кривошеинского сельского поселения и ООО «Дорстройпроект» предписания.
3. Направить решение по настоящему делу в Управление МВД России по Томской области для оценки действий должностных лиц заказчика в соответствии с УК РФ.
4. Материалы дела № 070/01/16-07/2020 о нарушении антимонопольного законодательства передать должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства в соответствии с КоАП РФ.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Томской области в течение трех месяцев с момента вынесения решения.