

РЕШЕНИЕ

Дело № 021/01/16-215/2023 г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 29 декабря 2023 года.

Решение изготовлено в полном объеме 29 декабря 2023 года.

Комиссия Чувашского УФАС России по рассмотрению дела №021/01/16-215/2023 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:

" ... "

Членов Комиссии:

" ... "

в присутствии представителя заинтересованного лица ООО «Б и В» - " ... "

в отсутствие заявителя - прокуратуры города Новочебоксарска Чувашской Республики, заинтересованного лица - Управления городского хозяйства администрации города Новочебоксарска Чувашской Республики, ответчиков - администрации города Новочебоксарска Чувашской Республики, АО «Доркомсервис», надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев дело № 021/01/16-215/2023, возбужденное по признакам нарушения администрацией города Новочебоксарск Чувашской Республики (ИНН 2124009899, ОГРН 1022100913130, адрес: 429951, Чувашская Республика, город Новочебоксарск, улица Винокурова, дом 14) и АО «Доркомсервис» (ИНН 2124025114, ОГРН 1062124021860, адрес: 429950, Чувашская Республика, город Новочебоксарск, улица Коммунальная, дом 6) пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении устного соглашения, которое привело или могло привести к ограничению доступа на рынок выполнения работ по благоустройству общественного пространства возле здания по ул.Коммунистическая, д. 5 в городе Новочебоксарске Чувашской Республики,

УСТАНОВИЛА:

В Чувашское УФАС России 22.12.2022 (№13170/22) из прокуратуры города Новочебоксарск Чувашской Республики поступила информация о проведении проверки по обращению ООО «Б и В» о нарушениях законодательства при проведении открытого конкурса в электронной форме на выполнение работ по благоустройству общественного пространства возле здания по ул.Коммунистическая, д. 5 в городе Новочебоксарске Чувашской Республики.

Так, проведенной прокуратурой проверкой установлено, что работы по благоустройству общественного пространства возле здания по ул.Коммунистическая д. 5 в городе Новочебоксарске производились АО «Доркомсервис» еще до подведения итогов открытого конкурса, а сама конкурсная документация была составлена таким образом, что не любой другой участник мог выполнить работы в установленный срок, о чем свидетельствует тот факт, что работы должны были быть произведены в зимнее время, при этом проектом не предусматривались дополнительные затраты по производству работ в зимнее время. В составе благоустройства предусматривалось выполнение работ по устройству покрытия из горячих асфальтобетонных смесей на площади 2313 кв. м., устройство покрытия дорожек и тротуаров из горячих асфальтобетонных смесей, а также посев газона, посадка цветов, произвести которые в зимнее время и в сроки, установленные контрактом, то есть до 20.12.2022, невозможно.

По результатам рассмотрения обращения прокуратуры города Новочебоксарска Чувашской Республики, в связи с наличием в рассматриваемых действиях заказчика и подрядчика признаков нарушения антимонопольного законодательства, издан приказ Чувашского УФАС России от 20.03.2023 №24 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 021/01/16-215/2023 по признакам нарушения администрацией города Новочебоксарск Чувашской Республики (ИНН 2124009899, ОГРН 1022100913130, адрес: 429951, Чувашская Республика, город Новочебоксарск, улица Винокурова, дом 14) и АО «Доркомсервис» (ИНН 2124025114, ОГРН 1062124021860, адрес: 429950, Чувашская Республика, город Новочебоксарск, улица Коммунальная, дом 6) пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении устного соглашения, которое привело или могло привести к ограничению доступа на рынок выполнения работ по благоустройству общественного пространства возле здания по ул.Коммунистическая, д. 5 в городе Новочебоксарске Чувашской Республики.

В заседании Комиссии представитель администрации г.Новочебоксарск возражал против доводов обращения, указывая на отсутствие между ответчиками запрещенного антимонопольным законодательством соглашения.

Представитель АО «Доркомсервис» пояснила, что общество приступило к работам по благоустройству общественного пространства возле здания по ул.Коммунистическая д. 5 в городе Новочебоксарске, в том числе на основании письма Управления городского хозяйства администрации г.Новочебоксарск от 12.09.2022 №28/01-1033.

Представитель заинтересованного лица поддерживает доводы о нарушении ответчиками антимонопольного законодательства ввиду наличия между ними антиконкурентного соглашения.

Изучив материалы дела, и, выслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее.

20.10.2022 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещено извещение №0815500000522009268 о проведении открытого конкурса в электронной форме на выполнение работ по благоустройству общественного пространства возле здания по ул.Коммунистическая, д. 5 в городе Новочебоксарске Чувашской Республики, с начальной (максимальной) ценой контракта 12 798 080,00 руб. Заказчиком работ является администрация города Новочебоксарска, уполномоченным органом, производившим определение поставщика - КУ ЧР «Региональный центр закупок Чувашской Республики».

В конкурсе участие приняли 2 организации - АО «Доркомсервис» и ООО«БиВ». 14.11.2022 года по результатам подведения итогов открытого конкурса в электронной форме победителем было признано АО «Доркомсервис», с которым 28.11.2022 заключен муниципальный контракт №36 с ценой контракта "... " рублей. Срок проведения работ по контракту с момента заключения контракта - до 20 декабря 2022 года. Оплата по контракту осуществлена согласно счету на оплату №224 от 21.12.2022 на сумму "... " рублей.

Вместе с тем, согласно выписке из общего журнала работ №1 по благоустройству общественного пространства возле здания по ул.Коммунистическая, д. 5 в городе Новочебоксарске Чувашской Республики (застройщик - Управление городского хозяйства администрации г.Новочебоксарск Чувашской Республики) работы на объекте начаты 13 сентября 2022 года (валка деревьев) Акционерным обществом «Доркомсервис».

Далее 21 сентября 2022 года осуществлен завоз песка под уширение проезжей части с устройством песчаного подстилающего слоя, разработка грунта экскаватором под уширение проезжей части у въезда и выезда с погрузкой на автотранспорт и транспортировкой, корчевка тополя возле здания ГИБДД и т. д.

24 сентября 2022 года осуществлена установка бордюрных камней на бетон, прокладка резервных футляров под дорогой на въезде, выезде от ГИБДД и слева от здания ГИБДД с засыпкой проложенных футляров песком с уплотнением и щебнем и т. д.

26.09.2022 осуществлена прокладка резервных футляров под дорогой справа от здания ГИБДД с засыпкой проложенных футляров песком с уплотнением и щебнем, завоз песка, нарезка бордюрных камней, вывоз излишнего грунта и мусора с погрузкой экскаватором и т. д.

27.09.2022 осуществлена разбивка под установку бордюрных камней, засыпка песком уложенных резервных футляров под дорогой справа от здания ГИБДД с уплотнением виброплитой и последующей засыпкой щебнем, прокладка резервных футляров на газоне между въездом и выездом на ул.Коммунистическая, установка заглушек на проложенные футляры и т. д.

05.10.2022 осуществлено устройство песчаного основания под тротуары с уплотнением виброплитой у ГИБДД, разбивка тротуара, подготовка корыта под тротуар и т. д.

06.10.2022 осуществлен демонтаж чугунного люка, плиты перекрытия ПП10 и стенового кольца с установкой нового стенового кольца, плиты перекрытия ПП10, устройство щебеночного основания тротуара (новая пешеходная дорожка) с уплотнением виброплитой, устройство песчаного основания тротуара и т. д.

07.10.2022 — устройство щебеночного основания тротуара с уплотнением виброплитой, разбивка пешеходных дорожек с покрытием из брусчатки в газоне с вынесением отметок поверхности тротуара.

08.10.2022 — нарезка корыта под устройство пешеходных дорожек с покрытием из брусчатки и т. д.

10.10.2022 — нарезка корыта под устройство пешеходных дорожек с покрытием из брусчатки, доработка грунта основания корыта вручную и т. д.

11.10.2022 — устройство слоя основания песка под установку бортового камня, установка бортовых камней и т. д.

12.10.2022 — устройство слоя основания песка под установку бортового камня, установка бортовых камней, разработка корыта и т. д.

13.10.2022 — установка бортовых камней, доработка корыта вручную с уплотнением виброплитой и т. д.

14.10.2022 — устройство прослойки из нетканого синтетического материала, установка бортовых камней и т. д.

15.10.2022 — демонтаж чугунного люка, плиты перекрытия ПП10 с установкой новой плиты перекрытия ПП10 и чугунного люка на колодце ливневой канализации, завоз песка в корыто под тротуар (пешеходные дорожки с покрытием из брусчатки) и т. д.

17.10.2022 — завоз щебня в корыто под тротуар (пешеходные дорожки с покрытием из брусчатки), уплотнение щебеночного основания тротуара виброплитой и т. д.

18.10.2022 — укладка сетки сваркой из арматурной проволоки на подготовленное щебеночное основание тротуара (пешеходные дорожки с покрытием из брусчатки) и т. д.

19.10.2022 — устройство песчаного основания, устройство прослойки из нетканого синтетического материала и т. д.

20.10.2022 — вывоз мусора с территории стройплощадки, чистка асфальта мех.щеткой, завоз земли на газон с выравниванием вручную и т. д.

21.10.2022 — завоз земли на газон с выравниванием вручную, заполнение пазух вдоль бортового камня, вывоз мусора с территории стройплощадки .

24.10.2022 — устройство слоя основания песка под установку бортового камня, установка бортовых камней и т. д.

25.10.2022 — завоз брусчатки и сухой цементно-песчаной смеси, устройство покрытия из брусчатки, завоз земли на газон с выравниванием вручную.

26.10.2022 — завоз брусчатки и сухой цементно-песчаной смеси, устройство покрытия из брусчатки, завоз земли на газон с выравниванием вручную.

27.10.2022 — устройство покрытия из брусчатки.

Выполнение вышеуказанных работ учтено в локальных сметных расчетах №02-01-01 «Вырубка деревьев», №02-01-02 «Снятие растительного грунта»,

№02-01-03 «Подготовительные работы», №02-01-04 «Дорожная одежда проезжей части», №02-01-05 «Восстановление смотровых колодцев», №02-01-09 «Пешеходные дорожки и тротуары» к закупке №0815500000522009268 о проведении открытого конкурса в электронной форме на выполнение работ по благоустройству общественного пространства возле здания по ул. Коммунистическая, д. 5 в городе Новочебоксарске Чувашской Республики.

Таким образом, фактически работы по благоустройству общественного пространства возле здания по ул. Коммунистическая д. 5 в городе Новочебоксарске были начаты в сентябре, то есть ранее заключения муниципального контракта обществом, впоследствии ставшим победителем открытого конкурса.

При этом структурным подразделением администрации г. Новочебоксарск - Управлением городского хозяйства администрации г. Новочебоксарск в адрес АО «Доркомсервис» 12.09.2022 направлено письмо №28/01-1033, в котором сообщается, что в рамках работ по благоустройству города Новочебоксарска Чувашской Республики Управление просит произвести работы по приведению в нормативное состояние территории в районе ул. Коммунистическая, д.5 с гарантией оплаты.

В рамках осуществления работ по адресу: ул. Коммунистическая, д.5 АО «Доркомсервис» направило 30.09.2022 директору ООО «Стройтрест 21» гарантийное письмо №377/1, в котором просит выполнить асфальтобетонные работы на объекте «Благоустройство общественного пространства возле здания по ул. Коммунистическая, д.5 в г. Новочебоксарске Чувашской Республики» с гарантией оплаты по факту до 31.12.2022. При этом коммерческое предложение от ООО «Стройтрест 21» о стоимости асфальтобетонных работ на объекте поступило в АО «Доркомсервис» еще 28.09.2022. Коммерческие предложения на те же самые работы поступили еще от ООО «Стройком» и ООО «Дорсервис» 30.09.2022 и 23.09.2022 соответственно.

В целях выполнения вышеуказанных работ АО «Доркомсервис» в сентябре-октябре 2022 года привлекало ООО «Путь» (услуги экскаватора-погрузчика), о чем свидетельствуют акты оказанных услуг №14 от 26.09.2022, №15 от 30.09.2022, №16 от 12.10.2022 по договору от 13.09.2022 №13/09.

Согласно путевому листу, приложенному к акту №14 от 26.09.2022, строительная машина New Holland (ООО «Путь») оказывала услуги АО «Доркомсервис» по адресу: ул. Коммунистическая, д. 5. Кроме того, закупка необходимого строительного материала осуществлялась у ИП

Васильева А.Ф., АО «Чебоксарский речной порт», ООО «УК НГП», ООО «Неруд-снабжение», ООО «НПО «Центр бетона», ООО «ДСК РАФФ++», ООО «НАНО-Системы».

Как следует из представленной АО «Доркомсервис» информации, общество не отрицает факт начала выполнения работ на объекте до заключения муниципального контракта и сообщает, что по состоянию на дату заключения муниципального контракта №36 общество уже выполнило работы на 4,64 % от общего объема работ по контракту, однако, подтверждающих документов не представило.

Администрация г.Новочебоксарск в силу возложенных на нее законом полномочий не могла не знать о начале и ходе выполнения работ на объекте до объявления закупки.

Таким образом, совокупность действий администрации г.Новочебоксарск и АО «Доркомсервис», направленных на выполнение работ по благоустройству общественного пространства возле здания по ул.Коммунистическая д. 5 в городе Новочебоксарске без проведения конкурентной процедуры, и последующее проведение конкурса с победой в нем АО «Доркомсервис», свидетельствует о наличии между органом местного самоуправления и обществом договоренности по выполнению работ АО «Доркомсервис».

В рассматриваемом случае наблюдаются признаки двустороннего волеизъявления сторон, поскольку одна сторона —предоставила такое преимущество вне конкурентной процедуры, а другая — выполняла работы, предопределяя при этом результаты объявленной в последующем процедуры.

Из-за несоблюдения процедуры закупки могли быть нарушены права третьих лиц - потенциальных участников закупки, с которыми муниципальный контракт не заключен вследствие предоставления преимущества обществу.

Так, согласно протоколу подведения итогов открытого конкурса в электронной форме №0815500000522009268 участникам торгов по двум критериям оценки присвоены следующие баллы:

Участники конкурса	Балл по критерию, установленному п.1 ч.1 ст.32 44-ФЗ «Цена контракта»	Балл по критерию, установленному п.4 ч.1 ст.32 44-ФЗ «Квалификация участников закупки»
АО «Доркомсервис»	55,33	40,00
ООО «Б.П.»	40,00	30,00

По критерию оценки «Квалификация участников закупки» АО «Доркомсервис» присвоено 40 баллов, а ООО «Бив» - 32,92 балла.

Согласно извещению о закупке вторая часть заявки должна содержать информацию о наличии у участника закупки следующего опыта выполнения работ:

1) опыт исполнения договора, предусматривающего выполнение работ по строительству некапитального строения, сооружения (строений, сооружений), благоустройству территории;

2) опыт исполнения договора строительного подряда, предусматривающего выполнение работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства

(в том числе линейного объекта);

3) опыт выполнения участником закупки, являющимся застройщиком, работ по строительству, реконструкции, объекта капитального строительства (в том числе линейного объекта).

Цена выполненных работ по договорам, предусмотренных пунктами 1 и 2 графы «Дополнительные требования к участникам закупки» позиции 9, цена выполненных работ, предусмотренных пунктом 3 графы «Дополнительные требования к участникам закупки» позиции 9, должна составлять не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, заключаемого по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

В случае наличия опыта, предусмотренного пунктом 1 графы «Дополнительные требования к участникам закупки» позиции 9:

1) исполненный договор;

2) акт выполненных работ, подтверждающий цену выполненных работ.

В случае наличия опыта, предусмотренного пунктом 2 графы «Дополнительные требования к участникам закупки» позиции 9:

1) исполненный договор;

2) акт приемки объекта капитального строительства, а также акт выполненных работ, подтверждающий цену выполненных работ, если акт приемки объекта капитального строительства не содержит цену выполненных работ;

3) разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых такое разрешение не выдается в соответствии

с законодательством о градостроительной деятельности) или решение о технической готовности линейного объекта инфраструктуры к временной эксплуатации.

В случае наличия опыта, предусмотренного пунктом 3 графы "Дополнительные требования к участникам закупки" позиции 9:

1) раздел 11 "Смета на строительство объектов капитального строительства" проектной документации;

2) разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию или решение о технической готовности линейного объекта инфраструктуры к временной эксплуатации.

В составе своей заявки ООО «БиВ» представило информацию о наличии у него опыта исполнения 11 договоров, предусматривающих выполнение работ по строительству некапитального строения, сооружения (строений, сооружений), благоустройству территории.

Конкурсной комиссией приняты следующие решения в отношении участника ООО «БиВ»: тремя членами комиссии к оценке приняты 8 договоров на общую сумму "..." руб., двумя членами комиссии к оценке приняты 5 договоров на общую сумму "..." руб., 3 договора на сумму "..." не приняты двумя членами комиссии по причине того, что:

- на КС -3, приложенном к контракту №3211681566220000007, отсутствует печать заказчика;

- к контракту №3211681565520000009 не приложено КС-3, что предусмотрено пунктом 7.1 муниципального контракта;

- к контракту №3211681576820000018 не приложено КС-3, что предусмотрено пунктом 7.2 муниципального контракта, а также на актах КС-2 №22, №21, №19 печать подрядчика нечитаема.

Вместе с тем, проанализировав содержание документов, приложенных к заявке АО «Доркомсервис», Комиссия установила, что в документах, подтверждающих опыт выполнения обществом соответствующих работ, также отсутствуют справки КС-3, что предусмотрено контрактом, отсутствует печать заказчика на акте КС-2; на акте КС-2 печать подрядчика и заказчика также нечитаема.

В частности, в составе своей заявки АО «Доркомсервис» представило

информацию о наличии у него опыта исполнения 7 договоров, предусматривающих выполнение работ по строительству некапитального строения, сооружения (строений, сооружений), благоустройству территории, на общую сумму "..." рублей.

Согласно протоколу подведения итогов открытого конкурса по критерию «квалификация участников закупки» конкурсной комиссией обществу присвоено 100 баллов, поскольку к оценке приняты договоры на общую сумму "..." рублей (предельное максимальное значение).

При этом к контракту №26 от 23.11.2020 на сумму "..." рублей приложены акты КС-2 №4-1, №4-2, №4-3, в которых отсутствует печать заказчика, в актах КС-2 №8-1, №8-2 печати заказчика и подрядчика нечитаемы. Кроме того, к этому контракту не приложены справки КС-3, которые предусмотрены пунктом 2.4 контракта №26 от 23.11.2020.

К контракту №16 от 23.11.2020 на сумму "..." рублей не приложены справки КС-3, которые предусмотрены пунктом 3.5 контракта №16 от 23.11.2020.

К контракту №24 от 27.12.2021 на сумму "..." рублей не приложены справки КС-3, которые предусмотрены пунктом 3.5 контракта №24 от 27.12.2021.

К контракту №26 от 10.01.2020 на сумму "..." рублей приложены акты КС-2 №10-1, №10-2, в которых печати заказчика и подрядчика нечитаемы. Кроме того, к этому контракту не приложены справки КС-3, которые предусмотрены пунктом 3.5 контракта №26 от 10.01.2020.

Таким образом, проведенный Комиссией анализ заявок участников конкурса №0815500000522009268 свидетельствует о неравном подходе конкурсной комиссией к оценке заявок двух участников и о создании АО «Доркомсервис» преимущественного положения при участии в данной закупке по сравнению с ООО «БиВ». В случае, если бы конкурсная комиссия одинаково и не критически оценила обстоятельства, связанные с отсутствием в составе заявок обоих участников справок КС-3, с отсутствием и читаемостью (нечитаемостью) печатей, заявке ООО «БиВ» по критерию оценки «Квалификация участников закупки» могло бы быть присвоено 36 баллов, что повлияло бы на итоговое количество баллов следующим образом:

Участники конкурса	Балл по критерию, установленному п.1 ч.1 ст.32 44-ФЗ «Цена контракта»	Балл по критерию, установленному п.4 ч.1 ст.32 44-ФЗ «Квалификация участников	Общее количество баллов по двум критериям
---------------------------	--	--	--

закупки»			
АО «Доркомсервис»	55,33	40,00	95,33
ООО «БиВ»	60,00	36,00	96,00

В случае, если бы Комиссия одинаково и критически оценила обстоятельства, связанные с отсутствием в составе заявок обоих участников справок КС-3, с отсутствием и читаемостью (нечитаемостью) печатей, к оценке заявки ООО «БиВ» по критерию «Квалификация участников закупки» было бы принято договоров на общую сумму "... рубль, а у АО «Доркомсервис» - на общую сумму "... рубль, что очевидно указывает на возможность победы ООО «БиВ».

Поскольку избирательный подход к одним и тем же обстоятельствам, связанным с оценкой заявок, наблюдается только со стороны двух членов конкурсной комиссии, то находят свое подтверждение доводы заявителя и заинтересованного лица по делу о том, что такая заинтересованность в победе АО «Доркомсервис» имела только со стороны членов конкурсной комиссии, являющихся должностными лицами администрации г.Новочебоксарск и ее структурных подразделений.

Наряду с изложенным, Комиссия отмечает, что предметом контрактов №96/20 на сумму "... рубль, №24 от 27.12.2021 на сумму "... рубль, №26 от 10.01.2020 на сумму "... рубль, приложенных АО «Доркомсервис» для оценки по критерию «квалификация участников закупки», является выполнение работ по устройству праздничной иллюминации на Аллее Ветеранов Великой Отечественной войны в городе Новочебоксарске Чувашской Республики, выполнение работ по текущему содержанию элементов благоустройства на январь-февраль 2022 года в г.Новочебоксарск Чувашской Республики, выполнение работ по текущему содержанию элементов благоустройства и озеленения соответственно, что не относится к предмету рассматриваемого аукциона и не может быть принято к оценке в качестве подтверждения опыта выполнения обществом работ по строительству некапитального строения, сооружения (строений, сооружений), благоустройству территории, опыта исполнения договора строительного подряда, предусматривающего выполнение работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства (в том числе линейного объекта), а также опыта выполнения участником закупки, являющимся застройщиком, работ по строительству, реконструкции, объекта капитального строительства (в том числе линейного объекта).

Согласно [пункту 3 статьи 3](#) Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О

контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о контрактной системе) под закупкой товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд понимается совокупность действий, осуществляемых в установленном данным Федеральным [законом](#) порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. Закупка начинается с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается исполнением обязательств сторонами контракта.

Заключение муниципального контракта на уже выполненный объем работ противоречит законодательству о контрактной системе, носит антиконкурентный характер, поскольку направлено на устранение конкуренции и ограничение доступа на рынок, а также создание подрядчику возможности в отсутствие иных претендентов заключить контракт по максимальной цене.

Заключение между заказчиком и хозяйствующим субъектом соглашения вопреки принципам открытости и прозрачности, обеспечения конкуренции, установленным [Законом](#) о контрактной системе, оказывает непосредственное негативное влияние на конкуренцию, поскольку только при соблюдении таких принципов и установленной процедуры осуществления закупки для муниципальных нужд возможны реализация права любого заинтересованного лица стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем) и выявление лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Учитывая относительно небольшую площадь республики, знание участниками закупок по благоустройству территорий конъюнктуры рынка, а также потенциальных конкурентов на этом рынке, иные хозяйствующие субъекты могли не принимать участие в указанных электронных аукционах по причине известности факта выполнения работ на тех или иных участках местности до объявления процедур закупок.

В соответствии со статьей 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон 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:

- 1) повышению, снижению или поддержанию цен (тарифов), за исключением случаев, если такие соглашения предусмотрены федеральными законами или нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации;
- 2) экономически, технологически и иным образом не обоснованному установлению различных цен (тарифов) на один и тот же товар;
- 3) разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо по составу продавцов или покупателей (заказчиков);
- 4) ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

В силу пункта 7 статьи 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.

При этом согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции 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.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - это договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в

устной форме.

Закон о защите конкуренции устанавливает специальные требования к определению соглашения как волеизъявления сторон, отличные от содержащихся в Гражданском кодексе Российской Федерации.

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 года, в частности, определено, что факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения 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.

Как следует из постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 года N 2, с учетом положений пункта 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции, соглашением хозяйствующих субъектов могут быть признаны любые договоренности между ними в отношении поведения на рынке, в том числе как оформленные письменно, так и не получившие письменного оформления, но нашедшие отражение в определенном поведении.

Таким образом, наличие соглашения может быть установлено исходя из того, что орган местного самоуправления и хозяйствующий субъект намеренно следовали общему плану поведения (преследовали единую противоправную цель), позволяющему извлечь выгоду из недопущения (ограничения, устранения) конкуренции на товарном рынке. На основании изложенного следует, что доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения между органом местного самоуправления и хозяйствующим субъектом осуществляется на основании анализа их поведения в рамках предпринимательской и иной деятельности, с учетом принципов разумности и обоснованности. Кроме того, о наличии ограничивающего конкуренцию соглашения могут свидетельствовать фактические действия органа местного самоуправления, направленные на создание преимуществ хозяйствующему субъекту, и использование последним таких преимуществ.

Таким образом, для признания органа местного самоуправления и хозяйствующего субъекта лицами, нарушившими требования статьи 16 Закона о защите конкуренции, необходимо установить факт заключения ими соглашения (в письменной или устной форме) и/или совершения

согласованных действий, которые не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и привели к таким негативным последствиям как недопущение, ограничение, устранение конкуренции либо создали реальную угрозу их возникновения.

При таких обстоятельствах, положениями Закона о защите конкуренции предусмотрено обязательное требование при квалификации действий субъектов права о необходимости установления совершения субъектами права действий (бездействия), которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции как категории, значимой для определенного товарного рынка.

Согласно аналитическому отчету (обзору) от 27.09.2023 по анализу состояния конкуренции на рынке выполнения работ по благоустройству общественного пространства возле здания по ул.Коммунистическая, д. 5 в городе Новочебоксарске Чувашской Республики географическими границами рассматриваемого товарного рынка, на который мог быть оказан негативный эффект, является город Новочебоксарск Чувашской Республики.

Сведения о наличии письменного соглашения между администрацией г.Новочебоксарск и АО «Доркомсервис» отсутствуют, однако, установленные в рамках рассмотрения дела обстоятельства, позволяют усмотреть заключение соглашения в устном виде.

При этом доводы ответчиков о том, что работы по благоустройству общественного пространства возле здания по ул.Коммунистическая, д. 5 в городе Новочебоксарске Чувашской Республики выполнялись в сентябре-ноябре 2022 года в рамках исполнения другого муниципального контракта №63/221 от 13.09.2022, заключенного без проведения торгов с единственным поставщиком АО «Доркомсервис», не соответствуют действительности, поэтому подлежат отклонению.

Так, в соответствии с муниципальным контрактом №63/221 от 13.09.2022, Управление городского хозяйства администрации города Новочебоксарска Чувашской Республики поручает, а АО «Доркомсервис» принимает на себя обязательства по выполнению работ по благоустройству общественной территории в соответствии с локальной сметой (Приложение № 1 к контракту). Стоимость работ согласно контракту составляет "..." рублей. Срок выполнения работ – 20 календарных дней с момента подписания контракта.

Согласно сводной смете расчета стоимости работ по благоустройству общественной территории (Приложение № 1 к контракту №63/221 от 13.09.2022) контрактом предусмотрено выполнение следующих видов

работ: 02-01-02-снятие растительного слоя, 02-01-05 - восстановление смотровых колодцев, 02-01-06 - наружное освещение. В соответствии со справкой о стоимости выполненных работ и затрат от 02.12.2022 стоимость работ по контракту составила "... " рублей.

Между тем локальные сметные расчеты 02-01-02, 02-01-05, 02-01-06 не предусматривали такие работы как валка деревьев, завоз песка под уширение проезжей части с устройством песчаного подстилающего слоя, корчевка тополя возле здания ГИБДД, установка бордюрных камней на бетон, прокладка резервных футляров под дорогой на въезде, выезде от ГИБДД и слева от здания ГИБДД с засыпкой проложенных футляров песком с уплотнением и щебнем, прокладка резервных футляров под дорогой справа от здания ГИБДД с засыпкой проложенных футляров песком с уплотнением и щебнем, завоз песка, нарезка бордюрных камней, разбивка под установку бордюрных камней, засыпка песком уложенных резервных футляров под дорогой справа от здания ГИБДД с уплотнением виброплитой и последующей засыпкой щебнем, прокладка резервных футляров на газоне между въездом и выездом на ул.Коммунистическая, установка заглушек на проложенные футляры, устройство песчаного основания под тротуары с уплотнением виброплитой у ГИБДД, разбивка тротуара, подготовка корыта под тротуар, устройство щебеночного основания тротуара (новая пешеходная дорожка) с уплотнением виброплитой, устройство песчаного основания тротуара, устройство щебеночного основания тротуара с уплотнением виброплитой, разбивка пешеходных дорожек с покрытием из брусчатки в газоне с вынесением отметок поверхности тротуара, нарезка корыта под устройство пешеходных дорожек с покрытием из брусчатки, доработка грунта основания корыта вручную, устройство слоя основания песка под установку бортового камня, установка бортовых камней, устройство прослойки из нетканого синтетического материала, установка бортовых камней, завоз песка в корыто под тротуар (пешеходные дорожки с покрытием из брусчатки), уплотнение щебеночного основания тротуара виброплитой, укладка сетки сваркой из арматурной проволоки на подготовленное щебеночное основание тротуара (пешеходные дорожки с покрытием из брусчатки), завоз брусчатки и сухой цементно-песчаной смеси, устройство покрытия из брусчатки, завоз земли на газон с выравниванием вручную.

Вышеизложенные обстоятельства указывают на то, что работы, выполняемые АО «Доркомсервис» в сентябре-октябре 2022 года по адресу: г.Новочебоксарск, ул.Коммунистическая, д.5, осуществлялись не в целях исполнения муниципального контракта №63/221 от 13.09.2022, а в рамках планируемой администрацией г.Новочебоксарск закупки, объявленной лишь 20.10.2022.

Указанное свидетельствует лишь о том, что общество заведомо было осведомлено об этой закупке и с достаточной степенью вероятности рассчитывало, что победителем указанной закупки станет именно оно, в противном случае не находит своего объективного объяснения факт заключения им соответствующих договоров с организациями и предпринимателями, у которых приобретались товары и услуги, необходимые для выполнения работ на рассматриваемом объекте, на сумму около восьми миллионов рублей еще до заключения муниципального контракта от 28.11.2022.

Таким образом, Комиссия, изучив имеющиеся в материалах дела доказательства в их совокупности и взаимосвязи, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, приходит к выводу о заключении администрацией г.Новочебоксарск и АО «Доркомсервис» соглашения, которое привело к созданию преимущественных условий выполнения АО «Доркомсервис» работ по благоустройству общественного пространства возле здания по ул.Коммунистическая, д. 5 в городе Новочебоксарске Чувашской Республики, и возможности ограничения доступа ООО «БиВ» и иных хозяйствующих субъектов к выполнению указанных работ, что нарушает пункт 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Соглашение было заключено и реализовывалось в период с сентября 2022 года по декабрь 2022 года. Совокупный доход от реализации антиконкурентного соглашения составил "..." рублей.

До окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного Комиссией принято заключение об обстоятельствах дела, на которое от ответчиков поступили возражения. Комиссия, изучив указанные возражения, считает, что доводы, изложенные в них, были учтены, в том числе, и при принятии заключения об обстоятельствах дела. Остальные доводы ответчиков не опровергают выводы Комиссии, изложенные в настоящем решении.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления.

В связи с завершением реализации ответчиками антиконкурентного

соглашения и исполнения контракта, заключенного по результатам рассматриваемой конкурентной процедуры, Комиссия приходит к выводу о том, что основания для выдачи предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

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

РЕШИЛА:

1. Признать администрацию города Новочебоксарска Чувашской Республики и АО «Доркомсервис» нарушившими пункт 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в заключении соглашения, которое привело к ограничению конкуренции на рынке выполнения работ по благоустройству общественного пространства возле здания по ул.Коммунистическая, д. 5 в городе Новочебоксарске Чувашской Республики.

2. Предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства по факту заключения и реализации антиконкурентного соглашения не выдавать.

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

Председатель комиссии

"..."

Члены комиссии:

"..."

2023-9334