

РЕШЕНИЕ

по делу №086/01/16-1496/2021

резюлютивная часть решения оглашена «07» июня 2022 года

решение в полном объеме изготовлено «22» июня 2022 года г. Ханты-Мансийск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) в составе:

Председатель Комиссии:

– <<__>> – врио заместителя руководителя Управления;

Члены Комиссии:

– <<__>> – начальник отдела правовой экспертизы и контроля органов власти Управления;

– <<__>> – заместитель начальника отдела правовой экспертизы и контроля органов власти Управления;

– <<__>> – главный государственный инспектор отдела правовой экспертизы и контроля органов власти Управления;

– <<__>> – специалист-эксперт отдела правовой экспертизы и контроля органов власти Управления;

рассмотрев дело №086/01/16-1496/2021 по признакам нарушения Администрацией г.Ханты-Мансийска, Муниципальным водоканализационным предприятием муниципального образования город Ханты-Мансийск и Акционерным обществом «Управление теплоснабжения и инженерных сетей» муниципального образования город Ханты-Мансийск пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в отсутствие на заседании представителя заявителя от Ханты-Мансийской межрайонной прокуратуры, надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела,

в отсутствие на заседании заявителя <<__>>, надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела,

в присутствии на заседании представителя ответчика по делу от Администрации г.Ханты-Мансийска – <<__>>, действующего по доверенности №01-Исх-2092 от 11.11.2021,

в присутствии на заседании посредством видеоконференцсвязи представителей ответчика по делу от Муниципального водоканализационного предприятия муниципального образования город Ханты-Мансийск – <<__>>, действующего по доверенности №06-300 от 18.01.2022,

в присутствии на заседании посредством видеоконференцсвязи представителя ответчика от Акционерного общества «Управление теплоснабжения и инженерных сетей» муниципального образования город Ханты-Мансийск <<__>>, действующей по доверенности №41 от 07.09.2021,

в присутствии на заседании посредством видеоконференцсвязи представителя Муниципального казенного учреждения «Управление капитального строительства города Ханты-Мансийска» <<__>>, действующего на основании приказа Департамента строительства и архитектуры Администрации г.Ханты-Мансийска №02-л/с от 12.01.2022,

в отсутствие на заседании представителя лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, Общества с ограниченной ответственностью <<__>>, надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России) поступили заявление и материалы Ханты-Мансийской межрайонной прокуратуры (вх. №6299/21 от 30.06.2021), а также из ФАС России поступило обращение <<__>> (вх. №6795-ЭП/21 от 13.07.2021), указывающие на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства при строительстве отдельно стоящей автоматизированной газовой котельной мощностью 40 МВт с благоустройством территории по объекту «Инженерные сети микрорайона «Береговая зона», в ходе рассмотрения которых установлено следующее.

27.12.2019 на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> Администрацией города Ханты-Мансийска размещено извещение №0187300015619000930 о проведении электронного аукциона на выполнение строительных работ по объекту «Инженерные сети микрорайона «Береговая зона». Начальная (максимальная) цена контракта: <<__>> рублей. Заявки принимаются с момента размещения извещения до 9 час.00 мин.14.01.2020.

В соответствии с техническим заданием, являющимся неотъемлемой частью аукционной документации необходимо выполнить строительство инженерных сетей в соответствии с проектно-сметной документацией шифр ПСС-03-19, первый этап которого предусматривает, в том числе, строительство котельной мощностью 40,0 МВт.

Из проектно-сметной документации шифр ПСС-03-19 (Раздел 4 Часть 5 Книга 7 ПСС-03-19 ИЛО.ИОС.ТХ.7 Том 4.5.7) следует, что автоматизированная отдельно стоящая котельная мощностью 40,0 МВт для теплоснабжения жилого микрорайона

«Береговая зона» (1 этап) в г.Ханты-Мансийске устанавливается на земельном участке с кадастровым номером 86:12:0103001:138:ЗУ1, расположенном по адресу: Россия, Ханты-Мансийский автономный Округ – Югра, г.Ханты-Мансийск, ул. <<__>>.

Указанные работы необходимо выполнить в срок до 30.06.2020 (пункт 1.6 аукционной документации).

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе №915-эа от 14.01.2020 на участие в аукционе поступила единственная заявка – от Муниципального водоканализационного предприятия муниципального образования город Ханты-Мансийск (далее – МП «Водоканал»), принято решение о соответствии участника электронного аукциона, подавшего единственную поступившую заявку, и поданной им заявки требованиям 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).

27.01.2020 между Муниципальным казенным учреждением «Управление капитального строительства города Ханты-Мансийска» (далее – МКУ «УКС») и МП «Водоканал» заключен муниципальный контракт №2 на выполнение строительных работ по объекту «Инженерные сети микрорайона «Береговая зона» на сумму <<__>> рублей, включая НДС 20% – <<__>> рублей (далее – Муниципальный контракт №2 от 27.01.2020).

В соответствии с пунктом 4.4.3 Муниципального контракта №2 от 27.01.2020 оформление разрешения на строительство осуществляет заказчик (МКУ «УКС»).

27.01.2020 Департаментом архитектуры и градостроительства Администрации г.Ханты-Мансийска МКУ «УКС» выдано разрешение на строительство №86-Ru86312000-01-2020 «Инженерные сети микрорайона «Береговая зона» сроком до 30.06.2020.

Дополнительным соглашением №1 от 31.01.2020 стороны договорились о снижении цены Муниципального контракта №2 от 27.01.2020 до <<__>> рублей, включая НДС 20% – <<__>> рублей.

Дополнительным соглашением №3 от 30.06.2020 стороны договорились об изменении сроков исполнения Муниципального контракта №2 от 27.01.2020 без изменения цены контракта и объемов работ до 31.10.2020.

Дополнительным соглашением №4 от 02.10.2020 срок окончания работ по Муниципальному контракту №2 от 27.01.2020 продлен до 15.03.2021.

Дополнительным соглашением №5 от 31.01.2020 стороны договорились об увеличении цены Муниципального контракта №2 от 27.01.2020 до <<__>> рублей, включая НДС 20% – <<__>> рублей.

15.01.2021 между МКУ «УКС» и МП «Водоканал» подписано соглашение о расторжении Муниципального контракта №2 от 27.01.2020, согласно которому сумма фактически выполненных работ по контракту составила <<__>> рублей, в том числе НДС 20% - <<__>> рублей.

18.03.2020 МП «Водоканал» заключило с Акционерным обществом «Управление теплоснабжения и инженерных сетей» (далее – АО «УТС») договор генподряда №93 (далее – Договор Генподряда №93 от 18.03.2020).

В соответствии с Договором Генподряда №93 от 18.03.2020 субподрядчик (АО «УТС») обязуется по заданию Генподрядчика (МП «Водоканал») своими и (или) привлеченными силами выполнить строительство сетей теплоснабжения 1 этап, строительство отдельно стоящей автоматизированной газовой котельной мощностью 40,0 МВт с благоустройством территории котельной по объекту: «Инженерные сети микрорайона «Береговая зона» и своевременно сдать работы Генподрядчику, а Генподрядчик обязуется принять и оплатить выполненные работы в порядке и на условиях договора.

Цена Договора Генподряда №93 от 18.03.2020 составляет <<__>> рублей, включая НДС 20% (пункт 2.1).

Выполнение работ Субподрядчик обязан осуществить в срок до 30.06.2020 (пункт 3.1 Договора Генподряда №93 от 18.03.2020).

В соответствии с пунктом 4.4.3 Договора Генподряда №93 от 18.03.2020 оформление разрешения на строительство осуществляет Генподрядчик (МП «Водоканал»).

Дополнительным соглашением №1 от 20.05.2020 стороны договорились о снижении цены Договора Генподряда №93 от 18.03.2020 до <<__>> рублей, включая НДС 20%.

Дополнительным соглашением №2 от 30.06.2020 стороны договорились об изменении сроков исполнения Договора Генподряда №93 от 18.03.2020 без изменения цены договора и объемов работ до 31.10.2020.

Дополнительным соглашением №3 от 05.10.2020 срок окончания работ по Договору Генподряда №93 от 18.03.2020 продлен до 15.03.2021.

Дополнительным соглашением №4/1 от 21.10.2020 стороны договорились об увеличении цены Договора Генподряда №93 от 18.03.2020 до <<__>> рублей, включая НДС 20%.

Дополнительным соглашением №5 от 15.03.2021 стороны договорились о снижении цены Договора Генподряда №93 от 18.03.2020 за фактически выполненные работы по договору без изменения предусмотренных объемов работ до <<__>> рублей, включая НДС 20%.

Согласно письму МП «Водоканал» исх.№06-2414 от 08.05.2020 в адрес Ханты-Мансийской межрайонной прокуратуры цена Договора Генподряда №93 от 18.03.2020 была сформирована, исходя из стоимости выполнения работ по Муниципальному контракту №2 от 27.01.2020.

24.06.2021 согласно платежному поручению №2741 МП «Водоканал» произвел АО «УТС» оплату по Договору Генподряда №93 от 18.03.2020 в сумме <<__>> рублей.

Из акта приемки законченного строительством объекта газораспределения (газопотребления) от 15.04.2021 в отношении объекта «Инженерные сети микрорайона «Береговая зона». Отдельно стоящая автоматизированная газовая котельная 40 МВт по адресу: г.Ханты-Мансийск, ул. <<__>>», подписанного МКУ

«УКС», МП «Водоканал» и АО «УТС», следует, что строительно-монтажные работы выполнены в полном объеме, строительство системы газоснабжения объекта осуществлялось в период с декабря 2019 года по декабрь 2020 года по проекту №ПСС-03-19ИЛО.ИОС, разработанному ООО <<__>>.

В ходе анализа представленных документов установлено, что 08.08.2019 между АО «УТС» и Обществом с ограниченной ответственностью <<__>> (далее – ООО <<__>>) заключен договор №354 (далее – Договор №354 от 08.08.2019), согласно которому заказчик (АО «УТС») поручает, а подрядчик (ООО <<__>>) принимает на себя обязательство выполнить работы по разработке проектно-сметной документации с прохождением государственной экспертизы, а также строительно-монтажные работы по производству, доставке, монтажу и пуско-наладке отдельно стоящей автоматизированной газовой котельной, мощностью 40 МВт, для теплоснабжения вновь подключаемых объектов по адресу: г.Ханты-Мансийск, микрорайон «Иртыш-2» (Береговая зона), в соответствии с Техническим заданием.

Общая стоимость работ составляет <<__>> рублей, в том числе НДС 20% - <<__>> рублей (пункт 5.1 Договора №354 от 08.08.2019).

Работы выполняются в соответствии с графиком производства работ (Приложение №2), окончание работ определено 20.01.2020 (пункты 3.1, 3.1.2 Договора №354 от 08.08.2019).

Получение разрешения на строительство в соответствии с пунктом 2.2.3 Договора №354 от 08.08.2019 является обязанностью АО «УТС».

Дополнительным соглашением №1 от 16.01.2020 стороны договорились об изменении сроков окончания работ по Договору №354 от 08.08.2019 до 31.12.2020, график производства работ изложен в новой редакции.

Согласно графику производства работ в редакции Дополнительного соглашения №1 от 16.01.2020 сроки строительно-монтажных работ по объекту определены с 12.08.2019 по 30.06.2020.

07.02.2020 между ООО <<__>> и АО «УТС» подписан акт приема-передачи к Договору №354 от 08.08.2019, согласно которому работы по разработке проектной и рабочей документации (стадия ПД + РД) по объекту: «Автоматизированная газовая котельная, мощностью 40 МВт, для теплоснабжения вновь подключаемых объектов по адресу: г.Ханты-Мансийск, микрорайон «Иртыш-2» («Береговая зона») Генподрядчиком сданы и приняты Заказчиком в полном объеме в соответствии с условиями Договора №354 от 08.08.2019.

Стоимость выполненных работ составила <<__>> рублей, в том числе НДС(20%) <<__>> рублей.

Из справок о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3) №01 от 25.12.2019, №02 от 31.01.2020, №03 от 07.02.2020, №04 от 04.08.2020, а также счетов фактур №23р12 от 25.12.2019, №14р01 от 31.01.2020, №4р02 от 07.02.2020, №4р08 от 04.08.2020 следует, что работы по строительству отдельно стоящей автоматизированной газовой котельной, мощностью 40 МВт, для теплоснабжения вновь подключаемых объектов по адресу: г.Ханты-Мансийск, микрорайон «Иртыш-2» («Береговая зона»), осуществлялись в период с 08.08.2019 по 04.08.2020, общая

стоимость работ составила 181 967 880,20<<__>> рублей.

При этом из ответов АО «УТС» (исх.№1649 от 09.07.2021 – вх.№6653/21 от 09.07.2021) и МП «Водоканал» (исх.№06-4814 от 07.07.2021 – вх.№6889/21 от 15.07.2021) следует, что строительство отдельно стоящей автоматизированной газовой котельной, мощностью 40 МВт, осуществлялось на основании разрешения на строительство №86-Ru86312000-01-2020 от 27.01.2020, полученного МКУ «УКС» на строительство инженерных сетей микрорайона «Береговая зона».

Согласно письмам АО «УТС» в адрес Ханты-Мансийской межрайонной прокуратуры (исх.№1038 от 20.04.2020, исх.№120 7 от 07.5.2020, исх.№1284 от 15.05.2020) фактически работы по строительству котельной мощностью 40 МВт осуществлялись по Договору №354 от 08.08.2019, заключенному с ООО <<__>>, начиная с 12.10.2019, на основании разрешения на строительство, полученного МКУ «УКС».

Из документов также следует, что до заключения Договора №354 от 08.08.2019 решением единственного акционера №3/2019 от 25.07.2019 АО «УТС» - Муниципальное образование Ханты-Мансийского автономного округа-Югры городской округ город Ханты-Мансийск в лице Департамента муниципальной собственности Администрации города Ханты-Мансийска – согласовано совершение крупной сделки по открытию не возобновляемой кредитной линии в ООО <<__>> на сумму <<__>> рублей в целях приобретения источника тепловой энергии (котельной установки мощностью 40МВт) и строительство инженерных сетей для микрорайона Иртыш-2 с обеспечением в виде муниципальной гарантии.

С заявлением о предоставлении муниципальной гарантии для получения кредита в целях строительства котельной установки 40 МВт и инженерных сетей для теплоснабжения микрорайона Иртыш-2 в г.Ханты-Мансийске АО «УТС» обратилось в Администрацию г.Ханты-Мансийска 19.07.2019 (исх.№1897).

Постановлением Администрации г.Ханты-Мансийска от 30.07.2019 №912 «О предоставлении муниципальной гарантии» принято решение предоставить муниципальную гарантию с обеспечением исполнения обязательств в порядке регресса в обеспечение обязательств АО «УТС» в сумме <<__>> рублей по кредитному договору от 29.07.2019 №КЛР-031/2019, заключенному с ООО <<__>>.

В соответствии с указанным постановлением 30.07.2019 между муниципальным образованием Ханты-Мансийского автономного округа-Югры городской округ город Ханты-Мансийск в лице главы города <<__>> (Гарант), ООО <<__>> (Бенефициар) и АО «УТС» (Принципал) заключен договор о предоставлении муниципальной гарантии №1, согласно которому Гарант предоставляет в пользу Бенефициара муниципальную гарантию, в соответствии с условиями которой обязуется отвечать перед Бенефициаром за исполнение Принципалом его обязательств по кредитному договору от 29.07.20219 №КЛР-031/2019 в части погашения задолженности по основному долгу и уплате суммы процентов за пользование кредитом.

Из указанного договора следует, что Гарант ознакомлен с указанным кредитным договором, в том числе с целевым назначением кредита.

Согласно пункту 1.7 договора на кредитную линию №КЛР-031/2019 от 29.07.20219

кредит предоставляется в целях приобретения источника тепловой энергии (котельная установка мощностью 40 МВт) и строительство инженерных сетей для микрорайона Иртыш-2.

Таким образом, указанное выше свидетельствует, что фактически работы, входящие в состав предмета аукциона (извещение №0187300015619000930) и Муниципального контракта №2 от 27.01.2020, были начаты АО «УТС» до проведения аукциона и до заключения муниципального контракта.

Пунктом 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещены соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, 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 ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция – это 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.

Признаки ограничения конкуренции определены в пункте 17 названной статьи.

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

Формальное соблюдение сторонами процедуры проведения аукциона и заключения контракта при наличии угрозы ограничения конкуренции (лишения возможности исполнить контракт в полном объеме иными потенциальными участниками аукциона в случае их победы в таковом), не свидетельствует об отсутствии в действиях Заказчика и Подрядчика нарушения антимонопольного законодательства.

Предоставление Администрацией г.Ханты-Мансийска возможности АО «УТС» приступить к осуществлению работ до объявления процедуры аукциона свидетельствует о создании преимущественных условий для указанного хозяйствующего субъекта и заключении антиконкурентного соглашения.

В тех случаях, когда проведение торгов в силу закона является обязательным, их не проведение не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов могут быть выявлены потенциальные желающие получить доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Последующее объявление аукциона на производство уже начатых работ вводит в заблуждение потенциальных участников аукциона (торгов) (непонятна цель их проведения – найти наиболее выгодного участника либо оформление расчета с лицом, которое приступило к выполнению этих работ) и способно привести к

ограничению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

В данном случае на участие в аукционе была подана лишь одна заявка, об отсутствии у единственного участника аукциона (МП «Водоканал») самостоятельного экономического интереса к торгам свидетельствует привлечение им к исполнению контракта лица, которое ранее уже приступило к выполнению требуемых работ (АО «УТС»), и формирование цены договора с таким лицом, исходя из стоимости работ, определенных в выигранном контракте.

Учитывая изложенное, в действиях Администрации г.Ханты-Мансийска, МП «Водоканал» и АО «УТС», выразившиеся в предоставлении Администрацией г.Ханты-Мансийска возможности выполнения работ АО «УТС» до проведения аукциона (извещение №0187300015619000930), а также путем заключения договора генподряда между победителем аукциона – МП «Водоканал» и АО «УТС» при наличии информации о факте начала выполнения работ, были усмотрены признаки нарушения пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, в связи с чем, на основании приказа Ханты-Мансийского УФАС России от 30.09.2021 №99/21 в отношении Администрации г.Ханты-Мансийска, МП «Водоканал» и АО «УТС» возбуждено дело №086/01/16-1496/2021.

В соответствии с определением о назначении дела №086/01/16-1496/2021 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 15.10.2021 (исх.№АМ/8058/21), рассмотрение дела назначено на 16.11.2021, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы (информация) и объяснения по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

Определением от 16.11.2021 (исх.№АМ/8956/21 от 18.11.2021) рассмотрение дела отложено на 09.12.2021, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы (информация).

Определением от 09.12.2021 (исх.№АМ/9858/21 от 13.12.2021) рассмотрение дела отложено на 25.01.2022, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы (информация).

На основании части 1 статьи 45 Закона о защите конкуренции определением от 14.01.2022 (исх.№АМ/195/22 от 14.01.2022) срок рассмотрения дела №086/01/16-1496/2021 продлен до 15.07.2022.

Определением об отложении рассмотрения дела от 25.01.2022 (исх.№АМ/607/22 от 26.01.2022) рассмотрение дела №086/01/16-1496/2021 назначено на 24.02.2022, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы.

Определением от 24.02.2022 (исх.№ВИ/1424/22 от 25.02.2022) рассмотрение дела №086/01/16-1496/2021 отложено на 18.03.2022, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы.

В соответствии с определением от 18.03.2022 (исх.№АМ/2038/22 от 18.03.2022) в рассмотрении дела №086/01/16-1496/2021 объявлен перерыв до 25.03.2022.

Определением от 25.03.2022 (исх.№АМ/2286/22 от 28.03.2022) рассмотрение дела №086/01/16-1496/2021 отложено на 12.04.2022, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы.

Определением от 12.04.2022 (исх.№АМ/2936/22 от 13.04.2022) рассмотрение дела №086/01/16-1496/2021 отложено на 20.05.2022, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы.

Определением от 20.05.2022 (исх.№АМ/3969/22 от 23.05.2022) рассмотрение дела №086/01/16-1496/2021 отложено на 07.06.2022, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы.

07.06.2022 Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, изучив материалы дела, заслушав доводы лиц, участвующих в деле, пришла к следующим выводам.

Пунктом 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещены соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, 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 ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Понятие соглашения приведено в пункте 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции, согласно которому оно представляет собой договоренность в письменной форме, содержащуюся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В пункте 9 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Постановлением Президиума Верховного суда Российской Федерации от 16.03.2016, разъяснено, что факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан, в том числе с использованием совокупности иных доказательств, в частности фактического поведения хозяйствующих субъектов.

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция – это 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.

Признаками ограничения конкуренции являются 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, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации (пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта и органа власти, как не соответствующих статье 16 Закона о защите конкуренции, необходимо установить наличие соглашения между указанными лицами или их согласованных действий и наступление (возможность наступления) в результате этих действий (соглашения) последствий, связанных с недопущением, ограничением, устранением конкуренции.

Таким образом, доказательствами наличия антиконкурентного соглашения между органом власти и хозяйствующим субъектом может являться определенная совокупность доказательств, подтверждающих их взаимодействие, которое привело или могло привести к определенным в статье 16 Закона о защите конкуренции негативным последствиям. При этом факт заключения договора сам по себе не может свидетельствовать о нарушении сторонами статьи 16 Закона о защите конкуренции при отсутствии доказательств наличия согласованных действий, запрещенных этой нормой, и возникших в связи с этим последствий, указанных в соответствующих частях данной нормы.

В ходе рассмотрения дела Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что фактически работы по строительству отдельно стоящей автоматизированной газовой котельной 40 МВт для теплоснабжения жилого микрорайона «Береговая зона», входящие в состав предмета аукциона (извещение №0187300015619000930) и Муниципального контракта №2 от 27.01.2020, были начаты АО «УТС» до проведения аукциона и до заключения муниципального контракта.

При этом АО «УТС» участие в аукционе (извещение №0187300015619000930) на выполнение строительных работ по объекту «Инженерные сети микрорайона «Береговая зона» не принимало.

Согласно пояснениям МП «Водоканал» (вх.№11081/21 от 09.11.2021), а также представленным коммерческим предложениям ООО <<__>>, МП <<__>> и АО «УТС» (вх.№11080/21 от 09.11.2021) АО «УТС» выбрано исполнителем по строительству сетей теплоснабжения и котельной мощностью 40,0 МВт на основании проведенного запроса коммерческих предложений в связи с наиболее выгодным предложением.

Документов, свидетельствующих об участии МП «Водоканал» в осуществлении работ, предусмотренных аукционной документацией к извещению №0187300015619000930, до объявления аукциона и заключения Муниципального контракта №2 от 27.01.2020, а также документов, свидетельствующих об осведомленности МП «Водоканал» о начале производства работ по строительству указанной газовой котельной до объявления закупки, материалы дела не содержат.

Таким образом, на основании представленных в материалы дела №086/01/16-1496/2021 документов и доказательств, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России в рассматриваемых действиях Администрации г.Ханты-Мансийска, МП «Водоканал» и АО «УТС» не подтверждено нарушение пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

В то же время Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России отмечает, что согласно материалам дела Администрация г.Ханты-Мансийска 27.12.2019 разместила извещение №0187300015619000930 о проведении электронного аукциона на выполнение строительных работ по объекту «Инженерные сети микрорайона «Береговая зона», включив в состав работ, в том числе, работы по строительству автоматизированной отдельно стоящей котельной мощностью 40,0 МВт для теплоснабжения жилого микрорайона «Береговая зона» (1 этап) в г.Ханты-Мансийске на земельном участке с кадастровым номером <<__>>, расположенном по адресу: Россия, Ханты-Мансийский автономный округ – Югра, г.Ханты-Мансийск, ул.<<__>>, при том, что указанные работы на момент размещения извещения уже были начаты АО «УТС» с привлечением подрядной организации ООО <<__>> (Договор №354 от 08.08.2019), а позднее АО «УТС» в соответствии с требованиями МП «Водоканал» к объекту 1 категории дооснастило имеющуюся котельную, приобрело три комбинированные горелки, а также заключило с ООО <<__>> договор подряда №08-12/20 от 08.12.2020 для выполнения СМР и пусконаладочных работ по системам охранно-пожарной сигнализации и слаботочным сетям (связь) (вх.№11082/21 от 09.11.2021).

В соответствии с пунктами 4, 5 части 1 статьи 50 Устава города Ханты-Мансийска, принятого решением Думы города Ханты-Мансийска от 11.03.2011 №1169 (далее – Устав г.Ханты-Мансийска), Администрация города осуществляет полномочия по решению вопросов местного значения в области использования земли, других природных ресурсов и охраны окружающей среды, а также в области градостроительной, дорожной деятельности, обеспечения организации и безопасности дорожного движения, жилищно-коммунального хозяйства, благоустройства.

Статьей 54 Устава г.Ханты-Мансийска установлено, что Администрация города в области использования земли, других природных ресурсов и охраны окружающей среды осуществляет, в том числе, муниципальный земельный контроль в границах городского округа (пункт 6).

В области градостроительной, дорожной деятельности, обеспечения организации и безопасности дорожного движения, жилищно-коммунального хозяйства, благоустройства Администрация города в соответствии с пунктом 7 статьи 55 Устава г.Ханты-Мансийска выдает градостроительный план земельного участка, расположенного в границах городского округа, разрешения на строительство (за исключением случаев, предусмотренных Градостроительным кодексом Российской Федерации, иными федеральными законами), разрешения на ввод объектов в эксплуатацию при осуществлении строительства, реконструкции объектов капитального строительства, расположенных на территории города Ханты-Мансийска.

Таким образом, на дату размещения извещения №0187300015619000930 о проведении аукциона Администрация г.Ханты-Мансийска при надлежащем исполнении полномочий согласно Уставу г.Ханты-Мансийска не могла не знать о

начале АО «УТС» производства работ по строительству автоматизированной отдельно стоящей котельной мощностью 40,0 МВт для теплоснабжения жилого микрорайона «Береговая зона».

Кроме того, предоставление Администрацией г.Ханты-Мансийска АО «УТС» муниципальной гарантии с обеспечением исполнения обязательств в порядке регресса в обеспечение обязательств АО «УТС» в сумме <<__>> рублей по кредитному договору от 29.07.2019 №КЛР-031/2019, заключенному с ООО <<__>> в целях приобретения источника тепловой энергии (котельная установка мощностью 40 МВт) и строительства инженерных сетей для микрорайона Иртыш-2, также свидетельствует о том, что Администрации г.Ханты-Мансийска было известно о начале работ по строительству автоматизированной отдельно стоящей котельной мощностью 40,0 МВт для теплоснабжения жилого микрорайона «Береговая зона» (заявление АО «УТС» исх.№1897 от 19.07.2019, постановление от 30.07.2019 №912, договор о предоставлении муниципальной гарантии №1 от 30.07.2019).

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Объявление аукциона на производство уже начатых работ вводит в заблуждение потенциальных участников аукциона (торгов) (непонятна цель их проведения – найти наиболее выгодного участника либо оформление расчета с лицом, которое приступило к выполнению этих работ) и способно привести к ограничению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

Таким образом, действия Администрацией г.Ханты-Мансийска по включению в состав работ, предусмотренных аукционной документацией по извещению №0187300015619000930, уже начатых работ (согласно письмам АО «УТС» в адрес Ханты-Мансийской межрайонной прокуратуры исх.№1038 от 20.04.2020, исх.№120 7 от 07.5.2020, исх.№1284 от 15.05.2020 работы по строительству котельной мощностью 40 МВт осуществлялись по Договору №354 от 08.08.2019, заключенному с ООО <<__>>, начиная с 12.10.2019), не соответствует требованиям части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что по результатам аукциона между МКУ «УКС» и МП «Водоканал» работы по строительству автоматизированной отдельно стоящей котельной мощностью 40,0 МВт для теплоснабжения жилого микрорайона «Береговая зона» завершены, что подтверждается разрешением №86-Ru86312000-19-2020 от 30.12.2020 на ввод объекта «Инженерные сети микрорайона «Береговая зона» (включая котельную мощностью 40 МВт) в эксплуатацию, в связи с чем основания для выдачи предупреждения в порядке статьи 39.1 Закона о защите конкуренции отсутствуют.

Таким образом, на основании представленных в материалы дела №086/01/16-1496/2021 документов и доказательств, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС

России приходит к выводу об отсутствии в рассматриваемых действиях Администрации г.Ханты-Мансийска, МП «Водоканал» и АО «УТС» нарушения пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, а также об отсутствии в действиях Администрации г.Ханты-Мансийска по включению в состав работ, предусмотренных аукционной документацией по извещению №0187300015619000930, уже начатых работ, нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в связи с фактическим прекращением названных действий.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Руководствуясь статьей 23, часть 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства №086/01/16-1496/2021 в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях Администрации г.Ханты-Мансийска, Муниципального водоканализационного предприятия муниципального образования город Ханты-Мансийск и Акционерного общества «Управление теплоснабжения и инженерных сетей» муниципального образования город Ханты-Мансийск.

Председатель Комиссии

<<__>>

Члены Комиссии:

<<__>>

<<__>>

<<__>>

<<__>>

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

Решение может быть также обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.