

# РЕШЕНИЕ

по делу №086/01/17-1079/2022

резюлютивная часть решения оглашена 17 октября 2022 года

решение в полном объеме изготовлено 27 октября 2022 года г.Ханты-Мансийск

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

Председатель Комиссии:

– "----";

Члены Комиссии:

– "----";

– "----";

рассмотрев дело №086/01/17-1079/2022 по признакам нарушения Администрацией г.Ханты-Мансийска частей 1, 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в отсутствие на заседании представителя заявителя от Счетной палаты Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела,

в присутствии на заседании представителей ответчика по делу от Администрации г.Ханты-Мансийска "----", "----",

в отсутствие на заседании представителя заинтересованного лица по делу от Муниципального казенного учреждения «Управление капитального строительства г.Ханты-Мансийска», надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела,

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

в отсутствие на заседании представителя лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах,

Общества с ограниченной ответственностью «Нетипичная инновационная компания», 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) поступило заявление Счетной палаты Ханты-Мансийского автономного округа-Югры (вх.№7512/22 от 20.07.2022), указывающие на признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях Администрации г.ХантыМансийска при проведении электронного аукциона на выполнение строительных работ по объекту «Средняя общеобразовательная школа «Гимназия №1» в г.ХантыМансийске. Блок 2», извещение №0187300015619000305.

По результатам рассмотрения заявления и материалов, Ханты-Мансийским УФАС России, в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции, принято решение о возбуждении дела №086/01/17-1079/2022 по признакам нарушения Администрацией города Ханты-Мансийска частей 1, 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции, что подтверждается Приказом о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства от 03.08.2022 №97/22.

Определением о назначении дела к рассмотрению (исх.№05/5999/22 от 04.08.2022) рассмотрение дела назначено на 18.08.2022, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы (информация).

Определением об отложении рассмотрения дела (исх.№05/6377/22 от 19.08.2022) рассмотрение дела отложено на 15.09.2022, у Муниципального казенного учреждения «Управление капитального строительства г.Ханты-Мансийска» запрошены необходимые документы (информация).

15.09.2022 Комиссией объявлен перерыв в рассмотрении дела до 21.09.2022.

Определением об отложении рассмотрения дела (исх.№05/7146/22 от 22.09.2022) рассмотрение дела отложено на 17.10.2022.

В связи с принятием заключения об обстоятельствах дела, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России вынесено определение об отложении

рассмотрения дела (исх.№05/7146/22 от 22.09.2022), в соответствии с которым рассмотрение дела назначено на 17.10.2022.

Кроме того, в соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции в адрес лиц участвующих в деле направлено заключение об обстоятельствах дела (исх.№ 05/7305/22 от 28.09.2022).

Изучив материалы дела, письменные пояснения ответчика и заинтересованного лица по делу, исследовав и оценив в совокупности представленные документы, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к следующим выводам.

В ходе рассмотрения заявления и материалов установлено, что 31.10.2019 в единой информационной системе для размещения заказов [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) уполномоченный орган – Администрация г.Ханты-Мансийска опубликовала извещение о проведении аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение строительных работ по объекту «Средняя общеобразовательная школа «Гимназия №1» в г.Ханты-Мансийске. Блок 2», извещение №0187300015619000305 (далее — аукцион).

Согласно документации об аукционе, аукцион проводится в соответствии с Федеральным законом 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).

Заказчиком по указанному аукциону выступает Муниципальное казенное учреждение «Управление капитального строительства города Ханты-Мансийска» (далее – МКУ «УКС г.Ханты-Мансийска»).

Начальная (максимальная) цена контракта установлена в размере 999 720 431,62 руб. Размер обеспечения гарантийных обязательств 9 997 204,32 руб.

Пунктом 47 расчета начальной (максимальной) цены муниципального контракта установлена работа «авторский надзор — 0,2%» - 1 553,307 тыс. руб.

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 26.06.2020 №299-эа, на участие в аукционе поступила одна заявка от ООО «Квартал».

По итогам проведенного аукциона, между МКУ «УКС г.Ханты-Мансийска» и ООО «Квартал» заключен муниципальный контракт №13 от 16.07.2020 на выполнение строительных работ по объекту «Средняя общеобразовательная школа «Гимназия №1» в г.Ханты-Мансийске. Блок

2».

Пунктом 12.1 муниципального контракта определено, что подрядчик обязан заключить договор с проектной организацией на ведение авторского надзора за выполнением ремонтных работ на объекте, в срок не позднее 7 рабочих дней со дня заключения настоящего контракта и в течение 1 рабочего дня после заключения договора предоставить его Заказчику.

В соответствии с пунктом 12.2 муниципального контракта в цену контракта включены расходы на оказание услуг авторского надзора.

Из представленных ООО «Квартал» документов установлено, что во исполнение пункта 12.1 муниципального контракта №13 от 16.07.2020 Обществом и ООО «Нетипичная инновационная компания» был заключен договор авторского надзора №АН-002-20 от 01.10.2020.

Из вышеуказанного следует, что при проведении аукциона извещение №0187300015619000305 на выполнение строительных работ по объекту «Средняя общеобразовательная школа «Гимназия №1» в г.Ханты-Мансийске. Блок 2» в состав лотов были объединены работы по строительству и работы по оказанию услуг авторского надзора.

В ходе рассмотрения дела Администрация г.Ханты-Мансийска пояснила, что авторский надзор это неразрывный со строительством объекта комплекс действий, который направлен на своевременное выявление несоответствий при строительстве, а также оперативное устранение таких недостатков и является функционально и технологически взаимосвязан со строительством объекта.

При этом, из пояснений Администрации г.Ханты-Мансийска следует, что строительство объекта и авторский надзор осуществляют разные хозяйствующие субъекты.

Согласно указанным пояснениям в документации нет требования о заключении договора на ведение авторского надзора с определенным хозяйствующим субъектом, а также договор авторского надзора заключен ООО «Квартал» не в рамках проведения торгов в соответствии с Законом о контрактной системе, в связи с чем, данные действия не содержат признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Кроме того, Администрация г.Ханты-Мансийска указала на то, что в соответствии с частью 1 статьи 26 Закона о контрактной системе не допускается возлагать на уполномоченный орган полномочия на обоснование закупок, определение условий контракта, в том числе на определение начальной (максимальной) цены и в данном случае

ответственность лежит исключительно на Заказчике - МКУ «УКС г.Ханты-Мансийска».

В ходе рассмотрения дела МКУ «УКС г.Ханты-Мансийска» поддержало позицию Администрации г.Ханты-Мансийска.

Из пояснений МКУ «УКС г.Ханты-Мансийска» следует, что необходимость проведения авторского надзора определяется заказчиком и кроме того, в соответствии с пунктом 7.4 раздела 7 «СП 48.13330.2011. Свод правил. Организация строительства. Актуализированная редакция СНиП 12-01-2004», утвержденного приказом Минрегиона РФ от 27.12.2010 №781 «при строительстве опасных производственных объектов, а также особо опасных технически сложных и уникальных объектов осуществляется авторский надзор проектировщика. В остальных случаях он осуществляется по решению застройщика (заказчика)».

Учитывая, что объект закупки «Средняя общеобразовательная школа «Гимназия №1» в г.Ханты-Мансийске. Блок 2» не относится к опасным производственным объектам, а также не является особо опасным технически сложным и уникальным объектом, МКУ «УКС г.Ханты-Мансийска» самостоятельно определил порядок проверки соответствия выполнения работ и применяемых строительных материалов в процессе строительства, а также результатов таких работ требованиям проектной документации.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, рассмотрев указанные пояснения Администрации г.Ханты-Мансийска и МКУ «УКС г.Ханты-Мансийска», считает их несостоятельными ввиду нижеследующего.

Федеральным законом от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) определены организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями.

Целями вышеуказанного закона о защите конкуренции являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Закон о контрактной системе регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров,

работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок (пункт 1 статьи 1).

В силу пункта 1 статьи 8 Закона о контрактной системе 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).

Частью 2 статьи 8 Закон о контрактной системе 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.

Формирование лотов не должно входить в противоречие с общими принципами антимонопольного регулирования, должно обеспечивать соблюдение гарантий потенциальных участников закупки по реализации их права на участие в аукционе.

В соответствии с положениями пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

Подпунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: 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 страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества

участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

При этом, Законом о контрактной системе не регулируются вопросы, связанные с формированием лотов при осуществлении закупок конкурентными способами.

В пункте 3 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28.06.2017 указано, что при проведении государственных (муниципальных) закупок допускается включение в один лот технологически и функционально взаимосвязанных между собой товаров, работ и услуг.

Следовательно, при размещении заказа уполномоченный орган наделен правом самостоятельного выделения лотов.

В тоже время согласно части 1 статьи 2 Закона о контрактной системе, Законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В соответствии с положениями статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) 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;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Наряду с установленными частью 1 настоящей статьи запретами при проведении торгов, если организаторами или заказчиками торгов являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах (часть 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции).

В силу части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции наряду с установленными частями 1 и 2 настоящей статьи запретами при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

Таким образом, законодатель определил, что нормы Закона о контрактной системе должны применяться и исполняться всеми участниками контрактной системы в полном объеме, единообразно, в целях соблюдения добросовестной конкуренции, создания возможности

равного доступа участников закупок к торгам, обеспечения полноты и ясности (недвусмысленности) условий проводимых закупок, определения победителя посредством реализации конкурсных процедур.

При этом из приведённого следует, что часть 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции прямо регулирует правоотношения в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд и в системном толковании со статьей 1 Закона о контрактной системе является составной частью законодательства о контрактной системе, равно как и Закон о контрактной системе является составной частью антимонопольного законодательства в силу статьей 2 и 3 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, формирование предмета торгов не должно входить в противоречие с общими принципами антимонопольного регулирования, должно обеспечивать соблюдение гарантий потенциальных участников по реализации их права на участие в торгах.

С учетом изложенного, из содержания частей 1, 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции следует, что изложенные в них требования распространяются и на отношения, возникающие при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии со статьей 4 Закона о защите конкуренции товарный рынок – сфера обращения товара (в том числе иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

С учетом изложенного, взаимозаменяемость – это критерий, применяемый в большей степени для экономического обоснования отнесения товаров к одному товарному рынку. При определении технологической и функциональной взаимосвязи товаров необходимо исходить из совокупности следующих критериев: техническая однородность; потребительское назначение; взаимозаменяемость.

Таким образом, при объединении товаров в один лот необходимо учитывать не только технологическую и функциональную взаимосвязь, но и способность потенциальных участников закупки выполнить тот или иной объем работ и принять участие в аукционе.

Целями осуществления закупок путем проведения торгов является

обеспечение единства экономического пространства на территории Российской Федерации при осуществлении закупок, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечение гласности и прозрачности закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в закупках, заключение контракта по наиболее выгодной для заказчика цене.

Следовательно, объединение в единый лот выполнение строительных работ и работ по авторскому надзору противоречит частям 1, 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции и способно привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Таким образом, действия Администрации г.Ханты-Мансийска, выразившиеся в объединении в единый лот выполнение строительных работ по объекту «Средняя общеобразовательная школа «Гимназия №1» в г.Ханты-Мансийске. Блок 2» и работ по авторскому надзору, содержат признаки нарушения частей 1, 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Постановлением Администрации г.Ханты-Мансийска от 31.12.2013 №1761 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд города Ханты-Мансийска» (далее — Постановление Администрации г.Ханты-Мансийска №1761) органом, уполномоченным на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для заказчиков определено управление муниципального заказа Администрации г.Ханты-Мансийска (далее Уполномоченный орган).

Согласно пункту 7 раздела II «Полномочия уполномоченного органа» Порядка взаимодействия заказчиков и органа, уполномоченного на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для заказчиков, утвержденного Постановлением Администрации г.Ханты-Мансийска №1761 уполномоченный орган осуществляет нормативно-правовое регулирование в сфере закупок.

Пунктом 20 раздела IV «Взаимодействие заказчика с уполномоченным органом» определено, что уполномоченный орган осуществляет проверку представленных заказчиком документов и в случае выявления в них несоответствий Закону о контрактной системе и (или) иным нормативным правовым актам в сфере закупок направляет заказчику замечания для корректировки.

Таким образом, из вышеприведенного следует, что ответственность за проверку разработанной заказчиками документации на соответствие

требованиям законодательства несет непосредственно Администрация г.Ханты-Мансийска.

Кроме того, Администрация г.Ханты-Мансийска как организатор аукциона в целях проведения аукциона, утверждает аукционную документацию в связи, с чем именно Администрация г.Ханты-Мансийска как организатор аукциона несет ответственность за соблюдение действующего законодательства при проведении торгов.

При таких обстоятельствах решения и действия Администрации г.Ханты-Мансийска при проведении (организации) аукциона, представляют собой реализацию полномочий организатора аукциона и в таком качестве должны оцениваться на соответствие закону и иным правовым актам.

Аналогичная правовая позиция изложена в определении Верховного Суда Российской Федерации от 28.03.2018 по делу №А75-763/2017.

Как было указано ранее, пунктом 47 расчета начальной (максимальной) цены муниципального контракта установлена работа «авторский надзор — 0,2%» - 1 553,307 тыс. руб., что в том числе привело к увеличению начальной (максимальной) цены контракта (ее размер составил 999 720 431,62 руб.) и размеру обеспечения гарантийных обязательств 9 997 204,32 руб.

Также из представленных ООО «Квартал» документов установлено, что во исполнение пункта 12.1 муниципального контракта №13 от 16.07.2020 Обществом и ООО «Нетипичная инновационная компания» был заключен договор авторского надзора №АН-002-20 от 01.10.2020.

Как следует из материалов дела и пояснений МКУ «УКС г.Ханты-Мансийска», Учреждением принято решение о необходимости проведения авторского надзора.

При этом, учитывая возникновение нужды в данной услуге, принято решение о передачи полномочий по определению хозяйствующего субъекта для выполнения услуг по авторскому надзору победителю аукциона который будет определен в рамках проведения аукциона на выполнение строительных работ по объекту «Средняя общеобразовательная школа «Гимназия №1» в г.Ханты-Мансийске. Блок 2», извещение №0187300015619000305.

Более того, для целей проведения авторского надзора в начальную (максимальную) цену аукциона на выполнение строительных работ по объекту «Средняя общеобразовательная школа «Гимназия №1» в г.Ханты-Мансийске. Блок 2» была включена сумма в размере 1 553,307 тыс. руб.,

для оплаты услуг авторского надзора.

Частью 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции определено, что запрещается совмещение функций федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, иных органов власти, органов местного самоуправления и функций хозяйствующих субъектов, за исключением случаев, установленных федеральными законами, указами Президента Российской Федерации, постановлениями Правительства Российской Федерации, а также наделение хозяйствующих субъектов функциями и правами указанных органов, в том числе функциями и правами органов государственного контроля и надзора, если иное не установлено Федеральным законом от 30 октября 2007 года №238-ФЗ «О Государственной корпорации по строительству олимпийских объектов и развитию города Сочи как горноклиматического курорта», Федеральным законом от 1 декабря 2007 года №317-ФЗ «О Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» и Федеральным законом «О Государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос».

Таким образом, установление в аукционной документации права передачи хозяйствующему субъекту полномочий по определению лица, с которым будет заключен договор авторского надзора в рамках проведения строительных работ по объекту «Средняя общеобразовательная школа «Гимназия №1» в г.Ханты-Мансийске. Блок 2», учитывая что это является муниципальной нуждой и для чего требуется проведение отдельной процедуры закупки, не соответствуют требованиям части 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В рамках рассмотрения дела, в адрес хозяйствующих субъектов города Ханты-Мансийска были направлены запросы о представлении информации о возможности участия в аукционе на выполнение строительных работ и осуществления авторского надзора по объекту «Средняя общеобразовательная школа «Гимназия №1» в г.Ханты-Мансийске. Блок 2», извещение №0187300015619000305.

Из представленных хозяйствующими субъектами ответов было установлено, что их участие в данном аукционе невозможно так как проектная документация выполнена иным хозяйствующим субъектом, а также ввиду нижеследующего.

Согласно Своду правил 246.1325800.2016 «Положение об авторском надзоре за строительством зданий и сооружений», утвержденному Приказом Минстроя России от 19.02.2016 №98/пр (далее — СП 246.1325800.2016) авторский надзор является частью строительного

контроля, который проводится лицом, осуществляющим подготовку проектной и, на ее основе, рабочей документации.

В соответствии с пунктом 6.2 СП 246.1325800.2016 проведение авторского надзора, как правило, возлагается на организацию, разработавшую рабочую документацию. В случае если подготовка рабочей документации осуществлялась несколькими организациями, взаимоотношения между ними и заказчиком регулируются положениями статьи 706 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Однако, как было установлено в ходе рассмотрения настоящего дела проектно-изыскательские работы по объекту «Средняя общеобразовательная школа «Гимназия №1» в г.Ханты-Мансийске. Блок 2» выполнялись в рамках муниципального контракта от 28.04.2018 №8 заключенного между МКУ «УКС г.Ханты-Мансийска» и ООО Проектно-Строительная компания «Золотое сечение».

При этом, согласно пункту 8.1 муниципального контракта от 28.04.2018 №8 в целях обеспечения соответствия решений содержащихся в рабочей документации, выполняемым строительным работам на объекте, Подрядчик обязан осуществлять авторский надзор, руководствуясь СП 246.1325800.2016 «Положение об авторском надзоре за строительством зданий и сооружений».

В данном случае негативное влияние на конкуренцию выражается в том, что при объединении в один лот строительных работ и работ по осуществлению авторского надзора не обеспечена здоровая конкурентная среда и равный доступ к участию в данной процедуре. Так, при проведении надлежащей процедуры торгов, а именно отдельным лотом, обеспечивается создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок ввиду того, что лица, которые способны выполнять исключительно работы по авторскому надзору и не способные осуществлять строительные работы, смогли бы принять участие в таких торгах.

На основании вышеизложенного, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для включения в состав одного лота при проведении аукциона на выполнение строительных работ по объекту «Средняя общеобразовательная школа «Гимназия №1» в г.Ханты-Мансийске. Блок 2», извещение №0187300015619000305, работ по авторскому надзору.

На основании части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об

отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 утвержден Порядок проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке (далее – Порядок), согласно которому по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводится с особенностями, установленными пунктом 10.10 названного Порядка, а именно проводится обзор рынка.

В соответствии с пунктом 10.10 Порядка для квалификации действий по статье 17 Закона о защите конкуренции не требуется проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке или положения на нем хозяйствующих субъектов, достаточно определить временной интервал, предмет торгов и состав хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах.

В соответствии с пунктом 11.3 Порядка с учетом изменений, внесенных Приказом ФАС России от 20.07.2016 №1000/16, составлен краткий обзор об исследовании товарного рынка:

1. Временной интервал исследования рынка определен периодом с 31.10.2019 (дата размещения извещения №0187300015619000305 о проведении аукциона) по 16.07.2022 (дата заключения муниципального контракта).

2. Предметом торгов по указанной закупке является выполнение строительных работ и проведения авторского надзора.

Кроме того, анализ показал, что на момент объявления Администрацией г.Ханты-Мансийска вышеуказанного аукциона на территории г.Ханты-Мансийска имелись другие хозяйствующие субъекты, которые могли осуществлять авторский надзор.

Таким образом, действия Администрации г.Ханты-Мансийска, выразившиеся в объединении в единый лот выполнение строительных работ по объекту «Средняя общеобразовательная школа «Гимназия №1» в г.Ханты-Мансийске. Блок 2» и работ по авторскому надзору, нарушают требования частей 1, 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Более того, согласно позиции ФАС России, изложенной в письмах от 04.09.2017 №ИА/60890/17, от 26.02.2018 №ВК/12509/18 запреты, предусмотренные пунктом 1 части 1 (в части запрета на координацию деятельности участников), пунктами 2 - 4 части 1, а также частями 2 и 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции являются безусловными запретами.

Следовательно, правонарушение, выразившееся в нарушении данных запретов, носит формальный характер и не требует оценки последствий для конкуренции в связи с таким нарушением, доказывания наступления фактических или возможных негативных последствий от совершения таких действий в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Согласно части 2 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции заключение об обстоятельствах дела оформляется в виде отдельного документа, подписывается председателем и членами комиссии и должно содержать:

- 1) фактические и иные обстоятельства дела, установленные комиссией, в том числе обстоятельства, установленные в ходе проведенного антимонопольным органом анализа состояния конкуренции, и обстоятельства, установленные в ходе проведения проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства;
- 2) доказательства, на которых основаны выводы комиссии об обстоятельствах дела, мотивы, по которым комиссия отвергла те или иные доказательства, приняла или отклонила приведенные в обоснование своих требований и возражений доводы лиц, участвующих в деле.

Указанное заключение подлежит направлению лицам, участвующим в деле (в течение пяти рабочих дней со дня вынесения определения об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, при этом дата очередного рассмотрения дела не может быть назначена ранее чем через пять рабочих дней со дня направления лицам, участвующим в деле, копии заключения об обстоятельствах дела), а само дело подлежит отложению для представления таким лицам возможности проанализировать выводы комиссии, представить пояснения и привести комиссии свои доводы (часть 3 и 4 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с частями 5 и 6 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного

законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии. В случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и доводы свидетельствуют о наличии в действиях (бездействии) ответчика по делу признаков иного нарушения антимонопольного законодательства, чем нарушение, по признакам которого принято заключение об обстоятельствах дела, комиссия на основании пункта 1 части 1.1 статьи 47 Закона о защите конкуренции принимает решение об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства. В этом случае рассмотрение дела продолжается по правилам, предусмотренным главой 9 Закона о защите конкуренции.

Комиссия на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и доводы в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, свидетельствуют об отсутствии в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) нарушения антимонопольного законодательства (часть 7 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции).

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России было направлено заключение об обстоятельствах дела (исх.№05/7305/22 от 28.09.2022) в адрес лиц, участвующих в деле, для представления таким лицам возможности проанализировать выводы комиссии, представить пояснения и привести комиссии свои доводы.

04.10.2022 исх.№01-Исх-2121 (вх.№10276/22) Администрацией г.Ханты-Мансийска представлены возражения на заключение об обстоятельствах дела №086/01/17-1079/2022.

Однако, представленные возражения содержат указанные и изученные ранее, в ходе рассмотрения настоящего дела доводы, которым Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России дала оценку. Иных (новых), ранее не известных Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России доводов Администрацией не представлено.

Таким образом, оснований для прекращения настоящего дела по основаниям, указанным в части 7 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции у Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России не имеется.

Учитывая совокупность имеющихся доказательств, письменные объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России считает, что доводы Администрации г.Ханты-Мансийска об отсутствии в ее действиях нарушения антимонопольного законодательства являются несостоятельными, и приходит к выводу о

нарушении Администрацией г.Ханты-Мансийска частей 1, 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции, что выразилось в объединении в единый лот выполнение строительных работ по объекту «Средняя общеобразовательная школа «Гимназия №1» в г.Ханты-Мансийске. Блок 2» и работ по авторскому надзору.

В силу положений статьи 23 Закона о защите конкуренции у Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России отсутствуют основания для выдачи предписания об устранении нарушений, поскольку по результатам проведенного аукциона между МКУ «УКС г.Ханты-Мансийска» и ООО «Квартал» заключен муниципальный контракт №13 от 16.07.2020.

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

РЕШИЛА:

1. Основания для прекращения рассмотрения дела №086/01/17-1079/2022, в соответствии со статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» отсутствуют.

2. Признать в действиях Администрации г.Ханты-Мансийска, выразившихся в объединении в единый лот выполнение строительных работ по объекту «Средняя общеобразовательная школа «Гимназия №1» в г.Ханты-Мансийске. Блок 2» и работ по авторскому надзору, нарушение частей 1, 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Обязательное для исполнения предписание не выдавать.

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.