Р Е Ш Е Н И Е № 004/01/16-117/2020

г. Горно-Алтайск

Резолютивная часть решения оглашена «30» июня 2020г.

В полном объеме решение изготовлено «10» июля 2020г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

рассмотрев 30.06.2020г. дело № 004/01/16-117/2020 от 07.04.2020 года по признакам нарушения Администрацией МО «Улаганский район» (ИНН 0402002696, ОГРН 1030400507829, Республика Алтай, с. Улаган, ул. А.В. Санаа, д. 8) и ООО «Алтай» (ИНН 0404009834, ОГРН 1140404000307, Республика Алтай, с. Улаган, ул. Спортивная, д 2 А) пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай в рамках осуществления государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства установлено, что 19.12.2019г. по письменному поручению Администрации МО «Улаганский район» от 18.12.2019г. без проведения торгов заключен муниципальный контракт на выполнение работ по строительству детского сада на 125 мест в с. Улаган, ул. Центральная, д.1А от 19.12.2019г.

В ходе анализа представленных Администрацией МО «Улаганский район» документов (вх. № 811 от 21.02.2020г.) в действиях Администрации МО «Улаганский район» и ООО «Алтай» установлены признаки нарушения пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения на выполнение работ по строительству детского сада на 125 мест в с. Улаган, ул. Центральная, д.1А от 19.12.2019г. без проведения конкурентных

процедур.

Приказом УФАС по Республике Алтай от 07.04.2020г. № 42 было возбуждено дело № 004/01/16-117/2020 по признакам нарушения Администрацией МО «Улаганский район» и ООО «Алтай» п. 4 ст. 16 Закона о защите конкуренции. Рассмотрение данного дела назначено на 28.05.2020г. в 14:30 часов.

В рамках рассмотрения дела № 004/01/16-117/2020 в соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции Комиссией УФАС по РА был подготовлен аналитический отчет. По результатам проведенного анализа состояния конкуренции в Республике Алтай установлено следующее:

1) Временной интервал исследования: с 19.12.2019г. года (с момента заключения) по дату возбуждения дела № 004/01/16-117/2020.

2) Продуктовые границы товарного рынка: строительно-монтажные работы.

3) Географические границы товарного рынка: Республика Алтай, Улаганский район.

Анализ проведен в целях полного, объективного, всестороннего рассмотрения дела, в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №004/01/16-117/2020 Комиссией УФАС по РА установлено следующее:

В соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон 44-ФЗ) государственные органы, органы управления внебюджетными фондами, органы местного самоуправления, казенное учреждения и иные получатели средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации или местных бюджетов могут выступать в договорные отношения только посредством заключения государственного или муниципального контракта.

В силу п. 1 ст. 8 Закона № 44-ФЗ контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком,

исполнителем).

Согласно п. 2 ст. 8 Закона № 44-ФЗ запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Привлечение исполнителя без соблюдения процедур, установленных Законом о контрактной системе, противоречит требованиям законодательства о контрактной системе, приводит к необоснованному ограничению числа участников закупок и не способствует выявлению лучших условий поставок товаров, выполнения работ или оказания услуг.

В соответствии с частью 2 статьи 59 Закона № 44-ФЗ заказчик обязан проводить электронный аукцион в случае, если осуществляются закупки товаров, работ, услуг, включенных в перечень, установленный Правительством Российской Федерации, либо в дополнительный перечень, установленный высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации, за исключением случаев закупок товаров, работ, услуг путем проведения запроса котировок, запроса предложений, осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с учетом требований настоящего Федерального закона.

Согласно распоряжению Правительства РФ от 21.03.2016 № 471-р «О перечне товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок, которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме (электронный аукцион)» «Сооружения и строительные работы в области гражданского строительства» и «Работы строительные специализированные» отнесены к перечню товаров, работ, услуг закупка которых проводится путем проведения аукциона в электронной форме (электронный аукцион).

Исходя из организационно-правовой формы Администрация МО «Улаганский район», МБОУ «Улаганская начальная общеобразовательная школа» являются получателями бюджетных средств. Следовательно, могут осуществлять закупки только в соответствии с требованиями Закона 44-ФЗ, т.е. посредством заключения государственного контракта.

В соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 93 Закона № 44-ФЗ закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться

заказчиком в случае осуществления закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую ста тысяч рублей. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать два миллиона рублей или не должен превышать пять процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем пятьдесят миллионов рублей.

В данном случае процедура определения подрядчика в соответствии с Законом 44-ФЗ не осуществлялась, фактически строительные работы были произведены по устному соглашению.

В соответствии со статьей 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Установленный указанной нормой законодательства о защите конкуренции запрет преследует цель предотвращения негативного влияния органов власти (местного самоуправления) на конкурентную среду с помощью административных, властных методов воздействия, в том числе путем соглашения с хозяйствующим субъектом.

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

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

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).

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.

Администрацией МО «Улаганский район» было поручено МБОУ «Улаганская начальная образовательная школа» заключить контракт с ООО «Алтай» на строительство детского сада на 125 мест в с. Улаган, ул. Центральная, д.1А без проведения торгов.

Вышеуказанные обстоятельства дают основания полагать, что Администрация МО «Улаганский район» обязала МБОУ «Улаганская начальная образовательная школа» заключить контракт на выполнение работ по строительству детского сада на 125 мест в с. Улаган, ул. Центральная, д. 1А с ООО «Алтай», а последнее добровольно приняло на себя обязательства по выполнению строительных работ без проведения конкурентных процедур (в нарушение законодательства РФ), что свидетельствует о заключении антиконкурентного соглашения между Администрацией МО «Улаганский район» и ООО «Алтай».

Таким образом, Администрация МО «Улаганский район» и ООО «Алтай» 18.12.2019г. заключили и выполняют письменное антиконкурентное соглашение с целью выполнения строительных работ, что привело к

ограничению конкуренции, в частности к непроведению торгов, чем ограничили возможность иных хозяйствующих субъектов участвовать в конкурентных процедурах.

Учитывая, что общая сумма муниципального контракта №1 от 19.12.2019 составляет 127 807 416 рублей 21 копеек, то ущерб, который нанесен бюджету МО «Улаганский район» составляет 127 807 416 рублей 21 копеек.

17.12.2019г. УФАС по РА по результатом рассмотрения жалоб ООО «Урал Контракт», ООО «Монолит», ООО «Новая линия», ООО «Реноватор», ООО «Кедр» был отменен электронный аукцион № 0377300033019000002 в связи с тем, что заказчик МБОУ «Улаганская начальная общеобразовательная школа» признан нарушившим ч. 3 ст. 7, ч. 5, 8 ст. 34, ч.1 ст. 37, п. 6 ч. 5 ст. 63, ч.2 ст. 110.2 Федерального закона № 44–ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и пп. «а» п. 2 постановления Правительства Российской Федерации от 15.05.2017 № 570, в части неустановления в извещении об осуществлении закупки дополнительных требований к участникам закупки в соответствии с ч. 2 ст. 31 Закона о контрактной системе; неправомерного установления антидемпинговых мер; неустановления в аукционной документации видов работ, которые подрядчик должен выполнить самостоятельно в размере не менее 25% без привлечения других лиц в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации № 570; установления в проекте контракта ответственности сторон в виде штрафов за неисполнение или ненадлежащее исполнение условий контракта в недействующей редакции. Отмена аукциона не дает право заказчику проводить последующие закупки без соблюдения обязательных норм законодательства о контрактной системе.

В Определении Верховного суда Российской Федерации от 24.06.2015 по делу № 307-КГ15-1408 разъяснено, что в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Таким образом, Администрация МО «Улаганский район» и ООО «Алтай» намерено отказались от предусмотренных законом процедур по отбору подрядчика для выполнения строительных работ детского сада на 125 мест в с. Улаган, ул. Центральная, д.1А, чем ограничили

доступ другим хозяйствующим субъектам к данному муниципальному заказу.

В связи с чем, в действиях Администрации МО «Улаганский район» и ООО «Алтай» усматриваются признаки нарушения п. 4 ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

28.05.2020г. Комиссия УФАС по РА на основании пункта 3 части 1 статьи 1.1 статьи 47, частей 1, 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции отложила рассмотрение дела № 004/01/16-117/2020 от 07.04.2020г. в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела Комиссией УФАС по РА рассмотрение дела назначено на 30.06.2020г. в 11:00 часов.

Копия заключения от 04.06.2020г. об обстоятельствах дела 004/01/16-117/2020 была направлена в адрес лиц, участвующих в деле.

Возражений на заключение об обстоятельствах дела от Администрации МО «Улаганский район», ООО «Алтай» и МБОУ «Улаганская НОШ» в адрес УФАС по РА не поступало.

Комиссия УФАС по РА по итогам рассмотрения дела приходит к выводу, что рассматриваемые действия Администрации МО «Улаганский район» и ООО «Алтай» являются нарушением п. 4 ст. 16 Федерального закона от 26.07.2016г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно части 4 статьи 14.32 КоАП РФ заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо участие в нем, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 3 данной статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей; на юридических лиц - от одной сотой до пяти сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам

(тарифам), - от двух тысячных до двух сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее пятидесяти тысяч рублей.

Согласно части 7 статьи 14.32 КоАП РФ Заключение федеральным органом исполнительной власти, органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, органом местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органом или организацией либо государственным внебюджетным фондом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо осуществление указанными органами или организациями недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий -

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей или дисквалификацию на срок до трех лет.

На основании вышеизложенного, и 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 управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Администрации МО «Улаганский район» (ИНН 0402002696, ОГРН 1030400507829, Республика Алтай, с. Улаган, ул. А.В. Санаа д. 8) и ООО «Алтай» (ИНН 0404009834, ОГРН 1140404000307, Республика Алтай, с. Улаган, ул. Спортивная, д 2 А) нарушение пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения на выполнение работ по строительству детского сада на 125 мест в с. Улаган, ул. Центральная, д.1А от 19.12.2019г. без проведения конкурентных процедур.

2. Выдать Администрации МО «Улаганский район» и ООО «Алтай» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному лицу УФАС по РА для возбуждения административного производства, предусмотренного частью 7 статьи 14.32 КоАП РФ, в отношении должностного лица, органа

местного самоуправления виновного в нарушении антимонопольного законодательства.

4. Передать материалы дела уполномоченному лицу УФАС по РА для возбуждения административного производства, предусмотренного частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ, в отношении юридического лица ООО «Алтай» и в отношении должностного лица ООО «Алтай».

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.