

## РЕШЕНИЕ

по делу № 043/01/16-246/2020

г. Киров

Резолютивная часть объявлена 04.09.2020г.

Изготовлено в полном объеме 15.09.2020г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

**Председателя комиссии:**

<...> - руководителя Кировского УФАС России,

**Членов комиссии:**

<...> – начальника отдела контроля органов власти Кировского УФАС России,

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти Кировского УФАС России,

в присутствии посредством видеоконференцсвязи:

Представителя Прокуратуры Фаленского района Кировской области – <...>,

Специалиста по закупкам администрации Фаленского района Кировской области <...>, по доверенности,

представителя ООО «СтройТек» <...>, по доверенности.

Рассмотрев дело № 043/01/16-246/2020 по признакам нарушения администрацией Фаленского района Кировской области и ООО «СтройТек» ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с заключением антиконкурентного соглашения при проведении открытого аукциона в электронной форме (извещение №0340200003319015060) на право выполнения работ по строительству объекта: «Детский сад-ясли на 110 мест, по адресу: Кировская область, Фаленский район, пгт, Фаленки, ул. Советская, 35а», победителем электронного аукциона признано ООО «СтройТек»,

## У С Т А Н О В И Л А:

Прокуратурой Фаленского района Кировской области 26.02.2020 года (вх. №1255) в Кировское УФАС России направлены материалы о нарушении антимонопольного законодательства.

Установлено, что в рамках реализации национального проекта «Демография» на территории Фаленского района осуществляется строительство объекта: «Детский сад-ясли на 110 мест, по адресу: Кировская область, Фаленский район, пгт. Фаленки, ул. Советская, 35а».

15.11.2019 КОГКУ «Центр по техническому сопровождению государственных закупок» проведен открытый аукцион в электронной форме (извещение №0340200003319015060) на выполнение работ по строительству объекта: «Детский сад-ясли на 110 мест, по адресу: Кировская область, Фаленский район, пгт, Фаленки, ул. Советская, 35а», заказчиком которого является администрация Фаленского района Кировской области.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 15.11.2019 заявки на участие в торгах были поданы двумя хозяйствующими субъектами ООО «СтройТек» и ООО «Гражданремстрой».

На основании результатов рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе заявка ООО «Гражданремстрой» признана несоответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе (не представлены документы и информация, предусмотренные п. 2 ч. 2 ст. 66 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» - выписка из реестра членов саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство).

Победителем электронного аукциона признано ООО «СтройТек».

26.11.2019 между администрацией Фаленского района Кировской области и ООО «СтройТек» заключен муниципальный контракт №03402000033190150600001 на строительство объекта: «Детский сад-ясли на 110 мест, по адресу: Кировская область, Фаленский район, пгт. Фаленки, ул. Советская, 35а», цена контракта 74 000 000 руб.

По мнению Прокуратуры, имеющиеся материалы свидетельствуют о том, что до проведения электронного аукциона между администрацией Фаленского района и ООО «СтройТек» достигнуто антиконкурентное соглашение, направленное на предоставление ООО «СтройТек» преимущественных условий при проведении электронного аукциона, что ведет к ограничению доступа других хозяйствующих субъектов на рынок строительства жилых и нежилых зданий (код ОКВЭД2 41.20) в территориальных границах Фаленского

городского поселения Кировской области.

В соответствии со ст. 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии с п. 18 ст. 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Таким образом, действия администрации Фаленского района Кировской области и ООО «СтройТек» содержат признаки нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в заключении антиконкурентного соглашения при размещении закупки на право заключения муниципального контракта по строительству объекта: «Детский сад-ясли на 110 мест, по адресу: Кировская область, Фаленский район, пгт. Фаленки, ул. Советская, 35а».

Приказом руководителя Управления ФАС по Кировской области от 25.03.2020 года № 12 «О возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» возбуждено дело №043/01/16-246/2020 по признакам нарушения администрацией Фаленского района Кировской области (612500, Кировская область, Фаленский район, пгт. Фаленки, ул. Свободы, д.65) и ООО «СтройТек» (610035, Кировская область, г. Киров, ул. Чапаева, д. 47а) ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения при размещении закупки на право заключения муниципального контракта по строительству объекта: «Детский сад-ясли на 110 мест, по адресу: Кировская область, Фаленский район, пгт. Фаленки, ул. Советская, 35а»

Дело № 043/01/16-246/2020 определением от 25.03.2020 г. назначено к рассмотрению на 23.04.2020 г.

На заседании Комиссии представитель Прокуратуры доводы, изложенные в обращении, поддержал.

Представители администрации Фаленского района Кировской области сообщили, что в рамках реализации национального проекта «Демография» на территории Фаленского городского поселения Кировской области осуществляется строительство объекта: «Детский сад-ясли на 110 мест, по адресу: Кировская область, Фаленский район, пгт. Фаленки, ул. Советская, 35а».

31.10.2019 г. КОГКУ «Центром по техническому сопровождению государственных закупок» был размещен аукцион в электронной форме (извещение № 0340200003319015060) на выполнение работ по строительству

вышеуказанного объекта. На участие в аукционе поступило 2 заявки. На основании протокола подведения итогов электронного аукциона победителем торгов признано ООО «СтройТек».

Представители администрации дополнительно пояснили, что до проведения электронного аукциона ООО «СтройТек» выступало в качестве технического заказчика на основании договора от 29.07.2019.

Считают, что в действиях администрации Фаленского района отсутствует нарушение антимонопольного законодательства.

Представитель ООО «СтройТек» пояснил, что после обращения в их адрес администрации Фаленского района Кировской области 29.07.2019 с ней был заключен договор на выполнение функций технического заказчика.

В рамках исполнения указанного договора ООО «СтройТек» заключило договор с ООО «АРКОД» на разработку последним проектной документации.

По итогам заключенного с администрацией Фаленского района Кировской области договора на выполнение функций технического заказчика администрации передана проектная документация объекта: «Детский сад-ясли на 110 мест, по адресу: Кировская область, Фаленский район, пгт. Фаленки, ул. Советская, 35а».

Считают, что действия администрации и ООО «СтройТек» не привели и не могли привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Определением об отложении рассмотрения дела от 23.04.2020 рассмотрение дела 043/01/16-246/2020 отложено на 21.05.2020.

Письмом от 12.05.2020 администрация Фаленского района Кировской области представила копию договора № 157/0719 на выполнение функций технического заказчика от 29.07.2019, копию накладной от 03.12.2019, а также копии протоколов совещаний, проводимых в Правительстве Кировской области, по вопросу строительства детских садов на территории Кировской области.

18.05.2020 ООО «СтройТек» представлена копия договора подряда на выполнение проектных работ № 1047-19.

Определением об отложении рассмотрения дела от 21.05.2020 рассмотрение дела № 043/01/16-246/2020 отложено на 22.06.2020.

На заседании Комиссии 22.06.2020 стороны поддержали изложенные ранее доводы.

Определением об отложении рассмотрения дела от 22.06.2020 рассмотрение дела № 043/01/16-246/2020 отложено на 22.07.2020.

15.07.2020 ООО «Гражданремстрой» в обоснование причин непредставления

документов и информации, предусмотренных п. 2 ч. 2 ст. 66 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (выписка из реестра членов саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство) для участия в аукционе (извещение № 0340200003319015060) при условии того, что Общество является профессиональным участником торгов, направило письменные пояснения.

22.07.2020 Комиссия, ознакомившись с имеющимися документами, приняла решение об отложении рассмотрения дела в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

Определением об отложении рассмотрения дела от 22.07.2020 рассмотрение дела № 043/01/16-246/2020 отложено на 20.08.2020.

На заседании Комиссии 20.08.2020 стороны поддержали изложенные ранее доводы по существу дела.

20.08.2020 Комиссия, ознакомившись с имеющимися документами, приняла решение об отложении рассмотрения дела в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств. На заседании Комиссии 04.09.2020 стороны поддержали изложенные ранее доводы по существу дела.

Заслушав пояснения представителей, рассмотрев имеющиеся материалы, Комиссия Кировского УФАС России пришла к следующим выводам:

В силу части 1 статьи 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.

Конкуренция - 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 (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Признаки ограничения конкуренции определены в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

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.

Действительные либо возможные негативные последствия для конкуренции (соперничества хозяйствующих субъектов на определенном товарном рынке) имеют квалифицирующее значение в рамках ст. 16 Закона о защите конкуренции и подлежат доказыванию антимонопольным органом.

15.11.2019 КОГКУ «Центр по техническому сопровождению государственных закупок» проведен открытый аукцион в электронной форме (извещение №0340200003319015060) на выполнение работ по строительству объекта: «Детский сад-ясли на 110 мест, по адресу: Кировская область, Фаленский район, пгт, Фаленки, ул. Советская, 35а», заказчиком которого является администрация Фаленского района Кировской области.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 15.11.2019 заявки на участие в торгах были поданы двумя хозяйствующими субъектами ООО «СтройТек» и ООО «Гражданремстрой».

На основании результатов рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе заявка ООО «Гражданремстрой» признана несоответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе (не представлены документы и информация, предусмотренные п. 2 ч. 2 ст. 66 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» - выписка из реестра членов саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство).

Победителем электронного аукциона признано ООО «СтройТек».

26.11.2019 между администрацией Фаленского района Кировской области и ООО «СтройТек» заключен муниципальный контракт №03402000033190150600001 на строительство объекта: «Детский сад-ясли на 110 мест, по адресу: Кировская область, Фаленский район, пгт. Фаленки, ул. Советская, 35а», цена контракта 74 000 000 руб.

Имеющиеся материалы дела свидетельствуют о том, что до проведения электронного аукциона администрация Фаленского района Кировской области взаимодействовала с ООО «СтройТек» по вопросам, связанным с разработкой проектной документации.

Так, 29.07.2019 года между администрацией Фаленского района и ООО «СтройТек» заключен договор №157/0719 на выполнение функций технического заказчика.

В соответствии с п. 1.1 договора технический заказчик обязуется

безвозмездно оказать заказчику услуги, указанные в п. 1.2 настоящего договора, а заказчик обязан принять оказанные услуги.

Согласно п. 1.2 договора заказчик уполномочивает технического заказчика осуществлять от имени заказчика и по его поручению функции технического заказчика по заключению договоров о выполнении инженерных изысканий, о подготовке проектной документации, а также иные функции, закрепленные в п. 1.2 договора.

Согласно пункту 22 статьи 1 ГрК РФ технический заказчик - физическое лицо, действующее на профессиональной основе, или юридическое лицо, которые уполномочены застройщиком и от имени застройщика заключают договоры о выполнении инженерных изысканий, о подготовке проектной документации, о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, подготавливают задания на выполнение указанных видов работ, предоставляют лицам, выполняющим инженерные изыскания и (или) осуществляющим подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, материалы и документы, необходимые для выполнения указанных видов работ, утверждают проектную документацию, подписывают документы, необходимые для получения разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию, осуществляют иные функции, предусмотренные настоящим Кодексом. Застройщик вправе осуществлять функции технического заказчика самостоятельно.

Вышеизложенное позволяет прийти к выводу о том, что договор на выполнение функций технического заказчика заключен в рамках положений ГрК РФ.

Комиссия Кировского УФАС России, оценивая характер обязательств, исполненных ООО «СтройТек» в рамках договора на выполнение функций технического заказчика, пришла к выводу о том, что, исполняя указанные функции, общество не было поставлено в более выгодные условия по сравнению с другими хозяйствующими субъектами.

Оформление соответствующих документов само по себе не может свидетельствовать о нарушении сторонами статьи 16 Закона о защите конкуренции при отсутствии каких-либо доказательств негативных последствий для конкуренции.

Кроме того, в рамках рассмотрения дела администрацией Фаленского района Кировской области в материалы дела представлены копии реестров регистрации исходящих документов из программы по документообороту. Указанные копии документов подтверждают пояснения администрации об ошибочном указании должностным лицом администрации дат исходящих писем, направленных в адрес ООО «СтройТек». Таким образом, в рамках рассмотрения дела не подтвержден факт того, что ООО «СтройТек» и администрация Фаленского района Кировской области регулярно

взаимодействовали между собой начиная с марта 2019 года.

Оценив имеющиеся в материалах дела письма ООО «СтройТек» 04.10.2019 об использовании древесины вырубленных деревьев, с земельного участка, предназначенного для строительства объекта: «Детский сад-ясли на 110 мест, по адресу: Кировская область, Фаленский район, пгт. Фаленки, ул. Советская, д. 35а», администрации Фаленского района Кировской области 08.10.2019 №2586-01-09 о том, что древесина вырубленных деревьев с земельного участка, предназначенного для строительства объекта, будет использоваться на собственные нужды администрации, а также объяснения, полученные Прокуратурой Фаленского района Кировской области, Комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

В рассматриваемом случае отсутствуют квалифицирующие признаки [статьи 16](#) Закона о защите конкуренции, а именно наличие реальных либо возможных негативных последствий для определенной конкурентной среды.

Само по себе заключение договора на выполнение функций технического заказчика в данном случае не следует расценивать как предоставление ООО «СтройТек» информации в приоритетном порядке, что ставит общество в более выгодные условия в сравнении с иными хозяйствующими субъектами.

В материалах дела отсутствуют доказательства выполнения обществом того объема подготовительных работ до проведения торгов, которые бы свидетельствовали о создании преимущественных условий исключительно для ООО «СтройТек» и привели бы к ограничению доступа хозяйствующих субъектов на соответствующий товарный рынок.

Напротив, согласно материалам дела (протокол подведения итогов электронного аукциона от 15.11.2019) заявки на участие в торгах были поданы двумя хозяйствующими субъектами ООО «СтройТек» и ООО «Гражданремстрой», что свидетельствует о предоставленной администрацией возможности для участия в аукционе и иным хозяйствующим субъектам.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 48 Закона о защите конкуренции основанием прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства является отсутствие нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

Учитывая отсутствие в материалах дела достаточных доказательств для установления факта нарушения ст. 16 Закона о защите конкуренции, Комиссия Кировского УФАС России усматривает основание прекращения производства по делу о нарушении антимонопольного законодательства по п. 1 ч. 1 ст. 48 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 4, 16, 23, частью 1



статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьями 48, 49 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Кировского УФАС России

## **РЕШИЛА:**

Производство по делу № 043/01/16-246/2020 в отношении Администрации Фаленского района Кировской области (612500, Кировская область, Фаленский район, пгт. Фаленки, ул. Свободы, д.65) и ООО «СтройТек» (610035, Кировская область, г. Киров, ул. Чапаева, д. 47а) прекратить ввиду неподтверждения факта нарушения ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 198 АПК РФ.