

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела № 024/01/11-1366/2024
о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

17 мая 2024 года

г. Красноярск

Председатель Комиссии Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства –, заместитель руководителя управления, на основании приказа Красноярского УФАС России № 84/24 от 07.05.2024 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела № 024/01/11-1366/2024 о нарушении антимонопольного законодательства, в связи с выявлением в действиях Муниципального бюджетного учреждения культуры городской дворец культуры «Угольщик» (ИНН 2445900673, ОГРН 1032401161660, место нахождения: 663981, Красноярский край, г. Бородино, ул. Октябрьская, д. 56А; далее – МБУК ГДК «Угольщик») и общества с ограниченной ответственностью ГСК «СибКрепость» (ИНН 2463122472, ОГРН 1202400028126, место нахождения: 660064, Красноярский край, г.о. город Красноярск, г. Красноярск, ул. Академика Вавилова, д. 1, стр. 1, помещ. 4; далее – ООО ГСК «СибКрепость») признаков нарушения запрета, установленного пунктом 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), выразившихся в достижении антиконкурентного соглашения, которое привело к созданию преимущественных условий деятельности ООО ГСК «СибКрепость», путем заключения без проведения публичных процедур контрактов: № 01/08-2023 от 28.07.2023 и № 02/08-2023 от 01.08.2023,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Красноярского УФАС России поступило обращение прокуратуры г. Бородино (исх. № 07/1-06-2024 от 29.02.2024, вх. № 4614/24 от 07.03.2024) о проведении проверки на предмет наличия признаков нарушения антимонопольного законодательства действий МБУК ГДК «Угольщик» при заключении муниципальных контрактов на оказание услуг по осуществлению строительного надзора объекта: «Парк МБУК ГДК «Угольщик». Благоустройство парка и площади ДК «Угольщик» «Недаром знает вся Россия...»: № 01/08-2023 от 28.07.2023, № 02/08-2023 от 01.08.2023 с ООО ГСК «СибКрепость», без проведения конкурентных процедур.

В рамках рассмотрения обращения установлено следующее.

МБУК ГДК «Угольщик» осуществлена закупка (извещение № 0319300174123000003), по результатам проведения которой между МБУК ГДК «Угольщик» и ООО «Промстрой» заключен контракт № 2 от 15.05.2023 на выполнение работ по объекту: Парк МБУК ГДК «Угольщик». Благоустройство парка и площади ДК «Угольщик» «Недаром знает вся Россия...».

В соответствии с пунктом 1.2 указанного контракта, подрядчик в лице ООО «Промстрой» обязуется выполнить работы по благоустройству объекта в соответствии с условиями контракта, проектной документацией (приложение № 1), графиком выполнения работ (приложение № 2), сводным сметным расчетом (приложение № 3), являющимися неотъемлемой частью контракта, и сдать из результат заказчику, в том числе установить малые архитектурные формы, мощение, элементы освещения, предусмотренные проектной документацией.

Пунктами 3.1.3, 5.3 контракта № 2 от 15.05.2023 предусмотрена обязанность заказчика в лице МБУК ГДК «Угольщик» провести экспертизу выполненных результатов работ, предусмотренных контрактом, самостоятельно или с привлечением экспертов, экспертных организаций на основании контрактов, заключенных в соответствии с Федеральным законом о контрактной системе.

В целях исполнения условий контракта № 2 от 15.05.2023 между МБУК ГДК «Угольщик» и ООО ГСК «СибКрепость» заключены следующие контракты на оказание услуг по осуществлению строительного надзора (Таблица 1).

Таблица 1 – Муниципальные контракты, заключенные между МБУК ГДК «Угольщик» и ООО ГСК «СибКрепость» в 2023 году

№	Контрагент (исполнитель)	Предмет	Номер и дата контракта	Цена контракта (рублей)
1	ООО ГСК «СибКрепость»	услуги по осуществлению строительного надзора по благоустройству объекта: «Парк МБУК ГДК «Угольщик». Благоустройство парка и площади ДК «Угольщик» «Недаром знает вся Россия...»	№ 01/08-2023 от 28.07.2023	530 000
2	ООО ГСК «СибКрепость»	услуги по осуществлению строительного надзора за монтажом малых архитектурных форм (МАФ) и электрооборудованием индивидуальных МАФ объекта: «Парк МБУК ГДК «Угольщик». Благоустройство парка и площади ДК «Угольщик» «Недаром знает вся Россия...»	№ 02/08-2023 от 01.08.2023	470 000

1) По условиям пункта 1.1 контракта № 01/08-2023 от 28.07.2023, исполнитель принимает на себя обязательства оказать услуги по осуществлению строительного надзора по благоустройству объекта: «Парк МБУК ГДК «Угольщик». Благоустройство парка и площади ДК «Угольщик» «Недаром знает вся Россия...» (далее – Объект), согласно условиям настоящего Контракта.

Объем и результат услуг по настоящему Контракту определен в Техническом задании (Приложение № 1) и расчете стоимости услуг (Приложение № 2) (пункт 1.3 контракта № 01/08-2023 от 28.07.2023).

Как следует из пунктов 1.7-1.8 Контракта, задачей Исполнителя (ООО ГСК

«СибКрепость») является проверка соответствия обеспечение соответствия выполняемых Подрядчиком работ (по благоустройству объекта «Парк МБУК ГДК «Угольщик». Благоустройство парка и площади ДК «Угольщик» «Недаром знает вся Россия...» в рамках контракта № 2 от 15.05.2023) проектной документации, качества строительных, монтажных и иных видов работ, предупреждение, выявление и пресечение допущенных нарушений требований законов, технических регламентов, иных нормативных правовых актов и проектной документации.

Строительный надзор осуществляется исполнителем в форме постоянного контроля и мониторинга в течение всего периода благоустройства Объекта в соответствии с действующим законодательством и правилами осуществления строительного надзора (пункт 1.9 Контракта).

В соответствии с пунктом 2.2 контракта № 01/08-2023 от 28.07.2023, цена составляет 530 000 рублей, НДС не облагается.

Оказание услуг осуществляется с даты заключения контракта и до полного исполнения контракта № 2 от 15.05.2023 (пункт 3.1 контракта № 01/08-2023 от 28.07.2023).

При этом из содержания пункта 4.4 контракта № 01/08-2023 от 28.07.2023 следует, что при отсутствии замечаний Исполнитель, то есть ООО ГСК «СибКрепость», визирует исполнительную документацию.

Из технического задания (приложение № 1 к контракту № 01/08-2023 от 28.07.2023) следует, что исполнителю, в том числе, требуется ранее выполненные работы Подрядчиком проверить на соответствие проектным решениям (подпункт 1.1.1), а также осуществлять совместно с техническим персоналом Производителей работ промежуточный контроль при приемке полностью законченных отдельных видов работ или конструктивных элементов, скрытых работ с обязательным актированием (пункт 1.3).

Дополнительным соглашением от 06.12.2023 в контракт № 01/08-2023 от 28.07.2023 внесены изменения, в частности, предусмотрено, что 530 000 рублей выделяются федеральным бюджетом (пункт 2.2 соглашения).

06.12.2023 МБУК ГДК «Угольщик» и ООО ГСК «СибКрепость» составили акт приемки оказанных услуг по Контракту № 01/08-2023 от 28.07.2023 в полном объеме по цене 530 000 рублей.

2) По условиям пункта 1.1 контракта № 02/08-2023 от 01.08.2023, исполнитель принимает на себя обязательства оказать услуги по осуществлению строительного надзора за монтажом малых архитектурных форм (МАФ) и электрооборудованием индивидуальных МАФ объекта: «Парк МБУК ГДК «Угольщик». Благоустройство парка и площади ДК «Угольщик» «Недаром знает вся Россия...» (далее – Объект), согласно условиям настоящего контракта.

Объем и результат услуг по настоящему Контракту определен в Техническом задании (Приложение № 1) и расчете стоимости услуг (Приложение № 2) (пункт 1.3 контракта № 02/08-2023 от 01.08.2023).

Как следует из пунктов 1.7-1.8 контракта, задачей Исполнителя (ООО ГСК «СибКрепость») является проверка соответствия обеспечение соответствия

выполняемых Подрядчиком работ (по благоустройству объекта «Парк МБУК ГДК «Угольщик». Благоустройство парка и площади ДК «Угольщик» «Недаром знает вся Россия...» в рамках контракта № 2 от 15.05.2023) проектной документации, качества строительных, монтажных и иных видов работ, предупреждение, выявление и пресечение допущенных нарушений требований законов, технических регламентов, иных нормативных правовых актов и проектной документации.

Строительный надзор осуществляется Исполнителем в форме постоянного контроля и мониторинга в течение всего периода благоустройства Объекта в соответствии с действующим законодательством и правилами осуществления строительного надзора (пункт 1.9 Контракта).

В соответствии с пунктом 2.2 контракта № 02/08-2023 от 01.08.2023, цена контракта составляет 470 000 рублей, НДС не облагается.

Оказание услуг осуществляется с даты заключения настоящего контракта и до полного исполнения контракта № 2 от 15.05.2023 (пункт 3.1 Контракта № 02/08-2023 от 01.08.2023).

При этом из содержания пункта 4.4 контракта следует, что при отсутствии замечаний Исполнитель, то есть ООО ГСК «СибКрепость», визирует исполнительную документацию.

Из технического задания (приложение № 1 к контракту № 02/08-2023 от 01.08.2023) следует, что Исполнителю, в том числе, требуется ранее выполненные работы Подрядчиком проверить на соответствие проектным решениям (подпункт 1.1.1), а также осуществлять совместно с техническим персоналом Производителей работ промежуточный контроль при приемке полностью законченных отдельных видов работ или конструктивных элементов, скрытых работ с обязательным актированием (пункт 1.3).

06.12.2023 МБУК ГДК «Угольщик» и ООО ГСК «СибКрепость» составили акт приемки оказанных услуг по Контракту № 02/08-2023 от 01.08.2023 в полном объеме по цене 470 000 рублей.

Из преамбулы указанных 2-х контрактов следует, что они заключены в соответствии с требованиями пункта 5 части 1 статьи 93 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 № 44-ФЗ), согласно которому закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае осуществления закупки товара, работы или услуги государственным или муниципальным учреждением культуры, уставными целями деятельности которого являются сохранение, использование и популяризация объектов культурного наследия, а также иным государственным или муниципальным учреждением (зоопарк, планетарий, парк культуры и отдыха, заповедник, ботанический сад, национальный парк, природный парк, ландшафтный парк, театр, учреждение, осуществляющее концертную деятельность, телерадиовещательное учреждение, цирк, музей, дом культуры, дворец культуры, дом (центр) народного творчества, дом (центр) ремесел, клуб, библиотека, архив), государственной или муниципальной образовательной организацией, государственной или муниципальной научной организацией, организацией для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в которую помещаются дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, под надзор,

физкультурно-спортивной организацией на сумму, не превышающую шестисот тысяч рублей.

Таким образом, все указанные контракты заключены без проведения торгов.

Цена каждого из вышеуказанных контрактов не превышает 600 000 рублей.

Суммарная стоимость оказанных услуг по контрактам № 01/08-2023 от 28.07.2023 и № 02/08-2023 от 01.08.2023 составляет 1 000 000 рублей.

Предметом обоих контрактов являются услуги по осуществлению строительного надзора для нужд МБУК ГДК «Угольщик» в рамках проверки соответствия выполняемых подрядчиком работ по одному и тому же контракту № 2 от 15.05.2023.

Таким образом, оказание услуг в рамках рассматриваемых контрактов, функционально связано, контракты заключены в течение короткого периода времени – 28.07.2023 и 01.08.2023, что свидетельствует о наличии одной цели их заключения – оказание услуг по осуществлению строительного надзора при проведении строительства и благоустройства одного объекта – парка и площади ДК «Угольщик» осуществляемого в рамках исполнения контракта № 2 от 15.05.2023, положениями которого прямо установлена обязанность заказчика провести экспертизу выполненных результатов работ, самостоятельно или с привлечением экспертов, экспертных организаций на основании контрактов.

Вместе с тем, Постановлением Правительства РФ от 21.06.2010 №468 утверждено Положение о проведении строительного контроля при осуществлении строительства, реконструкции и капитального ремонта объектов капитального строительства (далее – Положение № 468).

Согласно пункту 2 Положения, предметом строительного контроля является проверка выполнения работ при строительстве объектов капитального строительства на соответствие требованиям проектной и подготовленной на ее основе рабочей документации, результатам инженерных изысканий, требованиям градостроительного плана земельного участка, требованиям технических регламентов в целях обеспечения безопасности зданий и сооружений.

Проведение контрольного мероприятия и его результаты фиксируются путем составления акта (пункт 12 Положения № 468).

Прокуратурой г. Бородино в адрес Красноярского УФАС России представлены для анализа акты освидетельствования скрытых работ по объекту капитального строительства: парк МБУК ГДК «Угольщик». Благоустройство парка и площади ДК «Угольщик» «Недаром знает вся Россия...»:

- № 1 от 09.06.2023, к освидетельствованию предъявлены следующие работы: вертикальная планировка территории под устройство проездов, дорожек, площадок;

- № 2 от 27.06.2023, к освидетельствованию предъявлены следующие работы: уплотнение местного грунта под проезды, тротуары и площадки;

- № 5 от 10.06.2023, к освидетельствованию предъявлены следующие работы: устройство подстилающих слоев из щебня по покрытие тип 1;

- № 11 от 20.06.2023, к освидетельствованию предъявлены следующие работы: устройство траншеи под прокладку наружных сетей канализации от к 1.1 до кк-1014;
- № 12 от 20.06.2023, к освидетельствованию предъявлены следующие работы: устройство основания под трубопровод канализации от к 1.1. до кк-1014;
- № 13 от 21.06.2023, к освидетельствованию предъявлены следующие работы: устройство сборного железобетонного канализационного колодца 1 м к 1.1;
- № 14 от 21.06.2023, к освидетельствованию предъявлены следующие работы: прокладка трубопровода канализации от к 1.1 до кк-1014;
- № 15 от 22.06.2023, к освидетельствованию предъявлены следующие работы: устройство защитного слоя трубопровода канализации от к 1.1 до кк-1014;
- № 16 от 22.06.2023, к освидетельствованию предъявлены следующие работы: обратная засыпка трубопровода канализации от к 1.1 до кк-1014;
- № 18 от 14.07.2023, к освидетельствованию предъявлены следующие работы: устройство траншеи под прокладку наружных сетей водопровода.

Из анализа представленных актов следует, что во всех актах представителем застройщика или технического заказчика по вопросам строительного контроля указан главный инженер ООО ГСК «СибКрепость» Коробкова А.Г.

Указанное свидетельствует о том, что ООО ГСК «СибКрепость» начато исполнение оказания услуг по осуществлению строительного контроля по контрактам № 01/08-2023 от 28.07.2023 и № 02/08-2023 от 01.08.2023 до их заключения, а именно с 09.06.2023.

Кроме того, данные акты подписаны и до получения заказчиком коммерческих предложений от ООО ГСК «СибКрепость».

Из объяснений Засенковой О.В. от 09.02.2024 следует, что 15.05.2023 МБУК ГДК «Угольщик» заключен контракт № 2 на выполнение работ по благоустройству парка и площади ДК «Угольщик». В связи с отсутствием опыта в проведении и участии в таких работах, Засенкова О.В. приняла решение о заключении контракта на оказание услуг по осуществлению строительного надзора, чтобы силами специалистов проверить соответствие выполненных подрядчиками работ проектной документации, качества строительных, монтажных и иных видов работ. Изучив опыт других территорий и рынок аналогичных услуг, Засенковой О.В. выбрано ООО ГСК «СибКрепость». Далее Учреждением запрошены несколько коммерческих предложений, определена цена, соответствующая своим лимитам и заключен договор с ООО ГСК «СибКрепость» 28.07.2023 на сумму 530 000 рублей. На оказание услуг по строительному надзору было запланировано примерно 1 млн. 300 тыс. руб. Засенкова О.В. понимала, что некомпетентна в этих вопросах, а также, что имеются оставшиеся денежные средства, поэтому 01.08.2023 заключен еще один контракт № 02/08-2023 на сумму 470 000 рублей с тем же исполнителем на оказание услуг по строительному надзору за монтажом малых архитектурных форм и электрооборудования.

Считает, что дробление контрактов с ООО ГСК «СибКрепость» не допущено, так как было рекомендовано заключить контракты на оказание услуг по строительному надзору изначально на основные виды работ. После заключения первого контракта,

Засенкова О.В. решила, что и другие виды работ тоже должна проверить в рамках строительного надзора (МАФ, электрооборудование), в связи с чем заключен второй контракт.

На вопрос, почему подписи работников ООО ГСК «СибКрепость» появились в актах скрытых работ до 28.07.2023 (до даты заключения первого контракта) поясняет, что сотрудничество с ними началось до заключения контрактов, запрашивались консультации.

Согласно письменным пояснениям ООО ГСК «СибКрепость» (исх. № 53 от 28.03.2024, вх. № 6292-ЭП/24 от 28.03.2024), в начале июля 2023 года в телефонном режиме в Общество обратился представитель МБУК ГДК «Угольщик» с просьбой предоставить коммерческое предложение на выполнение услуг по осуществлению строительного надзора объекта: «Парк МБУК ГДК «Угольщик». Благоустройство парка и площади ДК «Угольщик» «Недаром знает вся Россия...». В ответ учреждению представлено коммерческое предложение от 14.07.2023 (действующее в течение 20 рабочих дней), в котором была озвучена стоимость услуг – 530 000 рублей. На основании вышеуказанного коммерческого предложения Заказчик сообщил о принятии решения об осуществлении закупки у единственного поставщика (исполнителя) ввиду срочной потребности в оказании услуг (строительного контроля) с целью завершения уже начатых работ по благоустройству.

На основании пункта 5 части 1 статьи 93 Закона № 44-ФЗ 28.07.2023 заключен муниципальный контракт № 01/08-2023. В период исполнения указанного контракта от заказчика поступил запрос на предоставление коммерческого предложения на выполнение услуг по осуществлению строительного надзора за монтажом малых архитектурных форм (МАФ) и электрооборудованием индивидуальных МАФ. 01.08.2023 заключен контракт № 02/08-2023.

Общество отмечает, что представитель Коробкова А.Г. до заключения контрактов: № 01/08-2023 от 28.07.2023, № 02/08-2023 от 01.08.2023 в процессе производства работ не участвовала, на объекте не находилась, никакие документы не проверяла и не визировала.

В актах скрытых работ была указана фактическая дата выполнения работ подрядчиком, а не фактическая дата участия представителя организации. Другие контракты в период с 01.01.2021 между МБУК ГДК «Угольщик» и ООО ГСК «СибКрепость» не заключались.

Таким образом, должностные лица МБУК ГДК «Угольщик» и ООО ГСК «СибКрепость» указывают, что контракты № 01/08-2023 от 28.07.2023, № 02/08-2023 от 01.08.2023 заключены по результатам получения коммерческих предложений от хозяйствующих субъектов. Также указывают, что потребность в заключении контракта № 02/08-2023 от 01.08.2023 возникла после заключения контракта № 01/08-2023 от 28.07.2023.

Более того, объяснения противоречат в части подписания актов освидетельствования работ, а именно МБУК ГДК «Угольщик» не отрицает подписание актов до заключения контрактов, а ООО ГСК «СибКрепость» указывает, что акты подписывались только после заключения вышеуказанных контрактов.

Вместе с тем, сведения ООО ГСК «СибКрепость» о том, что акты подписывались только после заключения вышеуказанных контрактов является недостоверными ввиду следующего.

Как ранее было указано, проведение контрольного мероприятия и его результаты фиксируются путем составления акта (пункт 12 Положения № 468).

При этом, согласно пункту 10 Положения № 568, до завершения процедуры освидетельствования скрытых работ выполнение последующих работ запрещается.

Соответственно, после завершения первого этапа выполнения работ и до завершения процедуры освидетельствования скрытых работ ООО «Промстрой» не могло приступить к выполнению последующих работ на объекте.

Таким образом, учитывая представленные письменные пояснения, подрядчик мог приступить к последующим работам только после того, как заказчик заключил договор с ООО ГСК «СибКрепость», то есть после 28.07.2023 и был составлен соответствующий акт.

Кроме того, Приказом Минстроя России от 16.05.2023 № 344/пр утвержден состав и порядок ведения исполнительной документации при строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства.

В частности, данным порядком предусмотрено (приложение № 3), что дата, проставляемая справа под наименованием акта – это дата составления акта.

Также в акте имеется графа, предусматривающая отдельно даты начала работ и окончания работ.

Кроме того, представители лиц в рассматриваемых актах должны указать должность, фамилию, инициалы, реквизиты документа о представительстве. Вместе с тем, данные сведения указаны в полном объеме в отношении всех представителей, кроме представителя ООО ГСК «СибКрепость». Так, в части реквизитов документа о представительстве имеется номер приказа – приказ № 09/23, однако не указана дата, от которой действует данный приказ. В отношении иных представителей возле каждой фамилии сотрудников указаны приказ с датой и номером, подтверждающий наличие полномочий.

С учетом вышеизложенного, представленные письменные пояснения в части обоснования подписания актов освидетельствования скрытых работ сотрудником ООО ГСК «СибКрепость» после заключения контрактов, но датированных более ранним сроком, не могут быть рассмотрены как доказательство отсутствия нарушения в действиях заказчика и исполнителя нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно части 1 статьи 8 Конституции Российской Федерации, в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

Статья 34 Конституции Российской Федерации устанавливает, что каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции

регламентированы положениями Закона № 135-ФЗ.

Целями указанного закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 Закона № 135-ФЗ).

Статьей 4 Закона № 135-ФЗ предусматривается, что конкуренция представляет собой 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.

Требования Закона № 135-ФЗ применимы к закупкам, проводимым в порядке как Федерального закона от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44-ФЗ), так и Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ).

В силу пункта 7 статьи 3 Закона № 44-ФЗ, под заказчиком понимается заказчик – государственный или муниципальный заказчик либо в соответствии с частями 1 и 2.1 статьи 15 настоящего Федерального закона бюджетное учреждение, государственное, муниципальное унитарные предприятия, осуществляющие закупки.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона № 44-ФЗ, бюджетные учреждения осуществляют закупки за счет субсидий, предоставленных из бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, и иных средств в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 и 3 настоящей статьи.

Таким образом, при заключении контрактов на оказание услуг по осуществлению строительного надзора, МБУК ГДК «Угольщик» выступало в качестве заказчика и должно руководствоваться Законом № 44-ФЗ.

В соответствии со статьей 6 Закона № 44-ФЗ, контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

Статьей 8 Закона № 44-ФЗ закреплен принцип обеспечения конкуренции, заключающийся в следующем: 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).

Независимо от способа закупки принципы Закона № 44-ФЗ, а также Закона № 135-

ФЗ, должны соблюдаться в полной мере.

Согласно статье 24 Закона № 44-ФЗ, заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс в электронной форме, закрытый конкурс, закрытый конкурс в электронной форме), аукционы (открытый аукцион в электронной форме, закрытый аукцион, закрытый аукцион в электронной форме), запрос котировок в электронной форме.

Так, при проведении торгов имеет место состязательность участников, конкурирующих между собой за право заключить договор и стремящихся выдвинуть организатору закупок наиболее выгодные условия договора по поставке товаров, выполнению работ или оказанию услуг. Именно закупки позволяют максимально использовать механизм конкуренции и состязательности участников, достигать наиболее выгодных результатов, выдвигая более жесткие требования и условия по гарантиям исполнения, что и отвечает юридической природе закупок.

Закон № 44-ФЗ не содержит ограничений в количестве закупок, которые заказчик вправе осуществить у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании пункта 5 части 1 статьи 93 Закона № 44-ФЗ, в том числе в случаях, когда предметом контрактов является приобретение одних и тех же товаров, работ, услуг.

Вместе с тем, осуществление закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании статьи 93 Закона № 44-ФЗ носит исключительный характер.

Кроме того, формальное соблюдение требований статьи 93 Закона № 44-ФЗ само по себе не свидетельствует об отсутствии угрозы нарушения, ограничения, недопущения конкуренции на соответствующем товарном рынке, как того требуют положения Закона № 44-ФЗ, и не освобождает заказчика от обязанности соблюдения иных требований действующего законодательства, в том числе касающихся обеспечения конкуренции.

Частью 2 статьи 8 Закона № 44-ФЗ установлен запрет совершения заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Указанная правовая позиция отражена, в том числе, в Письмах Минэкономразвития России от 06.12.2016 № Д28и-3204, от 14.07.2016 № Д28и-1805.

Кроме того, пунктом 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) предусмотрено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно, а в статье 10 ГК

РФ конкретизируется запрет на использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

Заключение посредством проведения закупки у единственного поставщика ряда связанных между собой контрактов (договоров), фактически образующих единую сделку, искусственно раздробленную для формального соблюдения специальных ограничений в обход норм Закона № 44-ФЗ, противоречит его целям и открывает возможность для приобретения хозяйствующими субъектами незаконных имущественных выгод.

Указанная правовая позиция отражена в ряде судебных актов: Постановлении Верховного суда РФ от 07.20.2019 № 73-АД19-2, Постановлении Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 14.03.2019 по делу № А38-5835/2018, Постановлении Арбитражного суда Поволжского округа от 17.06.2020 по делу № А49-5897/2019, Постановлении Арбитражного суда Центрального округа от 18.09.2020 по делу № А36-3763/2019, Постановлении Арбитражного суда Уральского округа от 26.08.2016 по делу № А34-6943/2015, Постановлении Третьего арбитражного апелляционного суда от 21.03.2019 по делу № А33-34368/2018, Постановлении Третьего арбитражного апелляционного суда Красноярского края от 23.07.2018 по делу А33-31305/2017, Решении Арбитражного суда Красноярского края по делу А33-13046/2018, Решении Арбитражного суда Красноярского края от 02.10.2017 по делу № А33-10038/2017, Решении Арбитражного суда Красноярского края по делу № А33-19809/2023.

Проведение публичных процедур способствует развитию конкуренции за обладание правом исполнения договора путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к исполнению договора всех заинтересованных лиц. Непроведение публичных процедур, когда это необходимо в силу закона, свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ при осуществлении хозяйственной деятельности исполнителю и как следствие о достижении соглашения, направленного на ограничение конкуренции.

В Письме от 14.11.2019 № ИА/100041/19 «О порядке применения пунктов 4, 5 части 1 статьи 93 Закона № 44-ФЗ ФАС России обращает внимание, что действия заказчиков по заключению нескольких контрактов на основании пунктов 4, 5 части 1 статьи 93 Закона № 44-ФЗ в целях закупки работ/услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, выполнение которых предусмотрено единой проектной документацией, либо в рамках конкретного раздела проектной документации, фактически являются уходом от проведения конкурентных процедур и нарушают требования Закона № 44-ФЗ, а также могут быть квалифицированы как нарушение статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 «135-ФЗ (далее – Закон № 135-ФЗ).

В соответствии с частью 2 статьи 24 Закона № 44-ФЗ, конкурентными способами являются:

1) конкурсы (открытый конкурс в электронной форме (далее - электронный конкурс), закрытый конкурс, закрытый конкурс в электронной форме (далее - закрытый электронный конкурс);

2) аукционы (открытый аукцион в электронной форме (далее - электронный аукцион), закрытый аукцион, закрытый аукцион в электронной форме (далее - закрытый

электронный аукцион);

3) запрос котировок в электронной форме (далее - электронный запрос котировок).

Таким образом, контракты № 01/08-2023 от 28.07.2023 и № 02/08-2023 от 01.08.2023 направлены на достижение единой хозяйственной цели, приобретателем по ним является одно и то же лицо, имеющее единый интерес, предметом – взаимосвязанные услуги, в связи с чем, они фактически образуют единую сделку, оформленную рядом самостоятельных контрактов без проведения публичных процедур, что является существенным нарушением Закона № 44-ФЗ, так как препятствует развитию добросовестной конкуренции и эффективному использованию бюджетных денежных средств.

Частью 1 статьи 3 Закона № 135-ФЗ установлено, что названный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона № 135-ФЗ, под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно пункту 3 части 4 статьи 11 Закона № 135-ФЗ, запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции, в том числе, о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Закона № 135-ФЗ, одним из признаков хозяйствующего субъекта является осуществление деятельности, приносящей доход.

При этом, поскольку в гражданском законодательстве отсутствует легальное определение понятия «доход», доходом можно считать любую экономическую выгоду в денежной или натуральной форме (если таковая поддается экономической оценке), получаемую лицом.

Указанная правовая позиция нашла отражение также в решении Арбитражного суда Красноярского края по делу № А33-242780/2017.

Так, судебная практика исходит из того, что получение субсидии на выполнение определенных работ свидетельствует об осуществлении субъектом деятельности, приносящей доход. В этом случае, такой субъект признается хозяйствующим

субъектом по смыслу пункта 5 статьи 4 Закона № 135-ФЗ, следовательно, на него распространяются запреты, установленные антимонопольным законодательством (постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 17.09.2020 по делу № А33-14021/2020).

Согласно пункту 4.2 Устава МБУК ГДК «Угольщик», источниками формирования имущества и финансовых ресурсов Учреждения являются: имущество, переданное Учреждению его собственником или Учредителем; средства, выделяемые целевым назначением из бюджета муниципального образования города Бородино в виде субсидий на выполнение муниципального задания; средства, выделяемые целевым назначением в соответствии с целевыми программами, субсидиями, проектами; доходы от осуществления деятельности, приносящей доходы; дары и пожертвования российских и иностранных юридических и физических лиц; финансовые средства для осуществления деятельности по федеральным, краевым программам, проектам, грантам, субсидиям; иные источники, не запрещенные законодательством Российской Федерации.

Исходя из этого, под доходом в рассматриваемом случае следует понимать именно субсидии из федерального бюджета, доведенные до Учреждения дополнительными соглашениями к контрактам, а осуществляемая Учреждением деятельность в качестве заказчика муниципальных контрактов на оказание услуг по осуществлению строительного надзора является экономической деятельностью в сфере обращения соответствующих услуг.

Учитывая вышеизложенное, МБУК ГДК «Угольщик» является хозяйствующим субъектом по смыслу пункта 5 статьи 4 Закона № 135-ФЗ.

Под соглашением, согласно пункту 18 статьи 4 Закона № 135-ФЗ, понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Наличие или угроза наступления негативных последствий в результате заключения такого соглашения презюмируется и не требует отдельного доказывания.

При этом такое соглашение нельзя признавать допустимым на основании части 3 статьи 12, части 1 статьи 13 Закона № 135-ФЗ по следующим основаниям.

В силу части 3 статьи 12 Закона № 135-ФЗ допускаются соглашения, предусмотренные частью 4 статьи 11 настоящего Федерального закона, между хозяйствующими субъектами, доминирующее положение которых не может быть признано в соответствии с частями 2.1 и 2.2 статьи 5 настоящего Федерального закона, если суммарная выручка таких хозяйствующих субъектов от реализации товаров за последний календарный год не превышает четырехста миллионов рублей.

При этом необходимым условием для признания юридического лица, соответствующим требованиям части 2.1 статьи 5 Закона № 135-ФЗ, является то, что в состав участников такого лица должны входить только физические лица.

В соответствии со сведениями Единого государственного реестра юридических лиц, единственным учредителем Учреждения является Отдел культуры, спорта и молодежной политики информационного обеспечения администрации города Бородино.

Следовательно, Учреждение критериям, обозначенным в части 2.1 статьи 5 Закона № 135-ФЗ, не соответствует.

В свою очередь, из буквального толкования части 3 статьи 12 Закона № 135-ФЗ следует, что участниками соглашения, которое может быть признано допустимым, должны являться лица, каждое из которых соответствует требованиям частей 2.1 (юридические лица) и 2.2 (индивидуальные предприниматели) статьи 5 Закона № 135-ФЗ.

Поскольку один из участников соглашения – Учреждение – таким требованиям не соответствует, соглашение признавать допустимым нельзя.

Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 статьи 4 Закона № 135-ФЗ, к числу которых относятся: 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.

Указанный перечень признаков ограничения конкуренции не является исчерпывающим.

Так, в состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, включаются хозяйствующие субъекты, постоянно продающие (производящие) в его границах рассматриваемые товары в пределах определенного временного интервала.

Рынок, связанный с выполнением услуг по осуществлению строительного контроля является конкурентным, что подтверждается данными из открытых источников сети интернет - <https://www.rusprofile.ru/>. Согласно указанному источнику, субъектами-конкурентами ООО ГСК «СибКрепость», в соответствии с ОКВЭД 71.12.1 - деятельность, связанная с инженерно-техническим проектированием, управлением проектами строительства, выполнением строительного контроля и авторского надзора, на территории Красноярского края являются ещё 155 организаций, которые имеют ОКВЭД 71.12.1 в качестве основного вида деятельности, и более 2 тыс. организаций – в качестве дополнительного вида деятельности.

Кроме того, на территории Российской Федерации количество хозяйствующих субъектов, имеющих ОКВЭД 71.12.1 в качестве основного вида деятельности, составляет более 7 тыс. организаций, в качестве дополнительного – более 128 тыс. организаций.

Указанный круг субъектов не является исчерпывающим, ввиду того, что в публичных процедурах, проводимых в порядке Закона № 44-ФЗ, принять участие может любой хозяйствующий субъект, соответствующий требованиям, установленным Законом № 44-ФЗ и зарегистрированный на территории Российской Федерации.

Таким образом, рынок, связанный с выполнением услуг по осуществлению строительного контроля, является высококонкурентным.

Вместе с тем, барьером, создающим препятствия в доступе на товарный рынок выступает МБУК ГДК «Угольщик», которое в интересах и по соглашению с ООО ГСК «СибКрепость» умышлено отказалось от проведения публичных конкурентных процедур, заключив муниципальные контракты № 01/08-2023 от 28.07.2023, № 02/08-2023 от 01.08.2023 с единственным исполнителем.

Таким образом, потенциально имеется неограниченное число участников закупки, а рынок, связанный с выполнением услуг по осуществлению строительного контроля, является конкурентным.

Кроме того, в рамках ответа на запрос хозяйствующим субъектам о возможности их участия в 2023 году в конкурентной процедуре на оказание услуг по осуществлению строительного надзора объекта: «Парк МБУК ГДК «Угольщик». Благоустройство парка и площади ДК «Угольщик» «Недаром знает вся Россия...» для нужд МБУК ГДК «Угольщик» в соответствии с прилагаемыми техническими заданиями контрактов: № 01/08-2023 от 28.07.2023, № 02/08-2023 от 01.08.2023, в частности ООО «СибСтройЭксперт» (вх. № 7692-ЭП/24 от 12.04.2024) пояснило, что организация имела производственные ресурсы для проведения строительного контроля для указанного объекта в рассматриваемый период в соответствии с техническим заданием согласно приложению № 1 и № 2 и приняло бы участие в конкурсном отборе в случае его объявления при НМЦК 1 000 000 рублей.

Соответственно, заключение контрактов на услуги по осуществлению строительного надзора с единственным поставщиком противоречит требованиям антимонопольного законодательства, посягает на публичный порядок, обеспечивающий конкуренцию, поскольку нарушает установленный законодателем порядок привлечения субъектов на товарный рынок, а также нарушает права и законные интересы неопределенного круга лиц, так как последние лишены возможности заключить контракты на услуги по осуществлению строительного надзора посредством участия в открытой публичной процедуре.

Таким образом, поскольку заключение муниципальных контрактов произведено без соблюдения норм Закона № 44-ФЗ, отсутствуют предусмотренные законодателем механизмы, обеспечивающие конкуренцию и максимальную степень удовлетворения заказчиком своих нужд.

МБУК ГДК «Угольщик» при заключении контрактов: № 01/08-2023 от 28.07.2023 и № 02/08-2023 от 01.08.2023 с ООО ГСК «СибКрепость» понимало (должно было допустить), что данные правоотношения (заключение контрактов без проведения публичных процедур) влекут за собой нарушение антимонопольного законодательства, законодательства о контрактной системе.

ООО ГСК «СибКрепость», в свою очередь, также понимало (должно было понимать), что законных оснований для заключения контрактов: № 01/08-2023 от 28.07.2023 и № 02/08-2023 от 01.08.2023 без проведения торгов для удовлетворения нужд МБУК ГДК

«Угольщик» не имеется, но вместе с тем каких-либо действий не предприняло.

Более того, ООО ГСК «СибКрепость», осуществляя оказание услуг строительного контроля еще до заключения контрактов, понимало, что правовые основания для оказания услуг отсутствуют.

И в дальнейшем учреждение с целью предоставления преимущественных условий для ООО ГСК «СибКрепость» и понимая, что проведение конкурентной процедуры позволит иным хозяйствующим субъектам принять участие в торгах, что может привести или к заключению контракта с иным хозяйствующим субъектом, или к заключению контракта по более низкой цене, а также с целью формального соблюдения требований Закона № 44-ФЗ заключило с ООО ГСК «СибКрепость» 2 контракта в обход конкурентных процедур.

В соответствии с пунктом 1 статьи 421 ГК РФ, граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Вместе с тем, принцип свободы договора предполагает добросовестность действий его сторон, разумность и справедливость его условий. Свобода договора, предполагая, что стороны действуют по отношению друг к другу на началах равенства и автономии воли и определяют условия договора самостоятельно в своих интересах, при этом не означает, что при заключении договора стороны могут действовать и осуществлять свои права без учета прав других лиц, а также ограничений, установленных ГК РФ и другими законами.

В силу статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом или иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Следовательно, обязанность проверять соответствие положений договора и правовых оснований для его заключения действующему законодательству возложена на обе стороны договора (контракта).

В соответствии с абзацем 3 пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации, предпринимательской деятельностью является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Таким образом, ООО ГСК «СибКрепость», самостоятельно совершая определенные действия, в частности, заключение контрактов на оказание услуг по осуществлению строительного надзора без анализа правовой основы, обязано предполагать возможные последствия своих действий.

Заключение договора (контракта), являющегося согласованием воли сторон обо всех существенных условиях, в том числе противоречащих законодательству о контрактной системе и антимонопольному законодательству, свидетельствует о наличии антиконкурентного соглашения.

Кроме того, согласно пункту 14 Обзора практики применения антимонопольного законодательства коллегиальными органами ФАС России (за период с 1 июля 2019 года по 1 июля 2020 года), утвержденное протоколом Президиума ФАС России от

16.02.2021 № 1, выполнение работ до заключения муниципального контракта свидетельствует о наличии ограничивающего конкуренцию соглашения.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, в действиях МБУК ГДК «Угольщик» и ООО ГСК «СибКрепость» усматриваются признаки нарушения запрета, установленного пунктом 3 части 4 статьи 11 Закона 135-ФЗ, выразившиеся в достижении соглашения, которое привело к созданию преимущественных условий деятельности ООО ГСК «СибКрепость», ограничению доступа на товарный рынок по оказанию услуг по осуществлению строительного надзора, иным хозяйствующим субъектам, путем заключения без проведения публичных процедур контрактов: № 01/08-2023 от 28.07.2023 и № 02/08-2023 от 01.08.2023.

Руководствуясь частью 15 статьи 44 Закона № 135-ФЗ,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 024/01/11-1366/2024 к рассмотрению на **06.06.2024 в 16 часов 00 минут** по адресу: г. Красноярск, пр. Мира, 81 «д» (каб. 6а).
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 024/01/11-1366/2024 в качестве заявителя прокуратуру г. Бородино.
3. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 024/01/11-1366/2024 в качестве ответчика МБУК ГДК «Угольщик» (ИНН 2445900673, ОГРН 1032401161660, место нахождения: 663981, Красноярский край, г. Бородино, ул. Октябрьская, д. 56А).
4. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 024/01/11-1366/2024 в качестве ответчика ООО ГСК «СибКрепость» (ИНН 2463122472, ОГРН 1202400028126, место нахождения: 660064, Красноярский край, г.о. город Красноярск, г. Красноярск, ул. Академика Вавилова, д. 1, стр. 1, помещ. 4).
5. МБУК ГДК «Угольщик» в срок **до 03 июня 2024 года** представить в адрес Красноярского УФАС России следующую информацию, в том числе надлежащим образом заверенные копии документов:
 - письменные пояснения по существу вменяемого нарушения с нормативно-правовым обоснованием;
 - иную информацию, имеющую, по мнению МБУК ГДК «Угольщик», значение для рассмотрения дела.
6. ООО ГСК «СибКрепость» в срок **до 03 июня 2024 года** представить в адрес Красноярского УФАС России следующую информацию, в том числе надлежащим образом заверенные копии документов:
 - письменные пояснения по существу вменяемого нарушения с нормативно-правовым обоснованием;
 - иную информацию, имеющую, по мнению ООО ГСК «СибКрепость», значение для рассмотрения дела.

Представить пояснения по существу рассматриваемых обстоятельств дела и запрошенную информацию возможно посредством направления ее нарочно либо на электронный (to24@fas.gov.ru), почтовый адрес Красноярского УФАС России.

Лицо, участвующее в деле, на основании статьи 43 Закона № 135-ФЗ, вправе заявить ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие, направив его на вышеуказанную электронную почту Красноярского УФАС России.

В случае направления лицом, участвующим в деле, представителя на рассмотрение дела № 024/01/11-1366/2024 о нарушении антимонопольного законодательства, представителю при себе надлежит иметь документы, удостоверяющие личность, доверенность на право представления интересов лица, участвующего в деле, в органах Федеральной антимонопольной службы с указанием в ней права на участие в рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства.