

Заявителю

<...>

Ответчикам

<...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела № 019/01/16-331/2019

о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

29 июля 2019 года

г. Абакан

Председатель комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства на основании Приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия от 29.07.2019 года № 126 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Администрацией <...> и индивидуальным предпринимателем <...> пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении соглашения, направленного на предоставление преимущественного права <...> в заключении муниципальных контрактов на проведение дорожных ремонтно-восстановительных работ, при которых <...> был поставлен в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, осуществляющими свою деятельность на одном товарном рынке,

УСТАНОВИЛ:

Основанием для возбуждения дела послужили следующие обстоятельства.

29.04.2019 г. (вх. № 2293) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакасское УФАС России) поступило обращение <...> о признаках нарушения Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях Администрации <...> при заключении с индивидуальным предпринимателем <...> договоров на оказание услуг по грейдированную дорог и по механической снегоочистке, расчистке автомобильных дорог от снежных заносов, уборке снежных валов с обочин.

29.05.2019 г. (исх. № 04-6326/АМ) Хакасским УФАС России в адрес Администрации <...> направлен запрос относительно заключения муниципальных контрактов с ИП <...> об оказании дорожных ремонтно-восстановительных работ в 2017 - 2018 годах.

Согласно ответу Администрации <...>, поступившего в адрес антимонопольного органа 18.06.2019 г. (вх. № 3224), при заключении спорных договоров орган местного самоуправления руководствовался положениями пункта 4 части 1 статьи

93 Закона о контрактной системе, заключены договоры на сумму, не превышающую сто тысяч рублей по каждому контракту.

Рассмотрев поступившее заявление <...> и представленные в ходе рассмотрения заявления документы и сведения, Хакасское УФАС России приходит к следующим выводам.

Действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов, а также гражданско-правовых договоров бюджетных учреждений на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд соответствующих заказчиков регулируются 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).

В соответствии со статьей 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (конкурсы, аукционы, запрос котировок, запрос предложений) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). При этом способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) выбирает заказчик.

На основании части 2 статьи 48 Закона о контрактной системе заказчик во всех случаях осуществляет закупку путем проведения открытого конкурса, за исключением случаев, предусмотренных статьями 56, 57, 59, 72, 83, 84 и 93 названного Федерального закона.

Статьей 93 Закона о контрактной системе предусмотрены случаи, когда возможно осуществление закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) без использования конкурентных способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В соответствии со статьей 93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае осуществления закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую ста тысяч рублей (пункт 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе). 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.

Согласно пункту 13 статьи 22 Закона о контрактной системе идентичными товарами, работами, услугами признаются товары, работы, услуги, имеющие одинаковые характерные для них основные признаки. При определении идентичности работ, услуг учитываются характеристики подрядчика, исполнителя, их деловая репутация на рынке. Определение идентичности товаров, работ, услуг для обеспечения муниципальных нужд, сопоставимости коммерческих и (или) финансовых условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг осуществляется в соответствии с методическими рекомендациями (пункт 17 статьи 22 Закона о контрактной системе).

В силу пункта 20 статьи 22 Закона о контрактной системе методические рекомендации по применению методов определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), устанавливаются федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

В соответствии с пунктом 3.5.2 Методических рекомендаций, утвержденных приказом Минэкономразвития России от 02.10.2013 № 567, идентичными признаются работы, услуги, обладающие одинаковыми характерными для них основными признаками (качественными характеристиками), в том числе реализуемые с использованием одинаковых методик, технологий, подходов, выполняемые (оказываемые) подрядчиками, исполнителями с сопоставимой квалификацией.

Хакасским УФАС России установлено, что Администрация <...> заключила с <...>:

1. Муниципальный контракт А01/2017 от 12.07.2017 на выполнение работ по текущему (ямочному) ремонту асфальтобетонных покрытий дорог улиц в <...> на сумму 92400 руб.,
2. Муниципальный контракт А02/2017 от 14.07.2017 на выполнение работ по текущему (ямочному) ремонту асфальтобетонных покрытий дорог улиц в <...> на сумму 99600 руб.,
3. Муниципальный контракт А03/2017 от 18.07.2017 на выполнение работ по текущему (ямочному) ремонту асфальтобетонных покрытий дорог улиц в <...> на сумму 92400 руб.,
4. Муниципальный контракт А04/2017 от 21.07.2017 на выполнение работ по текущему (ямочному) ремонту асфальтобетонных покрытий дорог улиц в <...> на сумму 97200 руб.,
5. Муниципальный контракт А05/2017 от 01.09.2017 на выполнение работ по текущему (ямочному) ремонту асфальтобетонных покрытий дорог улиц в <...> на сумму 90000 руб.,
6. Муниципальный контракт А06/2017 от 08.09.2017 на выполнение работ по текущему (ямочному) ремонту асфальтобетонных покрытий дорог улиц в <...> на сумму 99600 руб.,
7. Муниципальный контракт А07/2017 от 13.09.2017 на выполнение работ по текущему (ямочному) ремонту асфальтобетонных покрытий дорог улиц в <...> на сумму 42000 руб.,
8. Муниципальный контракт №55/2017 от 06.06.2017 на осуществление работ по отсыпке дорог в <...>, стоимость работ составила 65100 руб.;
9. Муниципальный контракт №56/2017 от 16.06.2017 на осуществление работ по отсыпке дорог в <...>, стоимость работ составила 42000 руб.;
10. Муниципальный контракт №57/2017 от 23.06.2017 на осуществление работ по грейдированную дорог в <...>, стоимость работ составила 92400 руб.;
11. Муниципальный контракт №63/2017 от 05.07.2017 на осуществление работ по отсыпке дорог в <...>, стоимость работ составила 99400 руб.,
12. Муниципальный контракт №64/2017 от 10.07.2017 на осуществление работ по отсыпке дорог в <...>, стоимость работ составила 99450 руб.,

13. Муниципальный контракт №65/2017 от 14.07.2017 на осуществление работ по отсыпке дорог в <...>, стоимость работ составила 98500 руб.,
14. Муниципальный контракт №66/2017 от 18.07.2017 на осуществление работ по отсыпке дорог в <...>, стоимость работ составила 97600 руб.,
15. Муниципальный контракт №58/2017 от 17.07.2017 на осуществление работ по отсыпке дорог в <...>, стоимость работ составила 99450 руб.,
16. Муниципальный контракт №59/2017 от 17.07.2017 на осуществление работ по отсыпке дорог в <...>, стоимость работ составила 98500 руб.,
17. Муниципальный контракт №60/2017 от 19.07.2017 на осуществление работ по отсыпке дорог в <...>, стоимость работ составила 98200 руб.,
18. Муниципальный контракт №61/2017 от 29.07.2017 на осуществление работ по отсыпке дорог в <...>, стоимость работ составила 98500 руб.,
19. Муниципальный контракт №62/2017 от 31.07.2017 на осуществление работ по отсыпке дорог в <...>, стоимость работ составила 98900 руб.,
20. Муниципальный контракт №4/2018 от 24.07.2018 на осуществление автоуслуги самосвала по отсыпке дорог в <...>, стоимость работ составила 99940 руб.,
21. Муниципальный контракт №7/2018 от 02.08.2018 на осуществление автоуслуги самосвала по отсыпке дорог в <...>, стоимость работ составила 97310 руб.,
22. Муниципальный контракт №8/2018 от 04.08.2018 на осуществление автоуслуги самосвала по отсыпке дорог в <...>, стоимость работ составила 89420 руб.,
23. Муниципальный контракт №10/2018 от 06.08.2018 на осуществление автоуслуги самосвала по отсыпке дорог в <...>, стоимость работ составила 97310 руб.,
24. Муниципальный контракт №11/2018 от 08.08.2018 на осуществление автоуслуги самосвала по отсыпке дорог в <...>, стоимость работ составила 94680 руб.,
25. Муниципальный контракт №12/2018 от 10.08.2018 на осуществление автоуслуги самосвала по отсыпке дорог в <...>, стоимость работ составила 99940 руб.,
26. Муниципальный контракт №13/2018 от 12.08.2018 на осуществление автоуслуги самосвала по отсыпке дорог в <...>, стоимость работ составила 92050 руб.,
27. Муниципальный контракт №14/2018 от 14.08.2018 на осуществление автоуслуги самосвала по отсыпке дорог в <...>, стоимость работ составила 52600 руб.

В силу части 2 статьи 8 Закона о контрактной системе запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами и 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.

Частью 5 статьи 24 указанного Закона предусмотрено, что заказчик, выбирая способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с

положениями настоящей главы, не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Учитывая тождественность предмета договоров, контрактов, временной интервал, в течение которого они заключены (контракты заключались последовательно с незначительным перерывом между заключением контрактов), единую цель контрактов выполнение работ по текущему (ямочному) ремонту асфальтобетонных покрытий дорог улиц в <...>, работ по отсыпке дорог в с <...> и осуществление автоуслуги самосвала по отсыпке дорог в <...>, Хакасское УФАС России приходит к выводу о том, что фактически заключенные между Администрацией и <...> контракты образуют единые сделки, искусственно раздробленные и оформленные несколькими муниципальными контрактами.

Таким образом, на момент подписания контрактов у Администрации <...> имелась следующая необходимость: в июле и сентябре 2017 г. в ремонте асфальтобетонных покрытий улиц в <...> на сумму в июле - 381600 руб., сентябре – 231600 руб; в июне и июле 2017 в отсыпке дорог <...> на сумму 750450 руб.; в июне и июле 2017 в отсыпке дорог в <...> на сумму 337550 руб.; в июле – августе 2018 в автоуслуги самосвала по отсыпке дорог в д. Буденовка на сумму 286670 руб.; в августе 2018 в автоуслуги самосвала по отсыпке дорог в <...> на сумму 436580 руб., что превышает предельно допустимый размер стоимости муниципального контракта, заключаемого с единственным исполнителем, при заключении которого стороны вправе не проводить процедуры, предусмотренные Законом о контрактной системе. При этом публичные процедуры на право заключения указанных контрактов не проводились.

Следовательно, действия Администрации по заключению спорных контрактов с единственным исполнителем могли привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Целями 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 (часть 2 статьи 1 данного Закона).

Согласно понятиям, данным в статье 4 Закона о защите конкуренции, 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; дискриминационные условия – условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Согласно пункту 4 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, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

При этом согласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашением признается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии со статьей 420 Гражданского кодекса Российской Федерации договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

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

Таким образом, обязанность проверять соответствие положений договора и правовых оснований для его заключения действующему законодательству возложена на обе стороны договора.

Для признания федеральными органами исполнительной власти, 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 нарушившими требования статьи 16 Закона о защите конкуренции необходимо установить, какое соглашение заключено либо какие действия совершены, привели ли или могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Следовательно, заключение договора, являющегося согласованием воли сторон о всех существенных условиях, в том числе противоречащих законодательству о контрактной системе и антимонопольному законодательству, свидетельствуют о наличии антиконкурентного соглашения.

Кроме того, согласно представленной копии протокола опроса ИП <...> следует, что между <...> и <...> достигнуто устное соглашение о проведении дорожных ремонтно-восстановительных работ в <...>.

Заключение вышеуказанных контрактов без проведения конкурентных процедур, привело к преимущественному положению конкретного хозяйствующего субъекта и ограничению доступа на товарный рынок иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичные поставки товаров.

На основании вышеизложенного, Хакасское УФАС России приходит к выводу, что в рассматриваемой ситуации в действиях Администрации <...> и ИП <...> имеются признаки нарушения положений пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, в части совершения действий по заключению между Администрацией с индивидуальным предпринимателем, следующих муниципальных контрактов:

1. №А01/2017 от 12.07.2017, №А02/2017 от 14.07.2017, №А03/2017 от 18.07.2017, №04/2017 от 21.07.2017, №А05/2017 от 01.09.2017, № А06/2017 от 08.09.2017, А07/2017 от 13.09.2017 на выполнение работ по текущему (ямочному) ремонту асфальтобетонных покрытий дорог улиц в <...>;
2. №55/2017 от 06.06.2017, №57/2017 от 23.06.2017, №58/2017 от 17.07.2017, №59/2017 от 17.07.2017, №60/2017 от 19.07.2017, №61/2017 от 29.07.2017, №62/2017 от 31.07.2017 №63/2017 от 05.07.2017 на выполнение работ по отсыпке дорог в <...>;
3. №56/2017 от 16.06.2017, №64/2017 от 10.07.2017, №65/2017 от 14.07.2017, №66/2017 от 18.07.2017 на выполнение работ по отсыпке дорог в <...>;
4. №4/2018 от 24.07.2018, №7/2018 от 02.08.2018, №8/2018 от 04.08.2018 на осуществление автоуслуги самосвала по отсыпке дорог в <...>;
5. №10/2018 от 06.08.2018, №11/2018 от 08.08.2018, №12/2018 от 10.08.2018, №13/2018 от 12.08.2018, №14/2018 от 14.08.2018 на осуществление автоуслуги самосвала по отсыпке дорог в <...>, при которых ИП <...> был поставлен в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, осуществляющими свою деятельность на одном товарном рынке.

Учитывая изложенное и руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 019/01/16-331/2019 к рассмотрению **на 04 сентября 2019 года в 13 часов 30 минут** по адресу: г. Абакан, ул. Вяткина, 3, кабинет 303.
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве

- заявителя – <...>,

- ответчика – <...>,

- ответчика – индивидуального предпринимателя <...>.

3. Ответчику – Администрации <...> представить в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия **в срок до 28 августа 2019 года** следующую информацию:

1. копию Свидетельства о внесении записи в ЕГРЮЛ, ИНН;
2. копии учредительных документов;

3) иные материалы и документы, имеющие значение для рассмотрения данного дела, по своему усмотрению (при их наличии).

4. Ответчику – ИП <...> представить в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия **в срок до 28 августа 2019 года** следующую информацию:

1) копию Свидетельства о внесении записи в ЕГРНИП, ИНН;

2) письменные пояснения по существу рассматриваемого дела;

3) иные материалы и документы, имеющие значение для рассмотрения данного дела, по своему усмотрению (при их наличии).

Лицам, участвующим в деле, на рассмотрение дела обеспечить явку представителей с документами, удостоверяющими личность, а также подтверждающими полномочия на участие в деле.

Председатель комиссии <...>