

Комиссия Дагестанского УФАС России по рассмотрению дела №04/60/2018 о нарушении антимонопольного законодательства возбужденного по признакам нарушения "\_\_\_" (ИНН 0572014120, ОГРН 1160571055842, адрес: 367026, Республика Дагестан, город Махачкала пр. Им.Шамиля, 58) и "\_\_\_" (ИНН 0531006233) пункта 4 части 1 статьи 1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»: выразившегося в осуществлении согласованных действий в целях заключения договоров №02 от 21.11.2016г. и №03 от 15.12.2016г. без осуществления конкурентных способов определения поставщика, составе:

**Председатель Комиссии:**

Бабаев К.А. – Вр.и.о. Руководителя Дагестанского УФАС России;

**Члены Комиссии:**

Муртазалиев Р.А. – Заместитель руководителя Дагестанского УФАС России;

Мамеднебиев А.М. – Начальник отдела контроля антимонопольного законодательства Дагестанского УФАС России;

в отсутствии представителей:

- ГКУ РД «Жилище» (имеются доказательства надлежащего уведомления о времени и месте рассмотрения дела);

- ООО «Гранит» (имеются доказательства надлежащего уведомления о времени и месте рассмотрения дела),

**УСТАНОВИЛА**

13.09.2018г. в Дагестанское УФАС России поступила информация направленная "\_\_\_" от 10.09.2018г. №34-04-25/467/18 о том, что "\_\_\_" 2 ноября и 15 декабря 2016г. без осуществления конкурентных способов определения поставщика заключены договора №02 и №03 с ООО «Гранит» (ИНН 0531006233).

На основании поступившей информации о нарушении законодательства Дагестанским УФАС у "\_\_\_" была запрошена необходимая информация.

Исходя из информации, представленной "\_\_\_" установлено следующее.

В соответствии с соглашениями №5-ПС от 01.11.2016г. и №2-ПС от 28.11.2016г. (Далее – соглашения) Министерство строительства архитектуры и жилищно-коммунального хозяйства Республики Дагестан передало "\_\_\_" в рамках республиканской адресной программы «Переселение граждан из аварийного жилищного фонда в Республике Дагестан в 2013-2017 годах» функции по реализации полномочий по заключению контрактов на приобретение жилых помещений многоквартирных домах, на строительство многоквартирных домов, выку жилых помещений, заключения договоров о развитии застроенной территории или иных типов контрактов в рамках переселения граждан из аварийного фонда на территории ГО «город Дербент» и на территории ГО «Дагестанские Огни».

Для реализации переданных функций "\_\_\_" заключены договора №02 от 21.11.2016г. и №03 от 15.12.2016г. с единственной поставщиком (подрядчиком, исполнителем) "\_\_\_" на приобретение в собственность жилых помещений путем участия в долевом строительстве многоквартирных домов

В нарушение статьи 8, части 1 статьи 24 и части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, без осуществления конкурентных способов определения поставщика, с нарушением принципов добросовестной конкуренции, "\_\_\_" неправомерно заключены договора №02 от 21.11.2016г. и №03 от 15.12.2016г. с ООО «Гранит» на общую сумму 962045,75 тыс. рублей, в том числе:

- на территории городского округа «город Дагестанские Огни» на сумму 70456,59 тыс. рублей;

- на территории городского округа «город Дербент» на сумму 891589,1 тыс. рублей.

В соответствии с пояснениями "\_\_\_": согласно п. 2.3.10 соглашений "\_\_\_" надлежало обеспечить заключение контрактов в рамках переселения граждан не позднее 20.11.2016г. – по г. Дагестанские Огни и не позднее 10.12.2016г. по г. Дербент. В противном случае ставилось под угрозу исполнение программы переселения граждан из аварийного жилищного фонда этапа 2016-2017гг. в г. Дербент и Дагестанские Огни. В связи с чем, а также с учетом того, что на определение поставщика конкурентным способом закупки уйдет более 30 дней, ГКУ РД «Жилище» вынуждено было заключить договоры на приобретение жилых помещений путем участия в долевом строительстве многоквартирного дома без проведения конкурсных процедур, тем самым нарушив требования Федерального закона №44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе

сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». При этом договоры были заключены застройщиком, имеющим опыт по реализации предыдущих этапов программы переселения, а также всю необходимую документацию на объект строительства.

Наличие двух заключенных договоров в разных временных интервалах также свидетельствует о согласованных действиях со стороны "\_\_\_"

В целях заключения договоров №02 от 21.11.2016г. и №03 от 15.12.2016г. "\_\_\_" конкурентные способы определения поставщика осуществлены не были.

Отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, регулируются Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о контрактной системе).

Целями регулирования названного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчика в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки независимо от организационно-правовой формы, формы собственности места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона о контрактной системе).

Согласно статье 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 единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с ч. 5 ст. 24 Закона о контрактной системе заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями настоящей главы. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

В связи с изложенным, у "\_\_\_" отсутствовали законные основания заключения договоров №02 от 21.11.2016г. и №03 от 15.12.2016г. с "\_\_\_" на общую сумму 962 045, 75 тыс. рублей без осуществления конкурентных способов определения поставщика.

Соглашение между "\_\_\_" и "\_\_\_", оформленное договорами №0 от 21.11.2016г. и №03 от 15.12.2016г. фактически направлено на исключение доступа на товарный рынок хозяйствующих субъектов потенциальных претендентов.

ООО «Гранит», в свою очередь, могло и должно было знать о том необходимо ли проведение конкурентных процедур на право заключения договоров на приобретение в собственность жилых помещений путем участия в долевом строительстве многоквартирного дома.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Федерального закона "О защите конкуренции" при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Нормативно-правовая база данного исследования включает в себя следующие документы:

1. Федеральный закон "О защите конкуренции";
2. Порядок проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденный приказом ФАС России от 28.04.2010 N 220 (далее Порядок проведения анализа);
3. Федеральный закон "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" от 05.04.2013 N 44-ФЗ.

В соответствии с пунктом 1.3 Порядка проведения анализа, по делам возбужденным по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводится с особенностями, установленными пунктом 10.8 настоящего Порядка.

В целях анализа состояния конкуренции в качестве исходной информации использованы:

- материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства N04-52/2018;
- информация, размещенная на официальных сайта <http://reestr.nostroy.ru/>, <http://www.gilds.ru/> и <http://сспд.рф/>.

Временной интервал настоящего исследования определен с 01.01.2016 по 31.12.2016г.

Анализ и оценка состояния конкурентной среды на рынке строительства показал, следующее.

На исследуемом товарном рынке объектом гражданских прав являются услуги хозяйствующих субъектов (индивидуальных предпринимателей или юридических лиц), осуществляющих строительство, имеющие выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске таким видам работ.

Таким образом, продуктовыми границами анализируемого рынка являются - услуги (работы) хозяйствующих субъектов, осуществляющих строительство и имеющих выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ.

Определение географических границ товарного рынка в соответствии с статьей 4 ФЗ "О защите конкуренции" определяют сферу обращения товара, в границах которой, основываясь на экономической, технической или иной возможности приобретатель может приобрести товар и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

С учетом специфики исследуемого рынка и положений действующего законодательства, оказывать услуги по строительству может любой индивидуальный предприниматель или юридическое лицо зарегистрированное на территории Российской Федерации и имеющее выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске таким видам работ.

В состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке

включаются хозяйствующие субъекты, реализующие в его границах рассматриваемый товар (услугу) на исследуемом товарном рынке.

По данным Единого реестра членов СРО, опубликованного в электронном информационном источнике Интернет на сайте: <http://reestr.nostroy.ru>, количественный состав организаций, имеющих допуск к осуществлению работ по строительству, составляет более 120 000.

Из них по данным опубликованным в электронном информационном источнике Интернет на сайте: <http://www.gilds.ru/> (СРО Гильдия строителей СКФО) и <http://ссрд.рф/> (СРО Союз «Строители Республики Дагестан») на территории Республики Дагестан действует 71 организация, в частности, на территории г. Махачкала зарегистрировано более 300 организаций, осуществляющих свою деятельность в сфере строительства, имеющих допуск к осуществлению работ по строительству.

Таким образом, географические границы на данном рынке определены как территория Российской Федерации.

Результаты проведенного анализа состояния конкуренции на рынке строительных работ, позволяют заключить, что рассматриваемый рынок относится к рынку с развитой конкуренцией.

Комиссия отмечает, что совершение согласованных действий между органами государственной власти и хозяйствующими субъектами, если такие действия приводят или могут привести к недопущению, устранению, ограничению конкуренции, рассматривается законодателем как общественно опасное деяние, имеющее квалифицирующее значение для констатации факта нарушения антимонопольного законодательства. Наличие или угроза наступления негативных последствий в результате заключения такого соглашения презюмируется и не требует отдельного доказывания.

Согласно Постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 N 14686/10 по делу N А13-10558/2008, в тех случаях, когда на соответствующем товарном рынке должна иметь место состязательность хозяйствующих субъектов, создание ограничений не может оказывать влияние на состояние конкуренции.

Давая согласие на участие в строительстве многоквартирного дома и последующим его принятием ГКУ РД «Жилище», ООО «Гранит» должно было осознавать, что в указанном случае иные хозяйствующие субъекты не смогут претендовать на выполнение работ для государственных нужд,

и получение их оплаты, а также в результате заключения данного соглашения будет устранена конкуренция за право выполнения указанных работ. В связи с чем, Обществу следовало предпринять действия по отказу от заключения муниципального контракта в конкурентных процедурах.

В соответствии с п.4 ч.1 ст.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.

Таким образом, исходя из содержания вышеперечисленных норм законодательства Российской Федерации, представленных в материалах дела документов и сведений, Комиссия по рассмотрению дела №04/60/2018 пришла к выводу о наличии в действиях ГКУ РД «Жилище» и ООО «Гранит» нарушения пункта 4 части 1 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в заключении соглашения путем заключения договоров №02 от 21.11.2016г. и №03 от 15.12.2016г. с ООО «Гранит» на общую сумму 962 045, 75 тыс. рублей на приобретение в собственность жилых помещений путем участия в долевом строительстве многоквартирных домов по г. Дербент и в Дагестанские Огни.

В соответствии со ст. 48.1 Закона о защите конкуренции, Дагестанский УФАС России 19.02.2019 года в адрес ГКУ РД «Жилище» и ООО «Гранит» было направлено заключение об обстоятельствах дела №04-60/2018.

Письменных возражений на заключение об обстоятельствах дела №04/60/2018 в адрес Дагестанского УФАС России от вышеуказанных лиц не поступило.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия Дагестанского УФАС России руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

## РЕШИЛА:

1. Признать ГКУ РД «Жилище» (ИНН 0572014120, ОГРН 1160571055842, адрес: 367026, Республика Дагестан, город Махачкала, пр. Им.Шамиля, 58) и ООО «Гранит» (ОГРН: 1040502385681, Дата присвоения ОГРН: 04.09.2004, ИНН: 0531006233, КПП: 775101001, адрес:142784, г. Москва, 22-й километр Киевское шоссе (п Московский), дом 4, строение 2, этаж 4, блок Г) нарушившими пункт 4 части 1 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в заключении соглашения путем заключения договоров №02 от 21.11.2016г. и №03 от 15.12.2016г. с ООО «Гранит» на общую сумму 962 045, 75 тыс. рублей на приобретение в собственность жилых помещений путем участия в долевом строительстве многоквартирных домов по г. Дербент и г. Дагестанские Огни, вне конкурентных процедур.
2. В связи с исполнением договора и вводом объекта в эксплуатацию предписание не выдавать.
3. Передать материалы дела №04-60/2018 о нарушении антимонопольного законодательства уполномоченному должностному лицу Управления ФАС России по РД для принятия решения о возбуждении в отношении виновных лиц административного производства.