

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области

160035, г. Вологда, ул. Пушкинская, 25, тел. (8172) 72-99-70, факс (8172) 72-46-64

e-mail: to35@fas.gov.ru

<http://vologda.fas.gov.ru>

от 09.07.2020г. № 3577

Администрация муниципального
образования «Город Великий Устюг»

162390, Вологодская область, г. Великий
Устюг, Советский проспект, д. 74

Индивидуальный предприниматель
Ерофеев Валентин Николаевич

162353, Вологодская область,
Великоустюгский район, д. Лодейка, д.
23

ООО «Лесоторговая компания»

162353, Вологодская область,
Великоустюгский район, д. Иштутино, д.
1-А

Департамент лесного комплекса

Вологодской области

160000, г. Вологда, ул. Герцена, д. 27

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 035/01/16-527/2019 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Резолютивная часть решения оглашена «23» июня 2020г.

В полном объеме решение изготовлено «09» июля 2020г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Управления) в утвержденном составе:

-Ростиславова А.А. – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, председатель Комиссии Управления;

-Смышляева И.А. – начальник отдела контроля органов власти и закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, член Комиссии Управления;

-Шпякина М.А. – государственный инспектор отдела контроля органов власти и закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, член Комиссии Управления,

рассмотрев дело № 035/01/16-527/2019 по признакам нарушения Администрацией муниципального образования «Город Великий Устюг» и индивидуальным предпринимателем Ерофеевым В.Н. статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в присутствии:

-руководителя Администрации муниципального образования «Город Великий Устюг» Кишкина С.А. (приказ от 01.12.2017г. № 49л/с);

-представителя Администрации муниципального образования «Город Великий Устюг» Козулиной И.А. (доверенность от 09.01.2020г. № 01);

-индивидуального предпринимателя Ерофеева В.Н.;

-представителей индивидуального предпринимателя Ерофеева В.Н.: Зимиревой Л.А. (доверенность от 06.02.2020г. № б/н, ордер от 27.04.2020г. № 294), Смирновой С.В. (доверенность от 12.05.2020г. № б/н);

-от ООО «Лесток» Смирновой С.В. (доверенность от 12.05.2020г. № б/н) и Зимиревой Л.А. (от 12.05.2020г. № б/н),

в отсутствие иных лиц, участвующих в рассмотрении дела № 035/01/16-527/2019,

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области (далее – Управление) письмом от 29.08.2019 № 88/26/1-7-1 (вх. № 4348 от 03.09.2019г.) из Управления ФСБ России по Вологодской области (далее – УФСБ России по ВО) поступили материалы, согласно которым должностные лица Администрации муниципального образования «Город Великий Устюг» (далее – Администрация), не имея на то полномочий, в сентябре 2018 года согласовали индивидуальному предпринимателю Ерофееву В.Н. (далее – Предприниматель) рубку древесины деловых пород, произрастающей на землях, входящих в границы муниципального образования «Город Великий Устюг», без проведения обязательных конкурсных процедур.

Управление, рассмотрев представленные материалы, в соответствии со статьей 44 Закона о защите конкуренции определением от 02.10.2019г. возбудило дело № 035/01/16-527/2019 по признакам нарушения Администрацией и Предпринимателем статьи 16 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения дела № 035/01/16-527/2019 установлены следующие обстоятельства.

Из протоколов опроса (объяснений) от 28.11.2018г., от 30.11.2018г, от 25.12.2018г., представленных в материалах УФСБ России по ВО, глава города Великий Устюг Капустин С.А. и руководитель Администрации Кишкин С.А.

сообщили, что в июне 2018 года они обратились к Предпринимателю с просьбой произвести расчистку земельного участка, мелиорацию и построить подъездную дорогу. Предприниматель согласился произвести данные работы. Аукционы, торги не проводились, так как Предприниматель обязался выполнить данные работы на безвозмездной основе.

Согласно протоколам опроса (объяснений) от 27.11.2018г., 10.12.2018г. от 26.12.2018г., представленных в материалы УФСБ России по ВО, Предприниматель как индивидуальный предприниматель и как участник и руководитель ООО «Лесоторговая компания» (сокращенное наименование - ООО «Лесток»), ООО «Траст» и ООО «Устюгсельхозхимия» занимается лесозаготовкой, производством пиломатериалов, грузоперевозкой, подготовкой строительных площадок, строительством дорог, мостов и других объектов. В июле-августе 2018 года к нему обратились глава города Великий Устюг Капустин С.А. и руководитель Администрации Кишкин С.А. с просьбой осуществить расчистку, планировку и обустройство территории, расположенной в районе д. Золотавцево города Великий Устюг. Изначально Предприниматель был против, так как примерная стоимость работ составила бы 8 млн. рублей. Вместе с тем, вышеуказанные должностные лица убедили его оказать данную помощь. Глава города Великий Устюг Капустин С.А. и руководитель Администрации Кишкин С.А. сообщили Предпринимателю, что в ближайшие годы на устройство указанной территории из бюджета региона будут выделены денежные средства в размере 145 млн. рублей. Предприниматель согласился и планировал, что если люди будут строиться, то в дальнейшем он сможет загрузить находящуюся рядом с данным участком свою производственную базу. Предприниматель попросил документально оформить его действия по расчистке территории, направив в адрес его организации (ООО «Лесток») письмо с просьбой провести работы по расчистке территории.

Письмом от 29.08.2018г. № 01-13/1483 руководитель Администрации С.А. Кишкин обратился к директору ООО «Лесток» Ерофееву В.Н. с просьбой оказать помощь в расчистке и планировке территории, расположенной в районе д. Золотавцево города Великий Устюг, обозначенной точками со следующими координатами:

- 1) 46.2505963592606, 60.79266485389051 (46°15'2.146893", 60°47'33.593474");
- 2) 46.248782770920776, 60.79106306677947 (46°14'55.617975", 60°47'27.827040");
- 3) 46.236147159568155, 60.794591016343226 (46°14'10.129774", 60°47'40.527659");
- 4) 46.238119419253636, 60.796236875497556 (46°14'17.229909", 60°47'46.452752").

В материалах, представленных УФСБ России по ВО, имеется протокол осмотра места происшествия от 19.11.2018г., фототаблица к протоколу осмотра места происшествия, протоколы объяснений от 26.11.2018г. заместителя начальника Великоустюгского территориального отдела –

государственного лесничества Захарова Е.А., специалиста первого разряда начальника Великоустюгского территориального отдела – государственного лесничества Беляева Ю.Н., ведомости перечета пней срубленных деревьев и перечета поврежденных до степени прекращения роста деревьев.

Из указанных материалов следует, что в районе д. Золотавцево города Великий Устюг произведена рубка (валка) деревьев и кустарников в объеме 4103,78 куб.м (в том числе породы сосна – 396,98 куб.м, 808 штук, диаметр от 12 до 48 см; породы ель – 2974,93 куб.м, 5663 штук, диаметр от 12 до 60 см; породы береза – 467,45 куб.м, 1137 штук, диаметр от 12 до 46 см, пород осина – 264,42 куб.м, 695 штук, диаметр от 12 до 48 см).

В письме Великоустюгского лесхоза – филиала САУ лесного хозяйства ВО «Вологодалесхоз» от 25.04.2019г. № 202, представленном письмом Департамента лесного комплекса Вологодской области от 14.11.2019г. № 02-01-18, указано, что положительный финансовый результат с учетом доходов и расходов при заготовке древесины на площади 21 га составит 7 151 321,99 рублей.

В письменных пояснениях от 22.10.2019г. № 01-13/5237, от 15.11.2019г. № 01-13/5485, от 10.12.2019г. № 01-13/6088, от 15.01.2020г. № 01-13/6408 Администрация сообщала, что договор (контракт) по расчистке территории в районе д. Золотавцево города Великий Устюг с Предпринимателем не заключался в виду отсутствия бюджетных средств.

В нарушение требований, установленных пунктами 4.3 и 4.4 Правил благоустройства муниципального образования «Город Великий Устюг», утвержденных решением Совета муниципального образования «город Великий Устюг» от 20.10.2017 № 11, разрешения на проведение работ по сносу зеленых насаждений не выдавались, расчет вырубленной древесины не осуществлялся и в Управление данные документы представлены не были.

Администрация указала, что потребность в расчистке данной территории вызвана необходимостью исполнения Указа Президента Российской Федерации от 07.05.2012 № 600 «О мерах по обеспечению граждан Российской Федерации доступным и комфортным жильем и повышению качества жилищно-коммунальных услуг» и Закона Вологодской области от 08.04.2015 № 3627-ОЗ «О бесплатном предоставлении в собственность отдельным категориям граждан земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, на территории Вологодской области». Территории в районе д. Золотавцево города Великий Устюг является единственным местом для предоставления земельных участков отдельным категориям граждан.

В письменных пояснениях от 12.11.2019г. № 44, от 12.11.2019г. № 235, от 06.12.2019г. №б/н, от 13.01.2020г. №№ 01, 02 Предприниматель сообщил, что принял решение о проведении работ по расчистке территории в

благотворительных целях. В своих письменных пояснениях от 12.11.2019г. № 44 указал, что «в своих действиях связанных с благотворительностью я редко разделяю кошелек предприятия с кошельком ИП и не вижу принципиальной разницы за счет каких сил и средств оказывать помощь». При проведении работ использовались ресурсы Предпринимателя и его организаций. Расчет вырубленной древесины и затрат по проведению работ в Управление также не представлены не были.

Предприниматель представил договоры возмездного оказания услуг, заключенные с ООО «РЕМСЛУЖБА» от 30.08.2018г. № 20180830 и ООО «ЛОМОВАТСКОЕ ЖКХ» от 30.08.2018г. № 20180830/1 по обеспечению и поставке твердого древесного топлива, полученного в результате расчистки территории в районе д. Золотавцево города Великий Устюг, в общем объеме 2400 куб.м.

По договору от 30.08.2018г. № 20180830 ООО «РЕМСЛУЖБА» согласно счетам-фактурам поставлено ООО «Лесток» твердое древесное топливо на сумму 938 000,00 рублей, по договору от 30.08.2018г. № 20180830/1 ООО «ЛОМОВАТСКОЕ ЖКХ» согласно счетам-фактурам поставлено ООО «Лесток» твердое древесное топливо на сумму 1 009 030,00 рублей. Общая сумма поставленного твердого древесного топлива, полученного Предпринимателем в результате расчистки территории в районе д. Золотавцево города Великий Устюг, составила 1 947 030,00 рублей.

Согласно Федеральному закону от 11.08.1995 № 135-ФЗ «О благотворительной деятельности и добровольчестве (волонтерстве)» не допускается осуществление благотворительной деятельности в целях получения каких-либо выгод, в том числе получение денежных средств от реализации товаров, работ и услуг.

Согласно представленным сведениям Предприниматель, как индивидуальный предприниматель и как ООО «Лесток», ООО «Траст» и ООО «Устюгсельхозхимия» в силу статьи 9 Закона о защите конкуренции входят в одну группу лиц. Согласно части 2 статьи 9 Закона о защите конкуренции установленные антимонопольным законодательством запреты на действия (бездействие) на товарном рынке хозяйствующего субъекта распространяются на действия (бездействие) группы лиц, если федеральным законом не установлено иное.

В силу части 5.1 статьи 45 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.

По результатам проведенного анализа состояния конкуренции на товарном рынке выполнения работ по расчистке территории от деревьев и кустарников, установлено следующее.

1. Временной интервал исследования: с 29.08.2018г. по настоящее время.
2. Продуктовые границы товарного рынка – выполнение работ по расчистке территории от деревьев и кустарников для предоставления земельных участков.

Данные виды работ согласно ОК 034-2014 (КПЕС 2008). Общероссийский классификатор продукции по видам экономической деятельности (утв. приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14-ст) соответствуют коду 43.12.11 - работы земляные, работы по расчистке территории, которые включают работы по расчистке территории, удалению растительности.

3. Географические границы товарного рынка совпадают с географическими границами территории муниципального образования «Город Великий Устюг» установленные Законом Вологодской области от 06.12.2004 № 1109-ОЗ «Об установлении границ Великоустюгского муниципального района, границах и статусе муниципальных образований, входящих в его состав».

В рамках рассмотрения дела Департамент лесного комплекса Вологодской области письмом от 12.02.2020г. № 02-01-18/140 представил сведения о хозяйствующих субъектах, осуществляющих деятельность по лесозаготовке в Великоустюгском муниципальном районе. Следовательно, товарный рынок выполнения работ по расчистке территории от деревьев и кустарников в указанном временном интервале являлся конкурентным.

Так, в материалы дела представлен ответ ООО «Новаторский ЛПК» от 23.04.2020г. № 371 на запрос Управления, в котором сообщалось, что организация рассмотрела бы вопрос об участии в торгах (закупке) на право заключения муниципального контракта на оказание услуг по расчистке территории в районе д. Золотавцево города Великий Устюг при условии полной компенсации из бюджета муниципального образования «Город Великий Устюг» затрат, понесенных при выполнении работ.

С учетом имеющейся потребности и в силу требований 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 о контрактной системе) Администрация обязана была провести закупки на выполнение работ по расчистке территории от деревьев и кустарников.

Согласно статье 8 Закона о контрактной системе 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). Запрещается совершение заказчиками любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В соответствии с положениями статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации торги представляют собой особый способ заключения договора, когда контрагент выбирается среди нескольких предложивших лучшую цену или лучшие условия, то есть содержит принцип состязательности хозяйствующих субъектов. Непроведение торгов лишает потенциальных желающих возможности принять участие в конкурентной борьбе за право выполнять соответствующие работы, что может привести к ограничению конкуренции.

Следовательно, в тех случаях, когда требуется проведение торгов (закупок), подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов (закупок) в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем. Данная правовая позиция подтверждена постановлением Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29.11.2011 № 8799/11 по делу № А66-7056/2010, определением Верховного Суда Российской Федерации от 24.06.2015 № 307КГ15-1408, определением Судебной коллегии по административным делам Верховного Суда Российской Федерации от 07.10.2015 № 85-АПГ15-7.

В силу статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между органами местного самоуправления 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 том числе к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов. Под соглашением согласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме. Сама возможность заключения антиконкурентного соглашения 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.

Факт наличия антиконкурентного соглашения и его реализация подтверждается совокупностью всех обстоятельств по рассматриваемому делу.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу, что между Администрацией и Предпринимателем заключено и реализовано антиконкурентное соглашение, направленное на ограничение доступа на товарный рынок (выполнение работ по расчистке территории от деревьев и кустарников) хозяйствующих субъектов, вследствие, предоставления Предпринимателю права осуществить работы по расчистке территории от деревьев и кустарников без проведения торгов (закупок), что прямо противоречит целям защиты конкуренции, создания условий для эффективного функционирования товарных рынков и положениям статьи 16 Закона о защите конкуренции.

27.05.2020г. Комиссия Управления приняла заключение об обстоятельствах дела № 035/01/16-527/2019 о нарушении антимонопольного законодательства.

В Комиссию Управления поступили возражения от представителя Предпринимателя Зимиревой Л.А. (от 15.06.2020г. № б/н) и Администрации (от 15.06.2020г. № 01-13/1910) , а также представлено постановление об отказе в возбуждении уголовного дела от 17.04.2019 (далее – постановление следственного органа), вынесенное заместителем руководителя Великоустюгского межрайонного следственного отдела следственного управления Следственного комитета РФ по Вологодской области (далее – следственный орган).

В письменных возражениях представителя Предпринимателя и Администрации указывается об отсутствии доказательств в материалах дела, свидетельствующих о нарушении антимонопольного законодательства, оценки довода Предпринимателя о благотворительной (безвозмездной) помощи органам власти с его стороны.

Постановлением следственного органа установлено, что ввиду отсутствия лимитов бюджетных обязательств, наличия кредиторской задолженности более 30 млн. руб., основания для проведения каких-либо мероприятий в рамках Закона о контрактной системе отсутствовали. Работы по расчистке территории выполнялись по ходатайству Администрации на безвозмездной основе.

Согласно представленным в следственный орган расчетам и документам

затраты Предпринимателя составили около 9 000 000 руб. Данные расчеты не представлены в материалы дела № 035/01/16-527/2019 о нарушении антимонопольного законодательства. Вместе с тем, оснований не доверять выводам следственного органа не имеется.

Срубленные деревья утилизированы путем сжигания в котельных его предприятий, а также в котельных ЖКХ сельских поселений Великоустюгского муниципального района. Оплата со стороны котельных ЖКХ сельских поселений осуществлялась только за транспортировку древесины.

Представитель Предпринимателя указал, что представленные в материалы дела № 035/01/16-527/2019 о нарушении антимонопольного законодательства документы от правоохранительных органов не могут быть считаться допустимыми доказательствами. В частности, протокол осмотра места происшествия от 19.11.2018 составлен в нарушение статьи 166 УПК РФ, объяснения представителей Великоустюгского лесничества взяты с нарушением статей 80, 205 УПК РФ.

Представители Предпринимателя и Администрация указали, что в материалах дела отсутствуют прямые доказательства, свидетельствующие об ограничении конкуренции. В ответах хозяйствующих субъектов (ООО «ХаровскийЛес», АО «Группа «ИЛИМ» и индивидуального предпринимателя Бадан В.А.) указано об отсутствии заинтересованности в проведении работ по расчистке территории и участия в закупках.

При таких обстоятельствах, учитывая вынесенное постановление следственного органа, в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией Управления действиях (бездействии) Администрации и Предпринимателя, дело № 035/01/16-527/2019 о нарушении антимонопольного законодательства подлежит прекращению.

Комиссия Управления, руководствуясь статьей 23, , частями 1 - 3 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

Р Е Ш И Л А:

Прекратить рассмотрение дела № 035/01/16-527/2019 о нарушении антимонопольного на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции в виду отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией Управления действиях Администрации муниципального образования «Город Великий Устюг» и индивидуального предпринимателя Ерофеева В.Н.

Председатель Комиссии
Управления:

подпись

А.А. Ростиславова

Члены Комиссии Управления:

подпись

И.А. Смышляева

подпись

М.А. Шпякина