

РЕШЕНИЕ

по делу № 109-11-18

21 ноября 2018 года

г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии 07 ноября 2018 года.

В полном объеме решение изготовлено 21 ноября 2018 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – «...», заместитель руководителя управления – начальник контрольного отдела; члены Комиссии – «...», ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти; «...», специалист-эксперт отдела контроля органов власти, рассмотрев дело №109-11-18 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения муниципальным унитарным предприятием города Красноярска «Дорожное ремонтно-строительное предприятие Левобережное» «...» (далее- МУП «ДРСП Левобережное») и группой лиц: обществом с ограниченной ответственностью «Энигма» «...» (далее – ООО «Энигма»), акционерным обществом «Красноярское автотранспортное предприятие-1» «...» (далее - АО «КАТП-1») пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции», Закон о защите конкуренции),

в присутствии помощника прокурора Советского района г. Красноярска «...»,

в присутствии представителя АО «КАТП» - «...»,

в отсутствие иных лиц, привлеченных к участию в рассмотрении дела, надлежащем образом уведомленных о месте и времени рассмотрения дела

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступило обращение прокуратуры Советского района г.Красноярка «...» о проведении проверки на предмет соблюдения требований антимонопольного законодательства действий МУП «ДРСП Левобережное» при заключении договоров на оказание транспортных услуг с ООО «Энигма» и АО «КАТП-1».

По результатам рассмотрения вышеназванного обращения, в связи с выявлением в действиях МУП «ДРСП Левобережное», ООО «Энигма» и АО «КАТП-1» признаков нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в достижении антиконкурентного соглашения, реализованного путем заключения между МУП «ДРСП Левобережное» и группой лиц; ООО «Энигма», АО «КАТП-1» договоров №37, №38, №39, №40, №41 от 30.11.2017, №51, №52, №53, №54, №55 от 15.12.2017, №61, №62, №63, №64, №65 от 29.12.2017, №1, №5 от 26.01.2018, №3 от 30.01.2018, №4 от 01.02.2018, №7,8,9,10 от 09.02.2018, №2 от 12.02.2018 на оказание транспортных услуг без проведения публичных процедур, приказом Красноярского УФАС России №251 от 29.08.2018 возбуждено настоящее дело.

Определением от 29.08.2018 о назначении дела №109-11-18 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя привлечена Прокуратура Советского района г. Красноярска, в качестве ответчиков МУП «ДРСП Левобережное» и группа лиц; ООО «Энигма» и АО «КАТП-1», а рассмотрение дела назначено на 18.09.2018.

18 сентября 2018 года дело №109-11-18 в присутствии помощника прокурора Советского района г. Красноярска «...», представителя ответчика МУП «ДРСП Левобережное» «...», представителя ответчика АО «КАТП-1» «...», законного представителя ответчика ООО «Энигма» «...».

Определением от 18 сентября 2018 года об отложении рассмотрения дела №109-11-18 рассмотрение дела отложено в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела, рассмотрение дела назначено на 07.11.2018.

Копия заключения об обстоятельствах дела направлена в адрес лиц, участвующих в деле (исх. № 15357 от 18.09.2018).

07 ноября 2018 дело №109-11-18 рассмотрено при участии помощника прокурора Советского района г. Красноярска «...», представителя ответчика АО «КАТП-1» «...», в отсутствие иных лиц, привлеченных к участию в рассмотрении дела, надлежащим образом уведомленных о месте и времени рассмотрения дела.

При рассмотрении дела №109-11-18 Комиссией установлены следующие, имеющие значение для рассмотрения дела, обстоятельства.

МУП «ДРСП Левобережное» создано в соответствии с Постановлением Администрации г. Красноярска от 28.04.94 №307 как предприятие жилищно-коммунального хозяйства (пункт 1.1. Устава МУП «ДРСП Левобережное», утвержденного Постановлением Администрации г. Красноярска от 01.12.2003 №515 (далее - Устав).

В соответствии с пунктом 1.5. Устава МУП «ДРСП Левобережное» является коммерческой организацией, действует на принципах полной самоокупаемости.

Согласно пункту 2.1. Устава МУП «ДРСП Левобережное» создано в целях оказания услуг по капитальному и текущему ремонту и содержанию городских автомобильных дорог и получения прибыли.

МУП «ДРСП Левобережное» осуществляет следующие виды деятельности (пункт 2.2. Устава):

- капитальный и текущий ремонт дорожного покрытия;
- текущее содержание элементов внешнего благоустройства;
- оказание платных услуг населению: автостоянка, автотранспортные услуги.

19.12.2016 года на основании электронного аукциона между муниципальным казенным учреждением города Красноярск «Управление дорог, инфраструктуры и благоустройства» (далее – МКУ «УДИБ») и МУП «ДРСП Левобережный» заключен муниципальный контракт №Ф.2016.399162 на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог Советского и Центрального районов города Красноярск в 2017 году на общую сумму 71311100,21 рублей. Срок начала выполнения работ – 01.01.2017. Срок завершения работ – 31.12.2017.

04.12.2017 года на основании электронного аукциона между МКУ «УДИБ» и МУП «ДРСП Левобережный» заключен муниципальный контракт №Ф.2017.526193 на выполнение работ по содержанию улично-дорожной сети левобережной части города Красноярск в 2018 году на общую сумму 106140933 рублей. Срок начала выполнения работ – 01.01.2018. Срок завершения работ – 31.12.2018.

Таким образом, с января 2017 года по 31.12.2018 на МУП «ДРСП Левобережный» возложены обязательства по содержанию автомобильных дорог левобережной части города Красноярск.

АО «КАТП-1» зарегистрировано в Едином государственном реестре юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ) Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №23 по Красноярскому краю «...».

Согласно выписке из ЕГРЮЛ генеральным директором АО «КАТП-1» является «...».

ООО «Энигма» зарегистрировано в ЕГРЮЛ Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №23 по Красноярскому краю «...».

Учредителем ООО «Энигма» согласно ЕГРЮЛ является «...».

Из пояснений генерального директора АО «КАТП-1» «...», представленных прокуратурой Советского района города Красноярск, следует, что ООО «Энигма» было создано АО «КАТП-1» как дочернее общество. В последующем, доля в указанном обществе была продана родному брату «...» «...».

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 9 ФЗ «О защите конкуренции» группой лиц признается физическое лицо, его супруг, родители (в том числе усыновители), дети (в том числе усыновленные), полнородные и неполнородные братья и сестры.

Согласно пункту 8 части 1 статьи 9 ФЗ «О защите конкуренции» группой лиц признаются лица, каждое из которых по какому-либо из указанных в пунктах 1 - 7

части 1 статьи 9 ФЗ «О защите конкуренции» признаку входит в группу с одним и тем же лицом, а также другие лица, входящие с любым из таких лиц в группу по какому-либо из указанных в пунктах 1 - 7 настоящей части признаку.

Учитывая вышеизложенное, «...» и «...» входят в группу лиц на основании пункта 7 части 1 статьи 9 ФЗ «О защите конкуренции», в свою очередь ООО «Энигма» и АО «КАТП-1» составляют группу лиц на основании пункта 8 части 1 статьи 9 ФЗ «О защите конкуренции».

В период с ноября 2017 года по февраль 2018 года во исполнение вышеуказанных обязательств МУП «ДРСП Левобережный» были заключены с группой лиц: ООО «Энигма», в лице директора «...», и АО «КАТП-1», в лице генерального директора «...», следующие договоры на оказание транспортных услуг по перевозке снега после уборки улично-дорожной сети:

2017 год		
Номер договора	Дата	Наименование подрядчика
№37	30.11.2017	АО «КАТП-1»
№38		
№39		ООО «Энигма»
№40		
№41		
№51	15.12.2017	ООО «Энигма»
№52		
№53		
№54		АО «КАТП-1»
№55		АО «КАТП-1»
№61	29.12.2017	ООО «Энигма»
№62		
№63		
№64		АО «КАТП-1»
№65		
2018		
№1	26.01.2018	АО «КАТП-1»
№5		ООО «Энигма»
№3	30.01.2018	ООО «Энигма»

№4	01.02.2018	ООО «Энигма»
№7	09.02.2018	АО «КАТП-1»
№8		ООО «Энигма»
№9		
№10		
№2	12.02.2018	АО «КАТП-1»

Из преамбулы указанных договоров следует, что они заключены в соответствии с требованиями пункта 4 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 – ФЗ «О контрактной системе»), согласно которому закупка товара, работы или услуги у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться в случае, если сумма такой закупки не превышает ста тысяч рублей.

Таким образом, все указанные договоры были заключены без проведения торгов.

Стоимость услуг по вышеуказанным договорам определена путем суммирования количества часов оказанных услуг на основании актов выполненных работ из расчета 1000 рублей за 1 час работы. При этом, пунктом 3 вышеуказанных договоров предусмотрено, что общая сумма договора не может превышать 99900 рублей.

Вместе с тем, согласно счетам-фактурам, актам выполненных работ «...»), общая стоимость оказанных ООО «Энигма» в 2017 году услуг по вышеуказанным договорам составила – 502000 рублей, в 2018 году – 851000 рублей.

Согласно счетам-фактурам, актам выполненных работ «...»), общая стоимость оказанных АО «КАТП-1» в 2017 году услуг по вышеуказанным договорам составила – 284000 рублей, в 2018 году – 597000 рублей.

Из письменных пояснений, и.о. генерального директора МУП «ДРСП Левобережное» «...» следует, что в ноябре-декабре 2017 года в связи с изменением погодных условий (обильный снегопад), отсутствием собственного автопарка в нужном объеме для выполнения обязательств по муниципальному контракту на обслуживание улично-дорожной сети г. Красноярск, предприятие было вынуждено привлечь для вывоза снега сторонние организации. В связи со срочной необходимостью вывоза снега после уборки улично-дорожной сети г. Красноярск проведение единой конкурентной закупки было невозможно.

Выбор МУП «ДРСП Левобережный» группы лиц: ООО «Энигма» и АО «КАТП-1» в качестве исполнителей транспортных услуг по перевозке снега обусловлен

предыдущим положительным опытом взаимодействия.

Так, согласно реестрам договоров, представленных ООО «Энигма, АО «КАТП-1» установлено, что в ноябре-декабре 2016 года указанными хозяйствующими субъектами заключены с МУП «ДРСП Левобережное» следующие договоры:

Номер договора	Дата	Наименование организации	Стоимость
№б/н	30.11.2016	ООО «Энигма»	100000
№1	22.12.2016	ООО «Энигма»	100000
№2			
№3			
№4			
№5			
№6		АО «КАТП-1»	100000
№7			

Таким образом, практика привлечения МУП «ДРСП Левобережное» группы лиц: ООО «Энигма», АО «КАТП-1» без проведения публичных процедур для оказания транспортных услуг по перевозке снега в период ноября-декабря существует с 2016 года.

На заседании Комиссии 18.09.2018 представитель МУП «ДРСП Левобережный» пояснила, что в связи с возложением на МУП «ДРСП Левобережное» обязательств по содержанию автомобильных дорог левобережной части г. Красноярска муниципальным казенным учреждением г. Красноярска «Управление дорог, инфраструктуры и благоустройства» (далее - МКУ «УДИБ») по государственным контрактам №Ф.2016.399162 от 19.12.2016 и №Ф.2017.526193 от 04.12.2017 предприятием в период обильных осадков в виде снега и в связи с нехваткой спецтехники для уборки снега привлекаются иные лица для оказания услуг по перевозке снега. Правовой основой заключения договоров с исполнителями вышеназванных услуг является Федеральный закон от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ «О закупках»), Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд МУП «ДРСП Левобережное» в соответствии с подпунктом 2 пункта 2 статьи 15 ФЗ «О контрактной системе», в связи с тем, что предприятием закупаются услуги, необходимые для исполнения государственных контрактов №Ф.2016.399162 от 19.12.2016 и №Ф.2017.526193 от 04.12.2017.

При этом из пояснений представителя МУП «ДРСП Левобережный» следует, что в единой информационной системе, с соблюдением требований ФЗ «О закупках» размещены Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд МУП «ДРСП Левобережное» сроком действия с 30.12.2015 по настоящее время. В соответствии с Положением о закупках размещение заказа у единственного поставщика, без использования конкурентных процедур может осуществляться Заказчиком, если Заказчик, являющийся исполнителем по государственному или муниципальному контракту на выполнение работ по строительству, реконструкции, ремонту,

капитальному ремонту, содержанию объектов капитального строительства, в том числе автомобильных дорог, а также искусственных дорожных сооружений, влаченных в состав автомобильных дорог федерального, регионального или межмуниципального, местного значения, а также на выполнение проектных, изыскательских работ в отношении указанных объектов, привлекает в ходе исполнения указанных контрактов иных лиц для выполнения данных работ из числа малого и среднего предпринимательства.

Представитель АО «КАТП-1» пояснила о том, что в ноябре 2017 года в адрес общества обратился руководитель МУП «ДРСП Левобережное» с просьбой оказать транспортные услуги по вывозке снега после уборки улично-дорожной сети г. Красноярска. На момент обращения представителя предприятия у общества имелась возможность оказать вышеназванные услуги. Во избежание простоя техники обществом было принято решение о заключении договоров на невыгодных условиях, по предложенному МУП «ДРСП Левобережный» тарифу. Проведение конкурсных процедур на право оказания услуг по перевозке снега в условиях обильного снегопада, и в отсутствии возможности прогнозирования последнего невозможно. Кроме того, ФЗ «О контрактной системе» предусматривает возможность заключения контрактов до ста тысяч рублей у единственного поставщика. Договоры, заключенные с МУП «ДРСП Левобережный» не являются единой сделкой, поскольку заключены на оказание услуг по перевозке снега разными транспортными средствами (марка, модель, год выпуска).

Директор ООО «Энигма» дал пояснения аналогичные пояснениям представителя АО «КАТП-1».

На заседании Комиссии 07.11.2018 помощник прокурора Советского района г. Красноярска «...» с доводом представителя МУП «ДРСП Левобережное» об осуществлении вышеназванных закупок на основании ФЗ «О закупках» не согласилась, сообщила Комиссии о том, что МУП «ДРСП Левобережное» сведений в план-график закупок об осуществлении закупки транспортных услуг для исполнения муниципального контракта №Ф.2016.399162 от 19.12.2016 и №Ф.2017.526193 от 04.12.2017 не внесено. Кроме того из преамбулы указанных договоров четко следует, что они заключены в соответствии с требованиями ФЗ «О контрактной системе», что свидетельствует о том, что МУП «ДРСП Левобережное» руководствовалось именно требованиями названного закона.

Исследовав материалы дела, Комиссия по рассмотрению дела пришла к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 8 Конституции Российской Федерации, в Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. Данная конституционная гарантия реализована в законодательстве о конкуренции.

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 ФЗ «О защите конкуренции».

Целями ФЗ «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 ФЗ «О защите конкуренции»).

Статьей 4 ФЗ «О защите конкуренции» 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.

В части 1 статьи 3 ФЗ «О защите конкуренции» указано, что настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и 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.

Требования ФЗ «О защите конкуренции» применимы к закупкам, проводимым в порядке Федеральных законов - ФЗ «О контрактной системе», ФЗ «О закупках».

В соответствии с пунктом 2 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Пунктом 1 статьи 8 ГК РФ установлено, что гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

МУП «ДРСП Левобережное» в соответствии с пунктами 1.1, 1.5 Устава является коммерческой организацией с организационно-правовой формой муниципального унитарного предприятия.

Согласно Федерального закона от 03.07.2017 №321-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам закупок товаров, работ, услуг, для обеспечения государственных и муниципальных нужд и нужд отдельных видов юридических лиц» (далее – Закон №321 от 03.07.2017), а также согласно части 2.1 статьи 15 ФЗ «О контрактной системе» государственные, муниципальные унитарные предприятия с 1 января 2017 года обязаны осуществлять закупки в соответствии с требованиями ФЗ «О контрактной системе»

за исключением предусмотренных законом случаев.

Согласно подпункту «б» пункта 2 части 2.1 статьи 15 ФЗ «О контрактной системе» государственные, муниципальные унитарные предприятия вправе не осуществлять закупки товаров, работ, услуг на основании ФЗ «О контрактной системе» в случае закупок, осуществляемых в соответствии с правовым актом, предусмотренным частью 3 статьи 2 ФЗ «О закупках», принятым государственным, муниципальным унитарными предприятиями и размещенным до начала года в единой информационной системе в качестве исполнителя по контракту в случае привлечения на основании договора в ходе исполнения данного контракта иных лиц для поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, необходимых для исполнения предусмотренных контрактом обязательств данного предприятия, за исключением случаев исполнения предприятием контракта, заключенного в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона.

Таким образом, «О контрактной системе» предусматривает возможность для государственных и муниципальных предприятий осуществлять закупки на основании ФЗ «О закупках» при наличии размещенного до начала года в единой информационной системе в соответствии с требованиями ФЗ «О контрактной системе» Положения о закупках, в том числе в случаях привлечения предприятием в качестве исполнителя по контракту лиц для поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, необходимых для исполнения предусмотренных контрактом обязательств данного предприятия.

В соответствии со сведениями с официального сайта единой информационной системы <http://www.zakupki.gov.ru> первоначальная редакция Положения о закупках МУП «ДРСП Левобережное» была размещена в единой информационной системе 20.12.2013. В последующие годы в указанное Положение о закупках вносились изменения.

Вместе с тем, по результатам анализа сведений единой информационной системы установлено отсутствие планов-закупок МУП «ДРСП Левобережное» на 2017, 2018 год в нарушение части 2 статьи 4 ФЗ «О закупках».

При этом из преамбулы договоров на оказание транспортных услуг №37, №38, №39, №40, №41 от 30.11.2017, №51, №52, №53, №54, №55 от 15.12.2017, №61, №62, №63, №64, №65 от 29.12.2017, №1, №5 от 26.01.2018, №3 от 30.01.2018, №4 от 01.02.2018, №7,8,9,10 от 09.02.2018, №2 от 12.02.2018, заключенных МУП «ДРСП Левобережный» и ООО «Энигма», АО «КАТП-1» следует, что они заключены в соответствии с требованиями пункта 4 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе», согласно которому закупка товара, работы или услуги у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться в случае, если сумма такой закупки не превышает ста тысяч рублей.

Таким образом, проанализировав совокупность вышеизложенных обстоятельств, Комиссия пришла к выводу о том, что договоры заключались на основании ФЗ «О контрактной системе».

В соответствии со статьей 6 ФЗ «О контрактной системе» 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.

В статье 8 ФЗ «О контрактной системе» 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 ФЗ «О контрактной системе» должны соблюдаться в полной мере.

Согласно статье 24 ФЗ «О контрактной системе» 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, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений.

При проведении торгов имеет место состязательность участников, конкурирующих между собой за право заключить договор и стремящихся выдвинуть организатору торгов наиболее выгодные условия договора по поставке товаров, выполнению работ или оказанию услуг. Именно торги 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 торгов.

Закупка у единственного поставщика является неконкурентным способом, случаи избрания которого закреплены в статье 93 ФЗ «О контрактной системе». В частности пункт 4 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» закрепляет возможность осуществить закупку товара, работы или услуги заказчиком у единственного поставщика на сумму, не превышающую ста тысяч рублей. 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.

Таким образом, закон не содержит ограничений в количестве закупок, которые заказчик вправе осуществить у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании пункта 4 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе», в том числе в случаях, когда предметом контрактов является приобретение одних и тех же товаров, работ, услуг.

Вместе с тем, частью 5 статьи 24 ФЗ «О контрактной системе» предусмотрено, что заказчики не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Часть 2 статьи 8 ФЗ «О контрактной системе» устанавливает запрет на совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям ФЗ «О контрактной системе», в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

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

Кроме того, пунктом 3 статьи 1 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.

Определение идентичности и однородности товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, сопоставимости коммерческих и (или) финансовых условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг осуществляется в соответствии с методическими рекомендациями (пункт 17 статьи 22 ФЗ «О контрактной системе»).

Согласно пункту 3.5 Методических рекомендаций по применению методов определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), 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.

По результатам рассмотрения заключенных между МУП «ДРСП Левобережное» и группой лиц: АО «КАТП-1», ООО «Энигма» договоров установлено, что предметом всех договоров является оказание транспортных услуг по перевозке снега после уборки улично-дорожной сети грузовым транспортом, реализуемых с использованием одинаковых методик, технологий, подходов, выполняемых исполнителями с сопоставимой квалификацией и сопоставимой категорией транспортных средств, т.е. по-своему характеру услуги являются идентичными.

Довод представителя АО «КАТП-1» о том, что договоры на оказание транспортных услуг не образуют единой сделки, в связи с тем, что предусматривают условие об исполнении разными моделями транспортных средств марки КАМАЗ признается Комиссией несостоятельным, поскольку указанные договоры направлены на достижение единой хозяйственной цели, приобретателем по ним является одно и то же лицо, имеющее единый интерес, предметом – идентичные услуги, в связи с чем они фактически образуют единую сделку, оформленную рядом самостоятельных договоров без проведения публичных процедур, что является существенным нарушением ФЗ «О контрактной системе», так как препятствует развитию добросовестной конкуренции и эффективному использованию бюджетных денежных средств.

Заключение посредством проведения закупки у единственного поставщика ряда связанных между собой договоров, фактически образующих единую сделку, искусственно раздробленную для формального соблюдения специальных ограничений в обход норм ФЗ «О контрактной системе», противоречит его целям и открывает возможность для приобретения хозяйствующими субъектами незаконных имущественных выгод.

Указанная правовая позиция отражена в ряде решений Арбитражных судов РФ. (Постановление Десятого арбитражного апелляционного суда от 03.03.2015 N 10АП-15842/2014 по делу № А41-41288/14, Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 26.08.2016 N Ф09-8787/16 по делу № А34-6943/2015, Постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 7 ноября 2016 года № 03АП-6465/16, Постановление Четвертого арбитражного апелляционного суда от 27 июля 2016 года № 04АП-3241/16, Постановление 3-го арбитражного апелляционного суда от 07 ноября 2016 года по делу № А69-2168/2016, Решение Арбитражного суда Красноярского края от 25.07.2013 по делу №А33-5708/2013, Постановление Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 12.11.2014 по делу №А74- 1116/2014, Решение Арбитражного суда Красноярского края от 02.10.2017 №А33-10038/2017).

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.

Из сопоставимого анализа сведений Гидрометеорологического центра ФГБУ «Среднесибирское УГМС» (исх. №2070 от 11.05.2018) и путевых листов, имеющих в материалах дела, следует, что привлечение группы лиц: ООО «Энигма», АО «КАТП-1» осуществлялось МУП «ДРСП Левобережное» не для устранения последствий обильного снегопада и устранения чрезвычайных последствий, а для исполнения на протяжении четырех месяцев услуг по перевозке снега. О данном выводе свидетельствует также первоначальная дата заключения договоров (ноябрь 2017), срок выполнения работ, предусмотренный договорами на оказание транспортных услуг, заключенными в ноябре 2017 между МУП «ДРСП Левобережное» и группы лиц: ООО «Энигма», АО «КАТП-1», а именно распространение договора на длительный период (с ноября по февраль 2017 года) в условиях отсутствия сведений об обильных осадках в последующих месяцах.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что обстоятельства, явившиеся основанием для заключения МУП «ДРСП Левобережный» договоров на оказание транспортных услуг по перевозке снега с единственным поставщиком (исполнителем) – группой лиц: ООО «Энигма», АО «КАТП-1», не являются чрезвычайной ситуацией, имеют прогнозируемый характер.

В соответствии с письменными пояснениями генерального директора МУП «ДРСП Левобережный» (исх. №7 от 10.07.2018, Вх.№ 12437 от 13.07.2018) в распоряжении предприятия находится 11 единиц спецтехники в рабочем состоянии, которые

выполняют работы по исполнению муниципального контракта, из них в организации снегоуборочных работ участвовать могут только 2 КАМАЗА из 10 единиц, так как остальные участвуют в ежедневной работе по содержанию улично-дорожной сети, а именно по уборке урн и мусорных мешков, очистке тротуаров от снега. Спецтехника в количестве 6 единиц под маркой ЗИЛ находится в нерабочем состоянии и направлена в работу по списанию с баланса предприятия.

Таким образом, Комиссией установлено, что на балансе у МУП «ДРСП Левобережное» на снегоуборочные работы имеются транспортные средства в количестве 2 единицы, а практика привлечения МУП «ДРСП Левобережное» группы лиц: ООО «Энигма», АО «КАТП-1» без проведения публичных процедур для оказания транспортных услуг по перевозке снега в зимний период существует с 2016 года.

Данные обстоятельства свидетельствуют об отсутствии у МУП «ДРСП Левобережное» возможности собственными силами выполнять работы по содержанию улично-дорожных сетей в зимний период и о необходимости привлечения на договорной основе иных хозяйствующих субъектов.

В соответствии с абзацем 3 пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской 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, МУП «ДРСП Левобережный», самостоятельно совершая определенные действия, в частности, заключение контрактов на выполнение работ по содержанию улично-дорожной сети левобережной части города Красноярск в условиях отсутствия возможности собственными силами в полном объеме выполнять работы по содержанию улично-дорожных сетей в зимний период, а также совершая действия по заключению договоров на оказание услуг по перевозке снега без учета правовой основы, обязано предполагать возможные последствия своих действий.

Поставщик (исполнитель) как сторона договора также должно осознавать последствия заключаемого договора в нарушение правовых оснований.

Пунктом 3 части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции. К таким соглашениям могут быть отнесены, в частности, соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

Под соглашением согласно пункту 18 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Анализ вышеназванных норм права позволяет сделать вывод, что соглашения, которые приводят или могут привести к ограничению доступа на товарный рынок хозяйствующих субъектов могут быть совершены как в письменной, так и в устной форме. Сама возможность заключения соглашения между хозяйствующими субъектами, если такое соглашение приводит или может привести к 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.

Для определения факта заключения антиконкурентного соглашения необходимо, прежде всего, установить как сам товарный рынок, на котором достигнуто соглашение и предполагается влияние на конкуренцию, в его географических границах, так и состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке. С указанной целью управлением проведен анализ состояния конкуренции.

Временной интервал определен исходя из цели исследования – анализа состояния конкурентной среды на указанном рынке в период заключения договоров на оказание транспортных услуг по перевозке снега и составил четыре месяца – ноябрь, декабрь 2017 года, январь, февраль 2018 года.

В соответствии с пунктом 4 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под товарным рынком понимается сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Таким образом, в рассматриваемом случае нарушение антимонопольного законодательства совершено на товарном рынке транспортных услуг по перевозке грузов автомобильным транспортом.

Согласно пункту 1 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под товаром понимается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Таким образом, под товаром, в том смысле, какой в него вкладывает ФЗ «О защите конкуренции» понимаются транспортные услуги по перевозке грузов автомобильным транспортом.

Географические границы товарного рынка в соответствии со статьей 4 ФЗ «О защите конкуренции» определяют сферу обращения товара (территорию), в границах которой исходя из экономической, технической или иной возможности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Местоположение заказчика – г. Красноярск. Местоположение исполнителей – г. Красноярск. Следовательно, потенциальными исполнителями могут быть любые хозяйствующие субъекты, постоянно оказывающие транспортные услуги по перевозке грузов автомобильным транспортом на территории г. Красноярска.

Таким образом, географические границы указанного товарного рынка охватываются территорией г. Красноярска.

На основании изложенного Комиссия пришла к выводу, что нарушение антимонопольного законодательства совершено на товарном рынке транспортных услуг по перевозке грузов автомобильным транспортом в пределах

географических границ г. Красноярска.

Не проведение МУП «ДРСП Левобережное» публичных процедур на право заключения контракта на оказание транспортных услуг по перевозке грузов (снега) автомобильным транспортом свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ группе лиц: ООО «Энигма», АО-КАТП при осуществлении хозяйственной деятельности и ограничении доступа иных хозяйствующим субъектам на соответствующий товарный рынок.

Таким образом, поскольку заключение договоров было произведено без соблюдения норм ФЗ «О контрактной системе», отсутствуют предусмотренные законодателем механизмы, обеспечивающие конкуренцию и максимальную степень удовлетворения заказчиком своих нужд.

С учетом изложенного, Комиссия по рассмотрению дела № 109-11-18 пришла к выводу о наличии в действиях МУП «ДРСП Левобережное» и группы лиц: ООО «Энигма», АО «КАТП-1» нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в достижении антиконкурентного соглашения, реализованного путем заключения без проведения публичных процедур договоров №37, №38, №39, №40, №41 от 30.11.2017, №51, №52, №53, №54, №55 от 15.12.2017, №61, №62, №63, №64, №65 от 29.12.2017, №1, №5 от 26.01.2018, №3 от 30.01.2018, №4 от 01.02.2018, №7,8,9,10 от 09.02.2018, №2 от 12.02.2018 на оказание транспортных услуг.

Согласно подпунктам «а», «е» пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган выдает в случаях, указанных в ФЗ «О защите конкуренции», обязательные для исполнения предписания, в том числе о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений и об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства.

Вместе с тем, на момент вынесения решения договоры: №37, №38, №39, №40, №41 от 30.11.2017, №51, №52, №53, №54, №55 от 15.12.2017, №61, №62, №63, №64, №65 от 29.12.2017, №1, №5 от 26.01.2018, №3 от 30.01.2018, №4 от 01.02.2018, №7,8,9,10 от 09.02.2018, №2 от 12.02.2018 были исполнены.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи ответчикам обязательного для исполнения предписания о прекращении ограничивающего конкуренцию соглашения и об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства, путем расторжения указанных контрактов.

Кроме того, действия по заключению хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем, образуют состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП); действия по заключению органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо осуществление указанными органами или организациями недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий, а равно участие в нем, образуют состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи

14.32 КоАП.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 указанного Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В связи с вышеуказанным, Комиссия приходит к выводу о необходимости передать материалы дела в Прокуратуру Советского района г. Красноярска лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении виновных лиц дел об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного, Комиссия по рассмотрению дела №109-11-18 о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьями 11, 23, 39, 41, 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

РЕШИЛА:

1. Признать МУП «ДРСП «Левобережное» и группу лиц: ООО «Энигма», АО «КАТП-1» нарушившими пункт 3 части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции», в части достижения антиконкурентного соглашения, реализованного путем заключения договоров №37, №38, №39, №40, №41 от 30.11.2017, №51, №52, №53, №54, №55 от 15.12.2017, №61, №62, №63, №64, №65 от 29.12.2017, №1, №5 от 26.01.2018, №3 от 30.01.2018, №4 от 01.02.2018, №7,8,9,10 от 09.02.2018, №2 от 12.02.2018 на оказание транспортных услуг без проведения публичных процедур, что привело или могло привести к ограничению доступа хозяйствующим субъектам на соответствующий товарный рынок и предоставило необоснованные преимущества группе лиц: ООО «Энигма», АО «КАТП-1».

2. Обязательное для исполнения предписание не выдавать.

3. Передать в необходимом объеме копии материалов дела №109-11-18 уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении МУП «ДРСП Левобережное», ООО «Энигма», АО «КАТП-1», а также в отношении виновных должностных лиц МУП «ДРСП Левобережное», ООО «Энигма», АО «КАТП-1» дел об административных правонарушениях по статье 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в порядке статьи 52 ФЗ «О защите конкуренции».