



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Саратовской области

ул. Вольская, 81, г. Саратов, 410012
тел.: (845-2) 27-96-42, факс: (845-2) 27-93-14
e-mail: to64@fas.gov.ru

штамп
регистрации

№ _____

На № _____ от _____

Заключение

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 064/01/16-53/2022

4 июля 2022 года

г. Саратов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Саратовской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

1. Кошманов П.Э. – заместитель руководителя, председатель Комиссии;
2. Авдеева К.Ю. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии,
3. Шевелева Л.А. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев дело № 064/01/16-53/2022 в отношении Администрации Краснокутского муниципального района Саратовской области (ИНН 6417069180), ИП Барбаряна М.Д. (ИНН 644928670166) по признакам нарушения пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии на заседании:



2022-4578

Савенко К.А. - представителя Администрации Краснокутского муниципального района Саратовской области (доверенность),
Адамян С.А. - представителя ИП Барбаряна М.Д. (доверенность),

У С Т А Н О В И Л А:

В Саратовское УФАС России поступило представление прокуратуры Краснокутского района Саратовской области (исх. №32-2021 от 22.10.2021) на действия администрации Краснокутского муниципального района Саратовской области и ИП Барбаряна М.Д. при выполнении работ по благоустройству территории площади им. Ленина в г. Красный Кут Саратовской области.

В ходе анализа представленных документов и материалов установлено следующее.

17.08.2021 администрацией Краснокутского муниципального района Саратовской области в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0160300011621000062 и аукционная документация «Благоустройство территории площади им. Ленина в г. Красный Кут Саратовской области».

Начальная (максимальная) цена контракта – 12 305 551,20 (двенадцать миллионов триста пять тысяч пятьсот пятьдесят один) рубль 20 копеек.

Согласно документации заявки на участие в аукционе подаются в любое время с момента размещения извещения о его проведении до даты и времени окончания срока подачи заявок.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в аукционе: 25.08.2021 года 09:00 (время местное).

В соответствии с условиями извещения № 0160300011621000062 сроки выполнения работ: начало выполнения работ: с даты заключения Контракта; окончание выполнения работ: по «10» ноября 2021 года (включительно). Возможна поэтапная оплата работ (части работ). Подрядчик вправе выполнить работы досрочно.

Из аукционной документации следует, что выполнению подлежат следующие работы:

Разборка бортовых камней: на бетонном основании;

Разборка асфальтобетонных покрытий тротуаров толщиной до 4 см: с помощью молотков отбойных пневматических;

Разборка покрытий и оснований: щебеночных;

Разработка грунта с погрузкой на автомобили-самосвалы экскаваторами с ковшом вместимостью: 0,5 (0,5-0,63) м³, группа грунтов 2;

Разборка тротуаров и дорожек из плит с их отноской и укладкой в штабель;

Устройство подстилающих и выравнивающих слоев оснований: из щебня (под бортовой камень);

Установка бортовых камней бетонных: при других видах покрытий;

Устройство подстилающих и выравнивающих слоев оснований: из песка;

Устройство подстилающих и выравнивающих слоев оснований: из щебня;

Устройство подстилающих и выравнивающих слоев оснований: из щебня;

Устройство прослойки из нетканого синтетического материала (НСМ) в земляном полотне: сплошной;

Устройство бетонных плитных тротуаров с заполнением швов: песком;

Устройство покрытия дорожек и тротуаров из горячих асфальтобетонных смесей асфальтоукладчиками первого типоразмера, толщина слоя 4 см.

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на электронный аукцион от 2022-4578

25.08.2021 была подана одна заявка, признана соответствующей требованиям Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ и (или) документации об аукционе.

В соответствии с частью 16 статьи 66 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) электронный аукцион признан несостоявшимся.

Контракт заключается с единственным участником - БАРБАРЯН МАНВЕЛ ДЕРЕНИКОВИЧ.

06.09.2021 по результатам аукциона администрацией Краснокутского муниципального района Саратовской области в лице главы Краснокутского муниципального района Гречушкиной В.В. с единственным участником ИП Барбарян М.Д. в лице Барбарян М.Д. заключен муниципальный контракт №0160300011621000062 на выполнение работ по благоустройству территории площади им. Ленина в г. Красный Кут Саратовской области.

Цена контракта составила 12 305 551,20 (двенадцать миллионов триста пять тысяч пятьсот пятьдесят один рубль) рубль 20 копеек.

Согласно пп. 2.1, 2.2 Контракта работы должны отвечать требованиям качества, безопасности жизни и здоровья, соответствовать нормативным документам Государственной противопожарной службы МЧС РФ, требованиям Градостроительного кодекса РФ, строительных норм и правил (СНиП), сводов правил (СП), санитарно-эпидемиологических правил и нормативов (СанПиН), ПЭУ, технических регламентов и других норм, действующих на территории РФ при выполнении данного вида работ, а также соответствовать требованиям, установленным Заказчиком. Работы должны быть выполнены в полном объеме и в установленные Контрактом сроки.

Местом выполнения работ является - Саратовская область, г. Красный Кут, площадь им. Ленина. Работы выполняются с даты заключения контракта по «10» ноября 2021 года (включительно).

Согласно акту №1 приемки выполненных работ от 08.09.2021 ИП Барбарян М.Д. выполнены следующие работы:

Разборка бортовых камней: на бетонном основании;

Разборка асфальтобетонных покрытий тротуаров толщиной до 4 см: с помощью молотков отбойных пневматических;

Разборка покрытий и оснований: щебеночных;

Разработка грунта с погрузкой на автомобили-самосвалы экскаваторами с ковшом вместимостью: 0,5 (0,5-0,63) м³, группа грунтов 2;

Разборка тротуаров и дорожек из плит с их отноской и укладкой в штабель.

Согласно акту №2 приемки выполненных работ от 28.09.2021 ИП Барбарян М.Д. выполнены следующие работы:

Устройство подстилающих и выравнивающих слоев оснований: из щебня (под бортовой камень);

Установка бортовых камней бетонных: при других видах покрытий;

Устройство подстилающих и выравнивающих слоев оснований: из песка;

Устройство подстилающих и выравнивающих слоев оснований: из щебня;

Устройство подстилающих и выравнивающих слоев оснований: из щебня.

Согласно акту №3 приемки выполненных работ от 10.11.2021 ИП Барбарян М.Д. выполнены следующие работы:

Устройство подстилающих и выравнивающих слоев оснований: из песка;

Устройство подстилающих и выравнивающих слоев оснований: из щебня;

Устройство прослойки из нетканого синтетического материала (НСМ) в земляном

полотне: сплошной;

Устройство бетонных плитных тротуаров с заполнением швов: песком;

Устройство покрытия дорожек и тротуаров из горячих асфальтобетонных смесей асфальтоукладчиками первого типоразмера, толщина слоя 4 см.

В ходе рассмотрения дела представители Администрации Краснокутского муниципального района Саратовской области поясняли, что 09.08.2021 администрацией объявлялся аналогичный аукцион в электронной форме №0160300011621000058 «Благоустройство территории площади им. Ленина в г. Красный Кут Саратовской области». Аукцион признан несостоявшимся из-за отсутствия участников аукциона.

Повторный аукцион размещен 17.08.2021 без изменения условий: цены контракта, объемных, функциональных, технических и качественных характеристик выполняемых работ на основании одной и той же позиции плана-графика закупок.

Из объяснений Барбарян М.Д. и Адамян С.А. следует, что участвовал в аукционе, а также проводил работы Адамян С.А. по доверенности 64АА2973057 от 23.12.2019. Адамян С.А. от имени ИП Барбаряна М.Д. подавал заявку на первый аукцион на «Благоустройство территории площади им. Ленина в г. Красный Кут Саратовской области». Во время проведения аукциона на платформе «Сбербанк-АСТ» произошел сбой, заявка не была принята, аукцион был признан несостоявшимся. На второй аукцион Адамян С.А. снова подал заявку от имени ИП Барбаряна М.Д. и победил в данном аукционе как единственный участник.

Прокуратура Краснокутского района указывает, что фактически работы начаты ИП Барбарян М.Д. до заключения муниципального контракта, что подтверждается актами проверки прокуратуры Краснокутского района Саратовской области от 16.08.2021, 24.08.2021, 25.08.2021, 10.09.2021, а также объяснениями Барбарян М.Д., Адамян С.А., Ефимовой А.А., Тимченко О.А., директора КМУП «Краснокутский водоканал+», Евстигнеева Н.В., Еськина С.В., Манукян А.Ф.

Согласно объяснениям Адамян С.А., демонтажные работы были произведены с помощью наемной техники и работников. 27.08.2021 Адамян С.А. в электронном виде подписал контракт с Администрацией Краснокутского муниципального района Саратовской области. Денежные средства получил в рамках контракта и после подписания акта выполненных работ по демонтажу.

Согласно пояснениям ИП Барбарян М.Д. от 09.03.2022 исх.№4, представленным на рассмотрение дела, было принято решение на свой риск приступить к работам по демонтажу площади, не дожидаясь аукциона. Так как объем работ предстоял выполнить большой, а через месяц наступала осень, неблагоприятные погодные условия, что могли бы привести к несвоевременному исполнению. К демонтажу площади Адамян С.А. приступил 06.08.2021 с помощью наемной спецтехники из г. Энгельса.

Кроме того, ИП Барбарян М.Д. в пояснениях от 16.05.2022 исх.№2 указывает, что приступил к демонтажу плитки на площади исходя из личного опыта Адамян С.А. и его визуальной оценки. В период с 06.08.2021 до 21.08.2021 были выполнены работы по демонтажу площади до заключения контракта на сумму 700 309,00 рублей.

Комиссией установлено, что работы ИП Барбаряна М.Д., произведенные до заключения контракта, являются предметом контракта и Технического задания, что подтверждается актом о приемке выполненных работ от 08.09.2021.

Из объяснений Еськина С.В. экскаваторщика КМУП «Краснокутский Водоканал+» следует, что в конце августа 2021 года инженером КМУП «Краснокутский Водоканал+» Чиновым С.А. был направлен на площадь им. Ленина г. Красный Кут для рытья ямы под водяной колодец. Место, где необходимо было выкопать яму под колодец, указали рабочие,

которые занимались демонтажными работами на площади им. Ленина г. Красный Кут. Когда Еськин С.В. производил выкапывание ямы под колодец, территория площади им. Ленина была уже расчищена, никаких старых бордюров, старой плитки, старого асфальта не было. Рядом с территорией площади со стороны СДК г. Красный Кут были сложены новые бордюры, кучи щебня и песка. Вывоз осуществлялся работником МУП «Городское» на грузовом автомобиле Евстигнеевым Н.

Также Еськин С.В. пояснил, что примерно в конце июля 2021 года он также был направлен на площадь им. Ленина для переноса с площади на экскаваторе старой плитки во двор Администрации Краснокутского муниципального района Саратовской области.

15.06.2022 Прокуратура Краснокутского района представила объяснения от 25.05.2022 Евстифеева П.А., согласно которым у его жены Кузнецовой О.Г. имеется экскаватор погрузчик HIDROMEK 2019 года выпуска, н/з РВ 1585 64 регион. На данном экскаваторе подрабатывает Евстифеев П.А. Адамян С.А. в конце июля 2021 года, либо в начале августа 2021 попросил помочь Евстифеева П.А. на экскаваторе произвести демонтаж площади в г. Красный Кут. 05.08.2021 в вечернее время суток Евстифеева П.А. и экскаватор привезли на трале в г. Красный Кут Саратовской области. 06.08.2021 Евстифеев П.А. приступил к работе, а именно к демонтажу старой площади им. Ленина г. Красный Кут Саратовской области. Работа Евстифеева П.А. демонтажа бордюрного камня, асфальтных дорожек, бетонных плиток, а также погрузка данных материалов в грузовой транспорт. Грузовой транспорт – два КАМАЗа. Куда именно вывозился демонтированный материал Евстифееву П.А. не известно, на площади выполнял работы на протяжении двух недель. За это время на площадь привозили щебень, песок, которые были выгружены рядом с площадью.

Первый заместитель главы Администрации Краснокутского муниципального района Саратовской области Дородный С.М. на рассмотрении дела пояснил, что 06.08.2021 ему сообщили, что на площади им. Ленина появилась техника. Установив, что работы проводятся ИП Барбарян М.Д., порекомендовал прекратить работы, в связи с тем, что конкурсная процедура еще не начата по благоустройству площади. На данную рекомендацию от Адамян С.А. поступил ответ, что при анализе ситуации и в связи с осознанием ограниченных сроков, с учетом желания участия в данном аукционе, решил на свой страх и риск приступить к работе.

При этом, место выполнения работ расположено в непосредственной близости от Администрации. Данное обстоятельство указывает на то, что и иным сотрудникам Администрации, в том числе главе муниципального образования, не могло быть не известно о проведении работ на центральной площади города.

В соответствии с Уставом Краснокутского муниципального района Саратовской области (принят на Референдуме 22.12.1996) органы местного самоуправления организуют и осуществляют муниципальный контроль за соблюдением требований, установленных муниципальными правовыми актами, принятыми по вопросам местного значения, а в случаях, если соответствующие виды контроля отнесены федеральными законами к полномочиям органов местного самоуправления, также муниципальный контроль за соблюдением требований, установленных федеральными законами, законами Саратовской области. Организация и осуществление видов муниципального контроля регулируются Федеральным законом от 31 июля 2020 года № 248-ФЗ «О государственном контроле (надзоре) и муниципальном контроле в Российской Федерации».

В данном случае Администрация, обладая информацией о проведении демонтажа покрытия на центральной площади лицом, не имеющим законных оснований совершать работы в отношении муниципального имущества, не приняла меры муниципального контроля в сфере благоустройства.

В ходе рассмотрения дела представители Администрации поясняли, что ИП Барбарян М.Д. на протяжении длительного времени осуществляет различные виды работ по благоустройству на территории района.

Саратовское УФАС России приходит к выводу, органами местного самоуправления не принято мер в отношении ИП Барбаряна М.Д. в целях сохранения отношений и дальнейшего сотрудничества в сфере благоустройства района.

При этом, такие действия Администрации предоставляют индивидуальному предпринимателю преимущественные условия осуществления хозяйственной деятельности, как начать работы до объявления закупок и иметь более длительный срок на выполнение работ, нежели иные участники рынка.

Согласно пояснениям Администрации, на момент проведения конкурсной процедуры демонтаж площади был произведен не в полном объеме. Основания для осуществления приема указанных работ и их оплаты у заказчика, в лице администрации, на данном этапе отсутствовали. В случае определения ИП Барбарян М.Д. победителем аукциона и заключении контракта, произведенные им работы были бы приняты и оплачены в соответствии с действующим законодательством. В случае определения победителем иного участника данные работы были бы исключены из акта выполненных работ, а цена контракта могла бы быть уменьшена в соответствии с положениями ст. 95 Закона о контрактной системе.

Однако, несмотря на то обстоятельство, что ИП Барбарян М.Д. начал работы по разборке покрытия 06.08.2021 до публикации извещения о закупке 17.08.2021 и в отсутствие заключенного муниципального контракта, Администрация не приняла меры по уменьшению объема работ и не изменила техническое задание по закупке, а в последующем оплатила все выполненные работы.

При этом, у Администрации отсутствовали обстоятельства, препятствующие исключению выполненных работ по демонтажу старого покрытия площади, даже в том случае если эти работы были выполнены не в полном объеме.

Как пояснял ИП Барбарян Д.М., он начал проводить работы, основываясь на накопленном опыте работы и на основании размещенного Администрацией план-графика закупок.

В ходе рассмотрения дела Комиссией Саратовского УФАС России было установлено, что план-график по «Благоустройству территории площади им. Ленина в г. Красный Кут Саратовской области» на сайте www.zakupki.gov.ru был размещен 06.08.2021 в 13:13 (МСК). В то время как техника для проведения работ, согласно пояснениям ИП Барбаряна Д.М., была привезена 05.08.2021, а работы начались в первой половине дня 06.08.2021.

План график содержал в себе следующую информацию: ИДЕНТИФИКАЦИОННЫЙ КОД ЗАКУПКИ - 213641706918064170100100500004299244; ОБЪЕКТ ЗАКУПКИ Благоустройство территории площади им. Ленина в г. Красный Кут Саратовской области; НАИМЕНОВАНИЕ ТОВАРА, РАБОТЫ, УСЛУГИ - 42.99.12.124:Территории парковые и парки для отдыха; ОБЪЁМ ФИН. ОБЕСПЕЧЕНИЯ, Р - 12 305 551,20.

Комиссия Саратовского УФАС России приходит к выводу, что из плана-графика «Благоустройству территории площади им. Ленина в г. Красный Кут Саратовской области» нельзя установить, какие именно работы нужно проводить, в том числе невозможно установить о необходимости вести работы по разборке покрытий и бортовых камней, объемы работ и сроки их выполнения.

Более того, выполняя работы по разборке покрытия (муниципального имущества) без наличия законного права, хозяйствующий субъект имеет риск привлечения к

ответственности.

В ходе рассмотрения дела Администрацией был представлен скриншот с сайта Правительства Саратовской области с новостью от 28.05.2021 с заголовком «Валерий Радаев раскритиковал благоустройство центра г. Красного Кута». Также представлена копия газеты «Краснокутские вести» от 16.07.2021 №28(8684) со статьей «Дизайн-проект площади обсуждаем вместе». Администрация указывает, что данные документы и информация находятся в свободном доступе и все заинтересованные хозяйствующие субъекты могли получить данные о предстоящем аукционе и наличии финансирования.

Комиссией Саратовского УФАС России установлено, что новостные публикации на сайте, а также в газете не несут в себе информации о сроках проведения закупки, техническом задании, видах работ и не могут служить основанием для допуска любых заинтересованных лиц к проведению работ по разборке плитки площади им. Ленина г. Красный Кут Саратовской области. В соответствии со ст. 4 Закона о контрактной системе в целях информационного обеспечения контрактной системы в сфере закупок создается и ведется единая информационная система.

Довод Администрации о том, что аукционной документацией не устанавливалось ограничений к участникам закупки, таким образом, круг потенциальных участников не ограничивался аукционной документацией, следовательно, любой субъект предпринимательской деятельности имел право участвовать в электронном аукционе на общих основаниях, не принимается комиссией во внимание.

Бездействие Администрации в части допуска ИП Барбарян Д.М. к работам создает хозяйствующему субъекту преимущественные условия осуществления хозяйственной деятельности и противоречит принципам законодательства о контрактной системе, установленным ст. 6, 7, 8 Закона о контрактной системе.

Более того, Комиссией Саратовского УФАС России установлено, что заявка ИП Барбарян М.Д. подлежала отклонению по следующим основаниям.

Согласно ч. 2 ст. 31 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, дополнительные требования, в том числе к наличию:

- 1) финансовых ресурсов для исполнения контракта;
- 2) на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта;
- 3) опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации;
- 4) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта.

В соответствии с ч. 3 ст. 31 Закона о контрактной системе перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, указанным в частях 2 и 2.1 настоящей статьи, устанавливается Правительством Российской Федерации.

Согласно ч. 5 ст. 31 Закона о контрактной системе информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Пунктом 2 (2) Приложения N 1 к Постановлению Правительства РФ от 04.02.2015 №

99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» (далее - Постановление Правительства № 99) установлены дополнительные требования к участникам закупки при выполнении по строительству некапитального строения, сооружения (строений, сооружений), благоустройству территории, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) для обеспечения федеральных нужд превышает 10 млн. рублей, для обеспечения нужд субъектов Российской Федерации, муниципальных нужд - 5 млн. рублей:

- наличие за последние 5 лет до даты подачи заявки на участие в закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства, в том числе линейного объекта, либо одного контракта (договора), заключенного в соответствии с Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» или Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» на выполнение работ по строительству некапитального строения, сооружения (строений, сооружений), благоустройству территории. При этом стоимость такого одного контракта (договора) должна составлять не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка.

Документами, подтверждающими соответствие участников закупки дополнительным требованиям являются:

- копия исполненного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства, в том числе линейного объекта, либо копия контракта (договора), сведения о котором содержатся в реестре контрактов, заключенных заказчиками в соответствии с Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», или в реестре договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки в соответствии с Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», на выполнение работ по строительству некапитального строения, сооружения (строений, сооружений), благоустройству территории;

- копия акта (актов) выполненных работ, содержащего (содержащих) все обязательные реквизиты, установленные частью 2 статьи 9 Федерального закона «О бухгалтерском учете», и подтверждающего (подтверждающих) стоимость исполненного контракта (договора) (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство). Указанный документ (документы) должен быть подписан (подписаны) не ранее чем за 5 лет до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке;

- копия разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Указанный документ должен быть подписан не ранее чем за 5 лет до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке

Согласно п. 21.1 документации об Аукционе к участникам закупки устанавливается дополнительное требование в соответствии с п. 2 (2) Постановления Правительства N 99.

В качестве опыта, подтверждающего выполнение работ, ИП Барбарян М.Д. представил в составе заявки муниципальный контракт №0160300011621000046 на выполнение работ по текущему ремонту дорог в г. Красный Кут.

Представленный контракт на текущий ремонт дорог не может служить подтверждением соответствия дополнительным требованиям, предусмотренным Постановлением Правительства № 99 в сфере благоустройства, поскольку относится к ремонту автомобильных дорог.

Согласно ч. 1 ст. 69 Закона о контрактной системе аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе, информацию и электронные документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с частью 19 статьи 68 настоящего Федерального закона, в части соответствия их требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

В соответствии с ч. 2 ст. 69 Закона о контрактной системе аукционной комиссией на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе принимается решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в таком аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в порядке и по основаниям, которые предусмотрены настоящей статьей.

Согласно ч. 6 ст. 69 Закона о контрактной системе заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае:

1) непредставления документов и информации, которые предусмотрены частью 11 статьи 24.1, частями 3 или 3.1, 5, 8.2 статьи 66 настоящего Федерального закона, несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о таком аукционе, наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе;

2) несоответствия участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона;

3) предусмотренном нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона.

На основании изложенного, заявка ИП Барбаряна Д.М. подлежала отклонению.

Таким образом, Единая комиссия, допустив заявку ИП Барбаряна Д.М. к участию в аукционе, а также признав ее победителем Аукциона, допустила нарушение ч. 2 ст. 69 Закона о контрактной системе.

Согласно п. 4 ст. 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между 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.

Согласно постановления Президиума ВАС РФ от 12 ноября 2013 г. № 18002/12 по делу № А47-7950/2011 (на решение ФАС России от 15.08.2011 № 1 11/84-11) правила, применяемые к доказыванию правомерных действий, не могут применяться к доказыванию антиконкурентных соглашений, как не может быть прописан в законе и закрытый перечень возможных доказательств по таким делам.

Из анализа вышеприведенной нормы следует, что факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством.

Закон о защите конкуренции содержит специальное определение соглашения, которое подлежит применению при оценке факта правонарушения в сфере антимонопольного законодательства.

Под соглашением понимается договорённость в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договорённость в устной форме (пункт 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 9966/10 по делу А27-12323/2009, согласно которой возможность доказывания согласованных действий через их результат в отсутствие документального подтверждения наличия договоренности об их совершении применима только к согласованным действиям, а не к соглашениям. Соглашения заключаются (достигаются) посредством устных договоренностей, электронной переписки либо конклюдентных действий участников, не являющихся его инициаторами.

Установленный указанной нормой запрет ориентирован на органы публичной власти и распространяется на акты и действия указанных органов в сфере публичных правоотношений. Этот запрет преследует цель предотвращения негативного влияния органов власти на конкурентную среду с помощью административных, властных методов воздействия, в том числе путём соглашения с хозяйствующим субъектом.

Законом о защите конкуренции не установлены специальные требования к форме соглашения хозяйствующих субъектов, направленного на ограничение конкуренции. Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в постановлении от 21.12.2010 № 9966/10 разъяснил, что Закон о защите конкуренции содержит специальное определение понятия соглашения для целей применения антимонопольного законодательства. Нормы Гражданского Кодекса РФ применению в данном случае не подлежат.

В пункте 9 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утверждённого Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16 марта 2016 года, разъяснено, что факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан в том числе с использованием совокупности иных доказательств, в частности фактического поведения хозяйствующих субъектов.

Законодательством не определено и не может быть определено, какие доказательства его подтверждают, а также не установлены и не могут быть установлены требования к форме подтверждающих документов.

Антиконкурентное соглашение подобно сделке, которая может быть совершена устно и считается в соответствии с частью 2 статьи 158 ГК РФ совершённой также в том случае, когда из поведения лица явствует его воля совершить сделку. Поэтому с учётом фактических действий сторон подобное устное соглашение может быть признано заключённым, исполняющимся или исполненным.

Таким образом, соглашение по смыслу антимонопольного законодательства не равнозначно понятию гражданско-правового договора. Соглашение является выражением воли двух или более участников. Согласованность выражается, во-первых, в осведомлённости каждого из участников о намерении другого участника действовать определённым образом. Во-вторых, согласованность воли невозможна без намерения каждого из участников действовать сообразно с известными ему предполагаемыми действиями других участников. Таковы два неотъемлемых признака соглашения по конкурентному праву. При этом помимо письменного и устного соглашения, оно может быть заключено посредством конклюдентных действий.

Данные обстоятельства могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам, в частности в виде упущенной выгоды от невозможности принять участие в рассматриваемых закупках.

Представленные прокуратурой Краснокутского района сведения и материалы свидетельствуют о том, что спорные работы проводились ИП Барбарян М.Д. в 2021 году до проведения закупки, а впоследствии были финансированы за счет средств местного бюджета.

В данном случае наблюдается последовательность действий ИП Барбарян М.Д. и Администрации Краснокутского муниципального района Саратовской области, которые не могли быть реализованы в отсутствие антиконкурентного соглашения.

Действия ИП Барбарян М.Д. по проведению работ до объявления закупки, бездействие Администрации в части допуска ИП Барбарян М.Д. к работам в отсутствие заключенного муниципального контракта, отсутствие факта изменения технического задания, неправомерный допуск ИП Барбарян М.Д. к закупке, заключение муниципального контракта с участником, не соответствующим требованиям Аукционной документации, свидетельствуют о наличии между ответчиками соглашения, целью которого являлось предоставление права выполнения работ конкретно ИП Барбарян М.Д. и устранение иных участников рынка.

В ходе рассмотрения дела проведен анализ состояния конкуренции на рынке работ по благоустройству общественных территорий. Рынок работ по благоустройству общественных территорий на территории Саратовской области является конкурентным.

Исходя из изложенного, Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия ИП Барбаряна М.Д. и Администрации Краснокутского муниципального района Саратовской области по п. 4 ст. 16 Закона о защите конкуренции.

Председатель Комиссии

П.Э. Кошманов

Члены Комиссии

К.Ю. Авдеева

Л.А. Шевелева