



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
(ФАС России)**

**УПРАВЛЕНИЕ
ПО КАМЧАТСКОМУ КРАЮ**

Ленинская ул., д. 52,
Петропавловск-Камчатский, 683000

Тел./факс (4152) 42-58-74

Эл. почта: to41@fas.gov.ru

19.08.2019 № 2633/01

Администрация Усть-Большерецкого
сельского поселения
684100, с. Усть-Большерецк,
Ул. Калининская, 2

ИП «Дармилов А.В.»
684100, с. Усть-Большерецк, ул.
Сутурина, 19

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 041/01/16-123/2029

«19» августа 2019 года

г. Петропавловск – Камчатский

Комиссия У ФАС России по Камчатскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе (далее - Комиссия):

Председатель Комиссии: Кодерле И.В. - заместитель руководителя Камчатского УФАС России;

Члены Комиссии:

Муравкина Ю.А. – главный специалист-эксперт отдела правового обеспечения и рекламы;

Пеннер Д.В. – специалист 1 разряда отдела правового обеспечения и рекламы,
в отсутствие лиц, участвующих в рассмотрении дела уведомленных надлежащим образом,

рассмотрев дело 041/01/16-123/2019 по признакам нарушения Администрацией Усть-Большерецкого сельского поселения и ИП «Дармилов А.В.» в совершении действий по соглашению, направленных на приобретение жилого дома площадью не менее 115,5 кв.м по адресу: Камчатский край, Быстринский район, с. Эссо, улица Дыгдычева, д. 2А с нарушением пунктов 1 статьи 33, пунктом 1 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

у с т а н о в и л а :

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю поступила информация из Усть-Большерецкого межрайонного следственного отдела по Камчатскому краю о нарушении администрацией Усть-Большерецкого

муниципального района Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ) при заключении договоров на выполнение работ по разборке жилого дома № 1 по ул. Калининской, с. Усть-Большерецк с ИП «Дармилов А.В.».

Рассмотрев документы и информацию, направленную в адрес Управления, установлено следующее.

Между администрацией Усть-Большерецкого сельского поселения и индивидуальным предпринимателем «Дармилов А.В.» заключены договоры возмездного оказания услуг по разборке жилого дома по улице Калининской, дом 1 от 27 апреля 2018 г на сумму 99 729 рублей 13 коп. и 99 951 рубль 81 коп.

Конституцией Российской Федерации гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности (ст.8).

В соответствии с ч.1 ст. 34 Конституции РФ каждый имеет право на свободное использование своих способностей, имущества для предпринимательской и иной, не запрещенной законом экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Согласно п.1 ст. 130 Конституции РФ местное самоуправление в Российской Федерации обеспечивает самостоятельное решение населением вопросов местного значения.

На основании п. 3 ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 06.10.2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ» (далее – Закон о МСУ) к вопросам местного значения муниципального района относятся владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности муниципального района.

В соответствии с ч. 3 ст. 14 Закона о МСУ к вопросам местного значения сельского поселения относятся вопросы, предусмотренные п. п. 1 - 3, 9, 10, 12, 14, 17, 19 (за исключением использования, охраны, защиты, воспроизводства городских лесов, лесов особо охраняемых природных территорий, расположенных в границах населенных пунктов поселения), 21, 28, 30, 33 части 1 настоящей статьи.

Следовательно, одним из полномочий органов местного самоуправления сельского поселения относятся полномочия, предусмотренные п. 6 ч. 1 ст. 14 Закона о МСУ, а значит - являются муниципальной нуждой. В связи с чем, заключение договоров с подрядчиками должно основываться на положениях законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии со ст. 6 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон 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 соответствии со ст. 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 РФ и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем). Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Во всех случаях размещение заказа на выполнение работ, оказание услуг (то есть определение поставщиков, исполнителей) для муниципальных нужд осуществляется путем проведения торгов.

Применение Закона о контрактной системе обязательно при условии использования средств бюджета (федерального, регионального или муниципального), которые направляются на оплату работ (услуг) для государственных и муниципальных нужд.

В соответствии со ст. 22 Закона 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, закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений

Согласно ч. ч. 1, 2 ст. 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 указанного Федерального закона. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Статьей 93 Закона о контрактной системе определены случаи осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Согласно п.4 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком, в том числе

в случае осуществления закупки товара, работы или услуги 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. Указанные ограничения годового объема закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не применяются в отношении закупок, осуществляемых заказчиками для обеспечения муниципальных нужд сельских поселений.

По содержанию указанная норма предусматривает для заказчика возможность заключения закупок «малого объема» в случаях, когда проведение процедур конкурентного отбора нецелесообразно ввиду несоответствия организационных затрат на проведение закупки и стоимости закупки. Искусственное дробление единой закупки на множество закупок до 100 000 рублей каждая не соответствует целям введения такой возможности заключения контракта без проведения торгов.

Принимая во внимание тождественность предмета договоров, временной интервал, в течение которого заключены контракты, свидетельствует о наличии факта дробления указанных контрактов на сумму до 100 000 рублей в целях их заключения с единственным подрядчиком.

Фактически системное толкование норм Закона о контрактной системе свидетельствует о том, что государственные и муниципальные контракты преследуют публичный интерес и направлены на удовлетворение публичных нужд за счет использования бюджетных средств.

В результате заключения вышеуказанных договоров между администрацией Усть-Большерецкого муниципального района и ИП «Дармилов А.В.» как с единственным подрядчиком, данный хозяйствующий субъект получил доступ к выполнению работ по максимально возможной цене, без участия в какой-либо конкурентной борьбе, без подачи предложений о снижении цены договора, тем самым был поставлен в преимущественное положение с иными хозяйствующими субъектами, осуществляющими аналогичную деятельность.

Согласно Выписке из Единого государственного реестра юридических лиц ИП «Дармилов А.В.» (ИНН: 410800062998, юр. адрес: Камчатский край, с. Усть-Большерецк, ул. Сатурина, 19) осуществляет свою деятельность в качестве индивидуального предпринимателя с 19.10.2017.

Основным видом деятельности ИП «Дармилов А.В.» является деятельность туристических агентств (ОКВЭД 79.11), а также ряд дополнительных видов деятельности.

В соответствии с п. 5 ст. 4 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Следовательно, ИП «Дармилов А.В.» является хозяйствующим субъектом в понимании п. 5 ст. 4 Закона о защите конкуренции.

Единство экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков обеспечивается законом о защите конкуренции (ч. 2 ст. 1 Закона о защите конкуренции).

В соответствии со ст. 3 Закона о защите конкуренции настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции.

Статья 4 Закона о защите конкуренции определяет конкуренцию как 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.

Признаки ограничения конкуренции приведены в п. 17 ст. 4 Закона о защите конкуренции, к числу которых относится: сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Согласно п. 4 ст. 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности, к ограничению доступа на товарный рынок.

Под соглашением понимается договоренность в письменной и устной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме (п. 18 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Для целей квалификации соглашений, достигнутых между субъектами, указанными в диспозиции ст. 16 Закона о защите конкуренции», как совершенных с нарушением п. 4 данной нормы, установлению подлежит, в том числе, законность заключения таких соглашений, а также наступление или возможное наступление последствий в виде ограничения доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

На заключение устного антиконкурентного соглашения между администрацией Усть-Большерецкого муниципального района и ИП «Дармилов А.А.» указывает следующее.

Между администрацией Усть-Большерецкого сельского поселения и ИП «Дармилов А.В.» без проведения торгов заключены два договора от 27.04.2018 на разбор жилого дома по улице Калининской, 1 на общую сумму 196 680,94 рубля.

Локальными сметными расчетами, составленными в рамках договора были определены работы, осуществляемых по договору: работы по реконструкции зданий и сооружений (усиление и замена существующих конструкций, разборка и возведение капитальных конструктивных элементов.

Указанные работы по данным договорам ИП «Дармилов А.А.» были выполнены, оплачены в полном объеме согласно платежным поручениям №736139 от 25.05.2018 и № 723808 от 23.05.2018.

Таким образом, ИП «Дармилов А.А.», выполнив работы по указанным договорам, был осведомлен об объеме работ, которые необходимо было выполнить для завершения сноса здания.

Содержание указанных договоров показывает, что они направлены на достижение единой хозяйственной цели – разбор жилого дома.

Заказчиком работ по данным договорам является одно и то же лицо - администрация Усть-Большерецкого сельского поселения, а исполнителем – ИП «Дармилов А.В.».

На наличие достижения единой цели заключения указанных договоров указывает их предмет, характеризуемый однородностью – выполнение работ по разбору жилого дома, последовательность заключения договоров, а также сроки из заключения.

Таким образом, изложенное указывает на то, что, фактически, заключенные договоры образуют единую сделку, искусственно раздробленную и оформленную несколькими самостоятельными договорами с целью обхода установленной законом необходимости проведения торгов.

При этом, отсутствие в п. 4 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе ограничения годового объема закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта для обеспечения муниципальных нужд сельских поселений, а также ограничений в части одноименности и периодичности заключения контрактов до 100 тыс. рублей, само по себе не является основанием для освобождения заказчика от проведения необходимых конкурсных процедур.

Следовательно, администрация Усть-Большерецкого сельского поселения не обеспечила эффективность расходования бюджетных средств, проявила субъективный подход к выбору контрагента и не обеспечила равный доступ всем потенциальным участникам товарного рынка, что существенным образом влияет на конкуренцию.

ИП «Дармилов А.В.», в свою очередь, заключил вышеперечисленные договоры без участия в конкурентных процедурах. Иные хозяйствующие субъекты, желавшие выполнять работы по разбору жилого дома не получили возможность реализовать свое право путем участия в конкурентных процедурах за заключение указанных договоров.

Вместе с тем, в соответствии с ч. 1 ст. 8 Конституции РФ в Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции.

Соответственно, соблюдение предусмотренных Законом о защите конкуренции запретов и ограничений является обязательным, в том числе и для хозяйствующих субъектов.

УСТАНОВИЛА:

В адрес Комиссии УФАС поступило заявление от Администрации Усть-Большерецкого сельского поселения о невозможности участвовать в рассмотрении дела № 041/01/16-123/2019 в связи с болезнью, ИП «Дармилов А.В. на рассмотрение не явился, о дате и времени уведомлен надлежащим образом.

Комиссия, рассмотрев дело № 041/01/16-123/2019 без лиц, участвующих в рассмотрении дела № 041/01/16-123/2019 приняла решение отложить рассмотрение антимонопольного дела в связи с выдачей и направления сторонам, участвующим в рассмотрении дела заключения об обстоятельствах дела № 041/01/16-123/2019 для изложения своей правовой позиции.

В связи с необходимостью выдать заключение об обстоятельствах дела и руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Отложить рассмотрение дела № 041/01/16-123/2019.
2. Назначить рассмотрение дела № 041/01/16-123/2019 **на 05 сентября 2019 г. в 15 часов 00 минут.**
3. Явка представителей сторон по делу с доверенностью на участие в рассмотрении дела № 041/01/16-123/2019 обязательна.

Председатель Комиссии



И.В. Кодерле

Члены Комиссии



Ю.А. Муравкина



Д.В. Пеннер