



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Республике Башкортостан

ул. Пушкина, 95, г. Уфа, 450008
тел. (347) 273-34-05, факс (347) 272-58-82
e-mail: to02@fas.gov.ru

28.10.2022 № 109/11505/22

На № _____ от _____

решение

Ответчики:

Администрация муниципального
района Мечетлинский район
Республики Башкортостан

452550, Мечетлинский район,
с.Большеустьикинское, ул.Ленина, 70

АО «Башкиравтодор»

450078, г.Уфа, ул. Кирова, 128А

РЕШЕНИЕ
по делу №002/01/16-646/2022

Резолютивная часть решения оглашена: 14.10.2022

В полном объеме решение изготовлено: 28.10.2022

г. Уфа, ул. Пушкина, д. 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

(далее – Комиссия),

в присутствии Администрации муниципального района Мечетлинский район Республики Башкортостан,

рассмотрев материалы дела №002/01/16-646/2022, возбужденного в отношении Администрации муниципального района Мечетлинский район Республики Башкортостан и АО «Башкиравтодор» по признакам нарушения п.4 ст.16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении соглашения, которое



2022-2627

привело или могло привести к ограничению конкуренции и созданию преимущественных условий АО «Башкиравтодор» на рынке эксплуатации автомобильных дорог,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан проанализированы действия Администрации муниципального района Мечетлинский район Республики Башкортостан и АО «Башкиравтодор», которые совершены в ходе осуществления закупок в 2019 году на выполнение ремонта дорог.

По результатам рассмотрения указанных действий, установлено, что 03.09.2019 Заказчиком в лице Администрации муниципального района Мечетлинский район Республики Башкортостан в Единой информационной системе в сфере закупок, на электронной площадке РТС-Тендер опубликовано извещение о проведении электронного аукциона №0101300039919000029 на ремонт дороги по ул. Советская с. Алегазово МР Мечетлинский район Республики Башкортостан с начальной (максимальной) ценой контракта 4 918 829,00 рублей.

14.10.2019 Заказчиком в лице Администрации муниципального района Мечетлинский район Республики Башкортостан в Единой информационной системе в сфере закупок, на электронной площадке РТС-Тендер опубликованы извещения о проведении электронных аукционов:

- №0101300039919000030 на ремонт автомобильной дороги по улице Советская на участке км 1 + 700 - км 2 + 000 в селе Алегазово сельского поселения Алегазовский сельсовет муниципального района Мечетлинский район Республики Башкортостан с начальной (максимальной) ценой контракта 2 462 995,00 рублей;

- №0101300039919000031 на ремонт автомобильной дороги по улице Советская на участке км 1 + 300 - км 1 + 700 в селе Алегазово сельского поселения Алегазовский сельсовет муниципального района Мечетлинский район Республики Башкортостан с начальной (максимальной) ценой контракта 2 844 059,00 рублей;

- №0101300039919000032 на ремонт автомобильной дороги по улице Советская на участке км 0 + 977 - км 1 + 300 в селе Алегазово сельского поселения Алегазовский сельсовет муниципального района Мечетлинский район Республики Башкортостан с начальной (максимальной) ценой контракта 1 774 611,76 рублей.

23.09.2019 между Заказчиком и АО «Башкиравтодор» заключен муниципальный контракт №Ф.2019.589833.

05.11.2019 между Заказчиком и АО «Башкиравтодор» заключены муниципальные контракты №Ф.2019.19000030, №Ф.2019.19000031, №Ф.2019.19000032.

Пунктом 3.2. муниципального контракта №Ф.2019.589833 определены календарные сроки выполнения работ: с даты заключения контракта и до сентября 2021 года.

Пунктами 2.1 муниципальных контрактов №Ф.2019.19000030, №Ф.2019.19000031, №Ф.2019.19000032 сроки выполнения работ определены следующим образом: с момента заключения контракта по 30.11.2019.

Между тем из материалов дела следует, что АО «Башкиравтодор» по контракту №Ф.2019.19000030 приступил к выполнению работ до процедуры определения

подрядчика, по контрактам №Ф.2019.19000031, №Ф.2019.19000032 - до заключения контракта.

Таким образом, Заказчиком представлена площадка для выполнения работ до заключения муниципального контракта, тем самым, АО «Башкиравтодор» созданы преимущественные условия.

При исполнении контракта №Ф.2019.589833, установлено, что при ремонте дорожного покрытия по ул.Советская с.Алегазово уложено 21,6 метров водопропускных труб диаметром 510 мм, в то время как контрактом предусмотрена укладка 16 метров водопропускных труб диаметром 530 мм (подтверждается результатом контрольных измерений фактически выполненных работ), при этом исполнительные документы в соответствии с п.6.1.17, 9.2 и 11.2 муниципального контракта на водопропускные трубы стальные с наружным диаметром 510 мм стоимостью 77 456 рублей проверяющим не представлены. В нарушение ч.1 ст.743 ГК РФ Администрацией приняты водопропускные трубы несоответствующие требованиям документации и муниципального контракта (локальный сметный расчет) на сумму 215 394 рублей.

Приказом Башкортостанского УФАС России от 07.04.2022 №91 в отношении Администрации муниципального района Мечетлинский район Республики Башкортостан (далее – Администрация) и АО «Башкиравтодор» возбуждено дело №002/01/16-646/2022 по признакам нарушения п.4 ст.16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции).

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.

Состав правонарушения, предусмотренного ст.16 Закона о защите конкуренции носит формальный характер, т.е. не требует обязательного наступления неблагоприятных последствий, а сам факт их возможного наступления образует оконченное правонарушение.

В соответствии с п.17 ст.4 Закона о защите конкуренции к признакам ограничения конкуренции 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.

В соответствии с Разъяснениями № 3 Президиума ФАС России, «Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе на торгах», утвержденными протоколом Президиума ФАС России от 17.02.2016 № 3, факт заключения антиконкурентного соглашения может быть установлен как на основании прямых доказательств, так и совокупности косвенных доказательств. Для квалификации действий хозяйствующего субъекта и государственных органов как не соответствующих статье 16 Закона о защите конкуренции, необходимо установить наличие противоречащих закону соглашения между указанными лицами или их согласованных действий и наступление (возможность наступления) в результате этих действий (соглашения) последствий, связанных с недопущением, ограничением, устранением конкуренции.

Доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения осуществляется на основании анализа поведения участников соглашения с учетом принципов разумности и обоснованности.

По результатам проведения перечисленных выше электронных аукционов протоколами рассмотрения единственной заявки от 11.09.2019 и 23.10.2019 соответственно электронные аукционы признаны несостоявшимися на основании ч.16 ст.66 Закона о контрактной системе в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в электронном аукционе подана только одна заявка в лице АО «Башкиравтодор». Указанная единственная заявка признана соответствующей требованиям действующего законодательства.

Согласно п.4 ч.1 ст.71 Закона о контрактной системе в редакции, действовавшей на момент осуществления закупок, контракт заключается с участником такого аукциона, подавшим единственную заявку на участие в нем, если этот участник и поданная им заявка признаны соответствующими требованиям настоящего Федерального закона и документации о таком аукционе, в соответствии с п.25.1 ч.1 ст.93 настоящего Федерального закона в порядке, установленном ст.83.2 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч.1 ст.83.2 Закона о контрактной системе в редакции, действовавшей на момент осуществления закупок, по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем электронной процедуры, а в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, с иным участником этой процедуры, заявка которого на участие в этой процедуре признана соответствующей требованиям, установленным документацией и (или) извещением о закупке.

В силу ч.10 ст.83.2 Закона о контрактной системе в редакции, действовавшей на момент осуществления закупок контракт, заключается на условиях, указанных в документации и (или) извещении о закупке, заявке победителя электронной процедуры, по цене, предложенной победителем, либо по цене за единицу товара, работы, услуги, рассчитанной в соответствии с ч.2.1 настоящей статьи, и максимальному значению цены контракта.

Так, по результатам определения подрядчика путем проведения электронных аукционов №0101300039919000030, №0101300039919000031, №0101300039919000032 05.11.2019 между Заказчиком и АО «Башкиравтодор» заключены муниципальные контракты №Ф.2019.19000030, №Ф.2019.19000031, №Ф.2019.19000032.

Пунктами 2.1 муниципальных контрактов №Ф.2019.19000030, №Ф.2019.19000031, №Ф.2019.19000032 сроки выполнения работ определены следующим образом: с момента заключения контракта по 30.11.2019.

Согласно журналу производства работ, представленных АО «Башкиравтодор», выполнение работ по ремонту автомобильной дороги по улице Советская на участке км 1 + 700 - км 2 + 000 в селе Алегазово сельского поселения Алегазовский сельсовет муниципального района Мечетлинский район Республики Башкортостан осуществлено в период с 11.10.2019 по 17.10.2019.

Так, 11.10.2019 начато выполнение работ по снятию деформированных асфальтобетонных покрытий фрезой в объеме 1620 кв.м., вывоз и завоз щебня, уплотнение щебня. 1В период с 12.10.2019 — 13.10.2019 начаты работы по розливу эмульсии, укладка нижнего слоя асфальтобетонной смеси, уплотнение уложенного смеси. 14.10.2019 начаты работы по устройству покрытия верхнего слоя, розлив эмульсии, укладка смеси, уплотнение. 17.10.2019 произведены работы по укрупнению обочин щебнем и ПГС толщиной 10 см.

Указанные работы соответствуют локальному сметному расчету, приведенному в муниципальном контракте.

Между тем по условиям муниципального контракта №Ф.2019.190.00030, заключенного 05.11.2019, сроки начала выполнения работ приходятся на момент заключения контракта (05.11.2019).

Учитывая, что извещение о проведении электронного аукциона опубликовано 14.10.2019, следует, что АО «Башкиравтодор» приступил к выполнению работ до процедуры определения подрядчика.

Также согласно журналу производства работ выполнение работ на участке автомобильной дороги по улице Советская на участке км 1 + 300 - км 1 + 700 в селе Алегазово сельского поселения Алегазовский сельсовет муниципального района Мечетлинский район Республики Башкортостан работы осуществлены в период с 23.10.2019 по 30.10.2019.

Так, в период с 23.10.2019 по 25.10.2019 начаты работы по очистке существующей дорожной одежды от пыли и грязи, розлив эмульсии, устройство выравнивающего слоя, укладка. 26.10.2019 начаты работы по розливу эмульсии, устройству верхнего слоя, укладка, уплотнение. 28.10.2019 начаты работы по розливу эмульсии, устройству верхнего слоя, укладка, уплотнение. 30.10.2019 произведены работы по укреплению обочин.

Указанные работы соответствуют локальному сметному расчету, приведенному в муниципальном контракте.

Между тем по условиям муниципального контракта №Ф.2019.19000031, заключенного 05.11.2019, сроки начала выполнения работ приходятся на момент заключения контракта (05.11.2019).

Извещение о проведении электронного аукциона опубликовано 14.10.2019, протокол рассмотрения единственной заявки оформлен 23.10.2019.

Таким образом, следует, что АО «Башкиравтодор» приступил к выполнению работ до заключения контракта.

Согласно журналу производства работ на ремонт автомобильной дороги по улице Советская охватывающий, в том числе участок км 0 + 977 - км 1 + 300 в селе Алегазово сельского поселения Алегазовский сельсовет муниципального района Мечетлинский район Республики Башкортостан работы выполнены в период с 18.10.2019 по 21.10.2019.

Так, 18.10.2019 начаты работы по очистке существующей дорожной одежды от пыли и грязи, розлив вяжущих материалов, устройство выравнивающего слоя, укладка, уплотнение, 19.10.2019 произведены работы по розливу эмульсии, устройство верхнего слоя, уплотнение. 20.10.2019 произведены работы по розливу эмульсии, устройство верхнего слоя, укладка, уплотнение. 21.10.2019 произведены работы по устройству и укреплению обочин щебнем и ПГС, укладка, уплотнение.

Указанные работы соответствуют локальному сметному расчету, приведенному в муниципальном контракте. Стоит также отметить, что из локального сметного расчета, являющегося приложением к муниципальному контракту следует, что ремонт автомобильной дороги охватывает протяженность км 0+ 949 - км 1-300, в то же время согласно предмету муниципального контракта выполнение ремонтных работ необходимо осуществить начиная с участка км 0+977.

Между тем по условиям муниципального контракта №Ф.2019.19000032, заключенного 05.11.2019, сроки начала выполнения работ приходятся на момент заключения контракта (05.11.2019).

Извещение о проведении электронного аукциона опубликовано 14.10.2019, протокол рассмотрения единственной заявки оформлен 23.10.2019.

Таким образом, следует, что АО «Башкиравтодор» приступил к выполнению работ до заключения контракта.

Учитывая изложенное, Заказчиком представлена площадка для выполнения работ до заключения муниципального контракта.

При этом АО «Башкиравтодор» начато выполнение работ по ремонту дорог до публикации извещения о проведении электронного аукциона (МК №Ф.2019.19000030), до объявления результатов аукционов, сами работы в полном объеме выполнены до подписания муниципальных контрактов с заказчиком.

Законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок урегулированы отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок (ч.1 ст.1).

В силу п.2 ст.3 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) под процедурой определения поставщика (подрядчика, исполнителя) понимается совокупность действий, которые осуществляются заказчиками в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, начиная с размещения извещения об осуществлении закупки товара, работы, услуги для обеспечения государственных нужд (федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации) или муниципальных нужд либо в установленных настоящим Федеральным законом случаях с направления приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершаются заключением контракта.

В соответствии с ч.2 ст.8 Закона о контрактной системе 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 Закона о контрактной системе, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

С учетом приведенных положений ст.8 Закона о контрактной системе в условиях осуществления муниципальных закупок отношения между заказчиком и подрядчиком до завершения процедуры определения подрядчика не могут существовать.

В соответствии со ст.6 Закона 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.

Согласно ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

Положениями п.1, 2 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе в редакции, действовавшей на момент определения подрядчиков, документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении электронного аукциона должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии с положениями ст.33 Закона о контрактной системе.

Таким образом, соблюдая вышеприведенные принципы Закона о контрактной системе, а также нормы Закона о защите конкуренции, хозяйствующий субъект при отсутствии соглашения не может знать об объемах и видах работ (услуг), использованных материалах, включенных в техническое задание к муниципальным контрактам, и соответственно не может приступить к выполнению соответствующих работ.

При этом при наличии такого соглашения другие участники рынка даже при участии в конкурентных процедурах не будут иметь возможность победить в конкурентных процедурах, и заключить контракт, поскольку потребность заказчика (муниципальная нужда) уже будет закрыта.

Комиссия отмечает, что в тех случаях, когда проведение торгов на выполнение работ в силу закона является обязательным, выполнение таких работ до публичного объявления торгов, в результате которых могут быть выявлены потенциальные желающие получить доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем, не может не влиять на конкуренцию.

Данная позиция сформирована в судебной практике при рассмотрении дел о заключении антиконкурентных соглашений органами государственной власти и местного самоуправления с субъектами рынка.

Антиконкурентное соглашение было заключено и начало исполняться до объявления электронного аукциона и было реализовано в момент заключения между ответчиками муниципального контракта по итогам торгов.

Достигнув соглашения и участвуя в нем, Администрация муниципального района Мечетлинский район Республики Башкортостан и АО «Башкиравтодор» обеспечили преимущественные условия заключения муниципальных контрактов АО «Башкиравтодор» с органом местного самоуправления.

С учетом того, что на момент заключения муниципальных контрактов (05.11.2019) предусмотренные ими работы фактически выполнялись (выполнены) АО «Башкиравтодор», то доступ иных хозяйствующих субъектов к выполнению данных работ был затруднен.

Материалы дела указывают на то, что целью проведения рассматриваемых закупочных процедур являлся не поиск лица для выполнения подрядных работ на основе состязательности, расширение возможностей для участия хозяйствующих субъектов в закупочных процедурах и стимулировании такого участия, а выполнение ремонтных работ по указанным выше объектам заранее определенным субъектом рынка на неконкурентной основе путем обеспечения его победы в торгах.

В соответствии с подп. 5 п. 1 ст. 14, подп. 5 п. 1 ст. 15 Федерального закона от 6 октября 2003 г. N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" в ч. 1 ст. 13 Федеральный закон от 08.11.2007 №257-ФЗ "Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" к полномочиям органов местного самоуправления муниципальных районов в области использования автомобильных дорог и осуществления дорожной деятельности отнесены: осуществление муниципального контроля за обеспечением сохранности автомобильных дорог местного значения, установление порядка осуществления муниципального контроля за обеспечением сохранности автомобильных дорог местного значения, утверждение перечня автомобильных дорог общего пользования местного значения, перечня автомобильных дорог необщего пользования местного значения, осуществление дорожной деятельности в отношении автомобильных дорог местного значения, утверждение нормативов финансовых затрат на капитальный ремонт, ремонт, содержание автомобильных дорог местного значения и правил расчета размера

ассигнований местного бюджета на указанные цели, осуществление иных полномочий, отнесенных законодательством Российской Федерации к полномочиям органов местного самоуправления.

Таким образом, Администрация знала (не могла не знать) с учетом предоставленных ей полномочий о датах начала проведения АО «Башкиравтодор» указанных выше работ до или после размещения информации о проведении торгов и, соответственно, о фактах начала выполнения АО «Башкиравтодор» работ по ремонту дорог до подведения итогов торгов.

Начало выполнения работ с ведома заказчика, в отсутствие между сторонами муниципального контракта, заключенного по итогам обязательных к проведению торгов, является ограничивающим конкуренцию фактом, поскольку решение о победителе закупки predetermined заранее.

Также из материалов дела следует, что 23.09.2019 по результатам определения подрядчика №0101300039919000029 на ремонт дороги по ул. Советская с. Алегазово МР Мечетлинский район Республики Башкортостан между Администрацией и АО «Башкиравтодор» заключен муниципальный контракт №Ф.2019.589833 на сумму 4 918 829,00 рублей.

19.11.2019 между сторонами заключено дополнительное соглашение №1, согласно которому в положения контракта вносятся изменения в части лимитов финансирования (уменьшение) и календарных сроков выполнения работ (с даты заключения контракта и до 30 ноября 2019 года).

29.10.2019 сторонами подписан акт о приемке выполненных работ, а также справка о стоимости выполненных работ и затрат. 22.11.2019 Администрацией произведена оплата на сумму 4 845 000,00 рублей, тем самым, сторонами приняты и исполнены обязательства в полном объеме.

Как следует из положений п.1 ч.13 ст.34 Закона о контрактной системе в контракт включаются обязательные условия о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

В силу ч.3 ст.64 Закона о контрактной системе в редакции, действовавшей на момент осуществления закупки, проект контракта является неотъемлемой частью документации об электронном аукционе.

В соответствии с ч.1 ст.94 Закона о контрактной системе исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом, в том числе приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с настоящим Федеральным законом экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги.

Согласно ч.3 ст.94 Закона о контрактной системе для проверки предоставленных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) результатов,

предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта заказчик обязан провести экспертизу. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Положениями ч.6 ст.94 Закона о контрактной системе предусмотрена возможность по решению заказчика для приемки поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги, результатов отдельного этапа исполнения контракта создавать приемочную комиссию, состоящую не менее чем из пяти человек.

Таким образом, положения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок закрепляют возможность самостоятельного контроля заказчиком хода выполнения работ.

В соответствии с п.3.3 подрядчик выполняет работы в соответствии со сметной документацией являющейся неотъемлемой частью муниципального контракта (Приложение №1).

Согласно п.6.1.1 муниципального контракта подрядчик обязан выполнить работы в объеме и в сроки, предусмотренные настоящим контрактом, в соответствии со сметной документацией (Приложение №1 к контракту), ГОСТами, СП и СТ, предусмотренными для данных видов работ и используемых при них материально-технических ресурсов.

Положениями п.7.1.1 муниципального контракта определено, что муниципальный заказчик обязан осуществлять контроль соответствия объемов, стоимости и качества выполняемых работ сметной документации, строительным нормам и правилам.

Пунктом 4.3 муниципального контракта определено, что в случае установления при приемке очередного этапа работ несоответствия качества выполненных подрядчиком работ, акт выполненных работ муниципальным заказчиком не подписывается до момента устранения выявленных нарушений.

Пунктом 4.4 муниципального контракта предусмотрено, что до приемки объекта муниципальный заказчик при необходимости создает комиссии по определению соответствия законченного строительством объекта сметной документации и требованиям нормативно-технических документов.

В силу положений п.8 муниципального контракта муниципальный заказчик организует контроль за ходом и качеством выполняемых работ, за соблюдением сроков выполнения работ, за качеством используемых при выполнении работ материалов, изделий, конструкций, их соответствием со сметной документацией. Муниципальный заказчик имеет право беспрепятственного доступа ко всем видам работ в любое время суток в течение всего периода выполнения работ, а также право осуществления соответствующих записей в журнале производства работ по объекту, дачи обязательных для подрядчика предписаний при обнаружении отступлений от утвержденной сметной документации и действующих нормативно-технических документов. В случае обнаружения муниципальным заказчиком дефектов, выражающихся в виде нарушений действующих норм, нормативов и правил, подрядчик обязан своими силами и за свой счет в установленный муниципальным

заказчиком срок исправить выявленные дефекты.

В ходе осуществления контроля за качеством используемых подрядчиком при выполнении работ материалов муниципальный заказчик вправе самостоятельно производить лабораторные исследования и испытания.

Из материалов следует, что при Министерством финансов Республики Башкортостан в 2020 году осуществлена выездная плановая проверка Администрации муниципального района Мечелинский район Республики Башкортостан. Основанием проведения проверки явился план работы Министерства финансов Республики Башкортостан по осуществлению внутреннего государственного финансового контроля на II полугодие 2020 года, утвержденный приказом Министерства финансов Республики Башкортостан от 10.06.2020 №185 (с учетом последующих изменений), приказ Министерства от 25.08.2020 №253 «О проведении контрольного мероприятия».

В ходе проведения контрольного мероприятия проверочной группой осуществлен выборочный контрольный обмер фактически выполненных работ, оформленный актом контрольного обмера от 10.09.2020 №253-1.

По результатам контрольных измерений фактически выполненных работ по муниципальному контракту от 23.09.2019 при ремонте дорожного покрытия по ул.Советская с.Алегазово уложено 21,6 метров водопропускных труб диаметром 510 мм, в то время как контрактом предусмотрена укладка 16 метров водопропускных труб диаметром 530 мм (подтверждается результатом контрольных измерений фактически выполненных работ), при этом исполнительные документы в соответствии с п.6.1.17, 9.2 и 11.2 муниципального контракта на водопропускные трубы стальные с наружным диаметром 510 мм стоимостью 77 456 рублей проверяющим не представлены.

В соответствии с ч.1 ст.743 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ.

Между тем в нарушение ч.1 ст.743 ГК РФ, вышеуказанных положений муниципального контракта, норм законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок Администрацией приняты водопропускные трубы несоответствующие требованиям документации и муниципального контракта (локальный сметный расчет) на сумму 215 394 рублей.

При этом Администрация обладала возможностью осуществления соответствующей экспертизы либо осуществления должного самостоятельного контроля в силу вышеприведенных правовых норм.

Таким образом, Администрацией созданы преимущественные условия АО «Башкиравтодор» в ходе выполнения работ.

Следует отметить, что стороны, заключившие муниципальный контракт, обязаны строго следовать тем условиям, которые предусмотрены муниципальным контрактом. Обязанностью муниципального заказчика является пресечение любых нарушений условий контракта со стороны подрядчика, применение всех законных мер с целью быстрого и качественного удовлетворения муниципальных

потребностей.

Комиссия отмечает, что Администрация, являясь заказчиком работ и органом местного самоуправления, уполномоченным на осуществление контроля в сфере строительства, выполнения ремонта дорог, не приняла каких-либо мер в отношении подрядчика в связи с ненадлежащим исполнением принятых на себя обязательств в ходе исполнения контракта.

Из письменных пояснений Администрации, в том числе следует, что акты выполненных работ подписаны без претензии со стороны Администрации в связи с тем, что недостатки работ не могли быть обнаружены визуально при обычном способе приемки. Разница в 22 мм слишком мала, чтобы увидеть разницу на «глаз». Подрядчик при приемке скрыл недостатки, а поводов, чтобы вручную измерить диаметр труб у представителя заказчика не возникло. 26.12.2020 подрядчику была направлена претензия о взыскании неосновательного обогащения. 12.03.2021 Администрацией в Арбитражный суд Республики Башкортостан подано исковое заявление о взыскании с АО «Башкиравтодор» сумм излишне уплаченных, в том числе по контракту №Ф.2019.589833.

Между тем с указанными пояснениями согласиться нельзя, поскольку действия заказчика — Администрации по приемке выполненных работ оговорены сторонами в муниципальном контракте. Кроме того, осуществляя приемку работ необходимо было руководствоваться, в том числе положениями гражданского законодательства и законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

Согласно толкованию правового регулирования Конституционным Судом Российской Федерации указано, что любая дифференциация правового регулирования, приводящая к различиям в правах и обязанностях субъектов права, должна осуществляться законодателем с соблюдением требований Конституции Российской Федерации, в том числе вытекающих из принципа равенства (статья 19, часть 1), в силу которого различия допустимы, если они объективно оправданы, обоснованы и преследуют конституционно значимые цели, а используемые достижения этих целей правовые средства соразмерны им; соблюдение данного принципа, гарантирующего защиту от всех форм дискриминации при осуществлении прав и свобод, означает, помимо прочего, запрет вводить такие различия в правах лиц, принадлежащих к одной и той же категории, которые не имеют объективного и разумного оправдания (пункт 4.2 Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 28.05.2010 N 12-П).

Действия сторон при исполнении контракта обеспечили Обществу конкурентные преимущества перед другими участниками рынка, в рассматриваемом случае Общество получило более выгодные условия исполнения контракта. При этом указанный факт остался бы не обнаруженным, если соответствующие контрольные мероприятия не были бы проведены Министерством финансов Республики Башкортостан.

Об отсутствии необходимости установления негативных последствий в случае установления факта совершения действий, запрет на которые предусмотрен Законом о защите конкуренции свидетельствует следующее.

Исключительный вред антиконкурентных соглашений, подтвержденный эмпирическими данными, и процессуальная экономия легли в основу запрета

антконкурентных соглашений per se.

Антимонопольный орган, расследуя дело о нарушении антимонопольного законодательства, не устанавливает вредоносное воздействие антиконкурентного соглашения на конкуренцию, а квалифицирует такое соглашение как незаконное по цели соглашения и природе отношений участников такого соглашения.

Презюмируется, что любое такое соглашение вредно для конкуренции. Такова фундаментальная правовая позиция, на которой основывается конкурентное право в указанной части (Президиума ВАС РФ от 21.12.2010 N 9966/10; постановление Арбитражного суда Поволжского округа по делу № А57-4980/2014; постановление Арбитражного суда Центрального округа по делу № А35-8838/2014; постановление Арбитражного суда Центрального округа по делу № А23-1472/2016).

В соответствии с Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке», Башкортостанским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке в объеме, необходимом для принятия решения. Аналитический отчет по результатам исследования состояния конкуренции на рынке недвижимости к материалам настоящего дела.

Согласно отчету временной интервал исследования определен периодом: сентябрь 2019 — ноябрь 2019. Продуктовые границы товарного рынка определены исходя из предмета соглашения, заключенного между Администрацией муниципального района Мечетлинский район Республики Башкортостан и АО «Башкиравтодор» - строительство автомобильных дорог и автомагистралей. Географическими границами товарного рынка является территория городского округа г.Уфа Республики Башкортостан.

В соответствии с ч.1 ст.48.1 Закона о защите конкуренции 12.08.2022 Комиссией принято заключение об обстоятельствах дела.

В возражениях на заключение об обстоятельствах дела Администрация отразила ранее представленные в материалы позицию относительно того, что Администрацией преимущественные условия АО «Башкиравтодор» не создавались, площадка для выполнения работ не предоставлялась. У общества была возможность доступа к площадке для выполнения работ, поскольку объект обслуживался в рамках муниципального контракта №0101200009517004219_99715 от 26.12.2017 на содержание автомобильных дорог общего пользования Республики Башкортостан местного значения в муниципальном районе Мечетлинский район Республики Башкортостан на 2018-2019 годы. В соответствии с условиями контракта АО «Башкиравтодор» выполнял работы в соответствии с требованиями, предъявляемыми ГОСТами, СниПами и другими нормативными документами к состоянию проезжей части, обочин, обстановке пути, земляного полотна, искусственных сооружений. В рамках содержания дорог АО «Башкиравтодор» знал о плачевном состоянии дороги по ул.Совесткая в с.Алегазово. Выполнить те объемы работ, которые требовались для обеспечения безопасности автомобильных дорог в рамках контракта по содержанию было невозможно, так как указанные работы классифицируются как ремонтные работы, а не работы по содержанию. В сентябре 2019 доведены дополнительные средства, заключено дополнительное соглашение с Гострансом. После доведения средств появилась возможность

проведения электронных аукционов. О том, что работы выполнены обществом до процедуры определения подрядчика, до заключения контракта Администрация не знала, никаких поручений, рекомендаций не давала, соглашений не заключала. После подписания контрактов общество проинформировало, что работы по объекту выполнены в период наиболее благоприятный строительный сезон.

Между тем с указанной позицией Администрации согласиться нельзя как противоречащей фактическим обстоятельствам дела. Согласно муниципальному контракту, заключенному сторонами 26.12.2017, предметом контракта является содержание автомобильных дорог. Приложением 2-2 к муниципальному контракту определены наименование конструктивных элементов, видов работ и услуг, этапов и комплексов, включающих в себя работы по весенне-летне-осеннему содержанию и зимнему содержанию дорог. В силу положения ст.17 и 18 Федерального закона от 08.11.2007 №257-ФЗ «Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», приказа Министерства транспорта Российской Федерации от 16.11.2012 №402 «Об утверждении классификации работ по капитальному ремонту, ремонту и содержанию автомобильных дорог» виды работ по содержанию и виды работ по ремонту являются различными.

Таким образом, возможность выполнения ремонтных работ в ходе выполнения работ по содержанию дорог не может быть произведена.

Стоит отметить, что наличие действующего, заключенного между сторонами муниципального контракта на содержание автомобильных дорог, в рассматриваемом случае, позволило АО «Башкиравтодор» владеть информацией о необходимости выполнения на указанных выше участках автомобильной дороги ремонтных работ, об объемах, протяженности и видах работ.

Относительно позиции Администрации об отсутствии возможности при приемке обнаружить недостатки работ и направлении претензии о взыскании неосновательного обогащения и наличия судебного решения по делу №А07-7348/2021, которым удовлетворены искивые требования Администрации в части взыскания с АО «Башкиратодор» суммы штрафа по контракту Ф.2019.589833 в размере 49 1888, 29 рублей, Комиссия сообщает, что обязанность по надлежащему контролю исполнения подрядчиком принятых на себя обязательств, прямо предусмотрена положениями гражданского законодательства и законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок. В данном случае обязанность по надлежащему контролю со стороны Администрации надлежащим образом не исполнена.

Учитывая вышеизложенное Комиссия приходит к выводу, что действия Администрации муниципального района Мечетлинский район Республики Башкортостан и АО «Башкиравтодор» привели к возможному ограничению доступа иных лиц на товарный рынок и предопределили получателя бюджетных средств, распределяемых на основе проведения конкурентной процедуры определения подрядчика.

Описанные выше действия ответчиков противоречат принципам законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, правовым основам антимонопольного законодательства и нарушают баланс

экономических интересов на рассматриваемом товарном рынке.

Материалами дела подтверждается причинно-следственная связь между действиями ответчиков и угрозой наступления негативных антиконкурентных последствий.

В силу ч.1 ст.2 Закона о защите конкуренции антимонопольное законодательство Российской Федерации основывается, помимо прочего на Конституции Российской Федерации, Гражданском кодексе Российской Федерации.

Конституция Российской Федерации гарантирует единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержку конкуренции, свободу экономической деятельности (ч.1 ст.8).

К положениям Гражданского кодекса, которые образуют основу антимонопольного законодательства, относятся, в том числе положения о признании равенства участников регулируемых им отношений, свободы договора, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав и обеспечения восстановления нарушенных прав (п.1 ст.1); о добросовестности действий участников гражданских правоотношений при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и недопустимости извлечения преимущества из своего незаконного или недобросовестного поведения, в том числе использования гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребления доминирующим положением на рынке (п. 3 и 4 ст.1, п.1 ст.10).

В рассматриваемом случае поведение ответчиков и совершенные ими действия позволяют сделать вывод о том, что ими достигнуто антиконкурентное соглашение, направленное на предоставлении Администрацией преимущественных условий обществу при выполнении ремонтных работ автомобильных дорог.

Следует отметить, что Указом Президента РФ от 13.05.2017 № 208 «О Стратегии экономической безопасности Российской Федерации на период до 2030 года» антиконкурентные соглашения признаны одной из угроз экономической безопасности государства.

Оснований для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства в соответствии с положениями ст.48 Закона о защите конкуренции Комиссией не установлено. Действия Комиссии совершены в пределах полномочий, определенных действующим законодательством.

В соответствии с п.5 ч.1 ст.49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления.

Основания для выдачи ответчикам предписаний об устранении нарушения антимонопольного законодательства по факту заключения антиконкурентного соглашения и участия в нем отсутствуют в связи с невозможностью приведения положения дел в первоначальное состояние.

Руководствуясь ста.23, ч.1 ст.39, ч. 1 – 4 ст.41, ст.48, ч.1, 2 ст.49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Башкортостанского УФАС России.

РЕШИЛА:

1 Признать в действиях Администрации муниципального района Мечетлинский район Республики Башкортостан(452550, Мечетлинский район, с.Большеустьикинское, ул.Ленина, 70 ИНН 0236004454, КПП 023601001), АО «Башкиравтодор» (450078, г.Уфа, ул.Кирова, д.128А ИНН 0274144861, КПП 027401001) нарушение п.4 ст.16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2 Основания для прекращения рассмотрения дела, указанные в ст.48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», не установлены.

3 Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

4 Передать материалы дела должностному лицу Башкортостанского УФАС России для принятия мер административного реагирования.

Председатель комиссии

Член комиссии: