



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
по Владимирской области**

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 53-39-54, 53-39-54
e-mail: to33@fas.gov.ru

Р Е Ш Е Н И Е

по делу № 033/01/17-20/2020

г. Владимир

Резолютивная часть решения оглашена 20 марта 2020 года.

Решение в полном объеме изготовлено 23 марта 2020 года.

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

«...» – председателя комиссии – руководителя управления;

«...» – члена комиссии – начальника отдела антимонопольного контроля торгов и органов власти;

Карякиной Д.Э. – члена комиссии – главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля торгов и органов власти;

рассмотрев дело № 033/01/17-20/2020 по признакам нарушения администрацией города Суздаля Владимирской области (ИНН 3310001017, ОГРН 1023302552646, 601293, Владимирская область, г. Суздаль, Красная площадь, д. 1) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

представители Счетной палаты Владимирской области и администрации города Суздаля Владимирской области в заседание не явились, надлежащим образом уведомлены,

УСТАНОВИЛА:

18.12.2019 г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области (далее – Владимирское УФАС России) поступили материалы Счетной палаты Владимирской области «О результатах анализа использования средств, направленных на мероприятия по реализации проекта создания комфортной городской среды «Суздаль-Зарядье-Активация» (выполнение работ по комплексному благоустройству Торговых рядов г. Суздаль, ул. Ленина, д. 63 «А»)

В представленных материалах содержались сведения о заключении администрацией города Суздаля Владимирской области с ООО «Воймига» (ИНН 3709004995 ОГРН 1023701459110) муниципального контракта № 0128300011319000027 от 30.09.2019 на мероприятия по реализации комфортной городской среды «Суздаль-Зарядье-Активация» выполнение работ по комплексному благоустройству, на условиях отличных, от предусмотренных аукционной документацией, что свидетельствует о нарушении части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите

конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В связи с установлением признаков нарушения антимонопольного законодательства, Владимирское УФАС России издало приказ о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства от 17.01.2020 №05/20 по признакам нарушения администрацией города Суздаля Владимирской области (ИНН 3310001017, ОГРН 1023302552646, 601293, Владимирская область, г. Суздаль, Красная площадь, д. 1) ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения дела Комиссией Владимирского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

20.08.2019 в ЕИС было опубликовано извещение о проведении электронного аукциона № 0128300011319000027:

Наименование объекта закупки – мероприятия по реализации проекта создания комфортной городской среды «Суздаль-Зарядье-Активация» выполнение работ по комплексному благоустройству Торговых рядов г. Суздаль, ул. Ленина, д. 63 «А».

Начальная (максимальная) цена контракта - 44 479 761,92 рублей.

В соответствии с протоколом рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 16.09.2019 и на основании положений ч. 16 ст. 66 Закона о контрактной системе аукцион был признан несостоявшимся. Единственная заявка участника закупки – ООО «Воймига» была признана соответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе.

Между администрацией города Суздаля Владимирской области и ООО «Воймига» был заключен Муниципальный контракт № 0128300011319000027 от 30.09.2019 (далее - Контракт № 027) на мероприятия по реализации комфортной городской среды «Суздаль-Зарядье-Активация» выполнение работ по комплексному благоустройству Торговых рядов г. Суздаль ул. Ленина д. 63 «А» на сумму 44 479 761,92 руб., НДС не облагается.

Контракт № 027 был заключен по цене, равной НМЦК.

Вместе с тем, Контракт № 027 был заключен на условиях отличных, от предусмотренных аукционной документацией, а именно:

1. Пункт 3.1. проекта контракта предусматривал, что цена работы включает НДС 20%, а в случае заключения контракта с юридическим или физическим лицом, в том числе зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя, сумма, подлежащая уплате заказчиком уменьшается на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

Однако Контракт № 027 заключен с измененной редакцией пункта 3.1., в котором указано, что цена работы НДС не облагается в связи с применением подрядчиком специального налогового режима. Цена включает в себя размеры налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с исполнением контракта.

Возможность уменьшения суммы контракта, в случае если подрядчиком выступает юридическое или физическое лицо, зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, применяющего специальный налоговый режим исключена.

2. Пункт 3.3. проекта контракта предусматривал, что работы выполняются поэтапно. Однако расчеты за выполнения каждого этапа работ предусмотрены не были.

Однако Контракт № 027 заключен с измененной редакцией пункта 3.3., в котором указано, что оплата этапов работ осуществляется в течение 15 рабочих дней, с даты подписания заказчиком документов о приемке.

3. Пункт 3.4. проекта контракта предусматривал, что окончательный расчет по контракту осуществляется в течение 30 дней с момента подписания акта по форме КС-11.

Вместе с тем, Контракт № 027 заключен с измененной редакцией пункта 3.4., в котором указано, что окончательный расчет по контракту осуществляется в течение 15 рабочих дней с момента подписания акта по форме КС-11.

Изменения в Контракт № 027 были внесены администрацией после получения от ООО «Воймига» протокола разногласий.

В ходе заседания Комиссии по рассмотрению дела 033/01/17-20/2020 представители Счетной Палаты Владимирской области поддержали доводы, указанные в материалах и добавили, что заключение Контракта № 027 на условиях, отличных от предусмотренных аукционной документацией, является нарушением ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Администрация с вменяемым нарушением не согласилась, пояснила, что при заключении контракта в ее адрес от ООО «Воймига» поступил протокол разногласий, согласно которому абз.2 п.3.1 подлежал исключению.

Изучив разъяснения Минфина РФ, УФАС России и иных федеральных ведомств контракт был заключен по цене, установленной по результатам процедуры торгов. Согласие подрядчика на изменение цены, в связи с применением упрощенной системы налогообложения получено не было.

Проект контракта, размещенный в системе закупок не содержал срок оплаты этапов работ заказчиком. Проект контракта содержал лишь указание на обязательства по окончательному расчету в календарных днях.

Условие об оплате этапов работ в течение 15 рабочих дней с даты подписания Заказчиком документов о приемке было внесено в связи с тем, что победителем торгов являлся субъект малого и среднего предпринимательства. В случае если бы победителем торгов являлся не субъект малого и среднего предпринимательства в контракт при заключении был бы внесен срок 30 календарных дней.

В связи с этим же и был скорректирован срок по окончательному расчету по контракту.

При заключении, получив протокол разногласий в абз. 1 п.3.3 контракта был дополнен предложением следующего содержания: «Оплата этапов работ осуществляется в течении 15 рабочих дней с даты подписания Заказчиком документов о приемке.». Эти уточнения были внесены для уточнения сроков оплаты выполненных работ. Уточнение не вносит изменения в порядок, срок и форму оплаты.

Пункт 4.4 был включен в контракт при заключении. Пункт устанавливает, что пункт контракта 4.1. применяется лишь в том случае, если подрядчик не является субъектом малого и среднего предпринимательства.

Пункт 4.1., как проекта контракта, так и контракта, устанавливает обязанность подрядчика привлечь к исполнению контракта субъектов малого и среднего предпринимательства. Поскольку сам победитель торгов является субъектом малого и среднего предпринимательства, обязанность привлечь к соисполнению у него отсутствует.

Соглашением о расторжении от 19.12.2019 г. Контракт № 027 был расторгнут. На момент расторжения контракта обязательства исполнены сторонами на сумму 40 162 089,32 коп. Разница между ценой контракта и фактически оплаченной связанна с расхождением объема работ по смете с фактическим.

Проанализировав представленные документы и сведения, пояснения сторон по делу № 033/01/17-20/2020 Комиссия Владимирского УФАС России пришла к следующему выводу.

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

В соответствии с ч. 1 ст. 3 Закона о защите конкуренции настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В силу части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В ходе рассмотрения дела № 033/01/17-20/2020 установлено, что между администрацией города Суздаля Владимирской области и ООО «Воймига» был заключен Муниципальный контракт № 0128300011319000027 от 30.09.2019 на мероприятия по реализации комфортной городской среды «Суздаль-Зарядье-Активация» выполнение работ по комплексному благоустройству Торговых рядов г. Суздаль ул. Ленина д. 63 «А» на условиях отличных, от предусмотренных аукционной документацией.

Согласно п. 1 ст. 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

При этом в соответствии с [пунктом 2 части 13 статьи 34](#) Закона о контрактной системе в контракт включаются обязательные условия об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей, в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

Вместе с тем [подпунктом "а" пункта 1 части 1 статьи 95](#) Закона о контрактной системе допускается возможность снижения цены контракта по соглашению сторон без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта, при условии, что возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, а в случае осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) контрактом.

Пунктом 10.2. Контракта № 027 установлено, что изменение существенных условий при его исполнении не допускается, за исключением, в т.ч. при снижении цены

без изменения предусмотренных контрактом объемов и качества выполняемых работ и иных условий контракта.

Однако Администрацией не представлено доказательств ведения каких-либо переговоров с победителем торгов относительно вопроса уменьшения цены контракта на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком. Вопреки заявленному Заказчиком условию в проекте контракта, Контракт № 027 заключен с условием, предложенным ООО «Воймига».

Кроме того, согласно п. 2 ст. 34 Закона о контрактной системе в случае, если проектом контракта предусмотрены отдельные этапы его исполнения, цена каждого этапа устанавливается в размере, сниженном пропорционально снижению начальной (максимальной) цены контракта участником закупки, с которым заключается контракт.

В нарушение указанной нормы, проектом контракта условие об оплате каждого этапа работ предусмотрено не было.

Кроме прочего, при установлении начальной (максимальной) цены контракта заказчику необходимо учитывать все факторы, влияющие на цену, в том числе налоговые платежи, этапы, размер, и сроки оплаты контракта, т.к. они напрямую влияют на круг потенциальных участников закупки.

Согласно пункту 6.3 Контракта № 027, результат приемки выполненных работ оформляется актом законченного строительства объекта (форма КС-11) до 31.12.2019 года.

Согласно пункту 3.4. проекта контракта, окончательный расчет по контракту осуществляется в течение 30 дней с момента оформления акта по форме КС-11. Контракт заключен 30.09.2019 г. со сроком действия до 31.12.2019 г.

Таким образом, исходя из максимальных сроков оформления акта КС-11 и окончательного расчета по контракту, в случае если бы он был заключен на условиях указанных в проекте (без оплаты каждого этапа работ и 30-дневным сроком окончательного расчета), победитель торгов получил бы оплату выполненных работ единовременным платежом только 30.01.2020 г.

Вместе с тем, расчеты по Контракту № 027 осуществлялись следующим образом:

№ п/п	Акт о приемке выполненных работ	Счет	Платежное поручение	Сумма
1.	1 от 10.09.2019	34 от 10.10.2019	323041 от 15.10.2019	8 731 488,00
2.	3.1 от 23.12.2019; 1.2 от 23.10.2019 2.1 от 23.10.2019	35 от 23.10.2019	477250 от 23.10.2019 ; 477249 от 25.10.2019 ; 477248 от 25.10.2019	492 258,00 3 310 176,00 1 037 482,00
3.	2.2 от 30.10.2019 3.2 от 30.10.2019	37 от 30.10.2019	546723 от 01.11.2019 ; 546724 от 01.11.2019	3 262 309,00 3 610 397,00
4.	5.1 от 28.11.2019	-	805051 от 29.11.2019 ;	1 538 693,00

			805055 от 29.11.2019; 802513 от 29.11.2019; 802514 от 29.11.2019	864 936,00 3 751 523,00 6 748 711,00
5.	1.4 от 01.12.2019 2.4 от 01.12.2019 3.3 от 10.12.2019 4.1 от 01.12.2019 5.2 от 01.12.2019 6 от 01.12.2019 8 от 01.12.2019 9 от 01.12.2019	-	109377 от 19.12.2019; 109368 от 19.12.2019; 109369 от 19.12.2019; 109375 от 19.12.2019; 109372 от 19.12.2019; 109374 от 19.12.2019; 109373 от 19.12.2019; 109371 от 19.12.2019 109370 от 19.12.2019	390 768,00 977 914,00 1 035 131,00 205 920,00 1 856 370,00 826 043,00 634 145,00 826 275,32 61 550,00
Итого:				40 162 089,32

Таким образом, оплата каждого этапа работ существенно ускорила получения ООО «Воймига» денежных средств, что свидетельствует об установлении преимущества конкретному хозяйствующему субъекту.

Предусмотренное изначально условие только об окончательном расчете по контракту, предполагало, что выполнять все работы победителю торгов следовало исключительно за счет собственных финансовых средств, что свидетельствует о заведомо невыгодных условиях участия в торгах для потенциальных участников закупки.

Предусмотренная проектом контракта возможность получения победителем торгов поэтапной оплаты выполненных работ могла значительно расширить круг участников закупки, что способствовало бы конкурентной борьбе.

Согласно п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции, конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В силу п. 17 ст. 4 Закона о защите конкуренции признаком ограничения конкуренции является, в том числе, сокращение на товарном рынке числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц.

Таким образом, рассматриваемые действия Администрации по заключению Контракта № 027 на условиях отличных от предусмотренных аукционной документацией, отвечают признакам ограничения конкуренции, установленным пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, и являются нарушением запрета, установленного статьей 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с [Приказом](#) ФАС России от 28.04.2010 № 220 "Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке", 29.04.2019 проведена оценка состояния конкуренции на товарном рынке по выполнению работ по комплексному благоустройству территорий.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона (реестровый номер закупки – 0128300011319000027 от 20.08.2019) в разделе «Требования заказчиков» - «Объекты закупки» - «Классификация товара, работы, услуги» указано:

1. Код ОКПД2: 42.99.29.100 – Работы строительные по строительству гражданских сооружений, не включенные в другие группировки, кроме работ по сохранению и воссозданию объектов культурного наследия;

2. Код ОКПД2: 42.99.12.124 - Территории парковые и парки для отдыха.

В соответствии с информацией, представленной Территориальным органом Федеральной службы государственной статистики по Владимирской области (исх. от 13.02.2020 № ИГ-36-07/69-ТС), в формах федерального статистического наблюдения не предусмотрена разработка и формирование данных по группировке по ОКПД2 42.99.29.100.

Вместе с тем, согласно этому же ответу Владимирстата, согласно сведениям из территориального раздела Статистического регистра Росстата по Владимирской области в ЕГРЮЛ и ЕГРИП по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности ОКВЭД - 42.99 – Строительство прочих инженерных сооружений, не включенных в другие группировки в качестве основного вида деятельности зарегистрировано 21 юридическое лицо, 13 индивидуальных предпринимателей, в качестве неосновного вида деятельности зарегистрировано 1252 юридических лица, 649 индивидуальных предпринимателей.

Использование ОКПД обязательно для сферы госзакупок (№44-ФЗ). Это помогает классифицировать предмет торгов, обозначить его цифровой комбинацией, соответствующей разделу классификатора. Потом код указывают в процессе закупки, при публикации извещений.

ОКВЭД – похожий классификатор. Его используют для определения вида экономической деятельности одноимённых групп по услугам, работам и товарам.

Оба кода обозначают экономическую деятельность.

Таким образом, по результатам проведения анализа состояния конкуренции в рамках рассмотрения дела № 033/01/17-670/2019 установлено:

а) временной интервал определен с августа 2019 г. (дата размещения извещения о закупке) по декабрь 2019 г. (окончание срока действия контракта);

б) предметом договоров является оказание услуг по выполнению мероприятий по реализации проекта комфортной городской среды «Суздаль-Зарядье-Активация» выполнение работ по комплексному благоустройству Торговых рядов г. Суздаль, ул. Ленина, д.63 «А».

в) хозяйствующими субъектами, которые могли бы принять участие в торгах на право заключения договора по выполнению мероприятий по реализации проекта комфортной городской среды «Суздаль-Зарядье-Активация» выполнение работ по комплексному благоустройству Торговых рядов г. Суздаль, ул. Ленина, д.63 «А», являются лица, подавшие заявку на участие в торгах, соответствующие требованиям аукционной документации и имеющие основной или дополнительный вид экономической деятельности - ОКВЭД 42.99.

Таким образом, рынок данных услуг является конкурентным и представлен широким кругом хозяйствующих субъектов.

На основании вышеизложенного, Комиссия Владимирского УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях администрации города Суздаля Владимирской области, выразившиеся в заключении муниципального контракта № 0128300011319000027 от 30.09.2019 с ООО «Воймига» на мероприятия по реализации проекта комфортной городской среды «Суздаль-Зарядье-Активация» выполнение работ по комплексному благоустройству Торговых рядов г. Суздаль, ул. Ленина, д.63 «А». на условиях отличных, от предусмотренных аукционной документацией (проектом контракта) нарушения ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Также, Комиссия Владимирского УФАС России приходит к выводу, что поскольку обязательства по Контракту № 027 сторонами исполнены то необходимость выдачи предписания ответчику об устранении нарушения антимонопольного законодательства в данном случае отсутствует.

Руководствуясь частью 1 статьи 17, статьей 23, частями 1-4 статьи 41, статьями 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области

РЕШИЛА:

1. Признать администрацию города Суздаля Владимирской области (ИНН 3310001017, ОГРН 1023302552646, 601293, Владимирская область, г. Суздаль, Красная площадь, д. 1) нарушившей часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Нарушение выразилось в заключении Муниципального контракта № 0128300011319000027 от 30.09.2019 с ООО «Воймига» на мероприятия по реализации проекта комфортной городской среды «Суздаль-Зарядье-Активация» выполнение работ по комплексному благоустройству Торговых рядов г. Суздаль, ул. Ленина, д.63 «А». на условиях отличных, от предусмотренных аукционной документацией (проектом контракта).

2. Предписание по делу № 033/01/17-20/2020 не выдавать в связи с исполнением Муниципального контракта № 0128300011319000027 от 30.09.2019.

Председатель Комиссии

«...»

Члены комиссии:

«...»

«...»