



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ  
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ  
Федеральной антимонопольной службы  
по Ростовской области**

пр. Ворошиловский, 2/2, офис 403  
г. Ростов-на-Дону, 344006  
тел. (863) 263-31-04, факс (863) 240-99-59  
e-mail: to61@fas.gov.ru

10.11.17 № 20969/05

На № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_

**Ответчики:**

**Управление коммунального и дорожного  
хозяйства Администрации Аксайского района**  
346720, Ростовская область, г. Аксай,  
ул. Маяковского, 13

**ООО «ТРАНССТРОЙМЕХАНИЗАЦИЯ»**  
119048, г. Москва,  
ул. Хамовнический вал, 26А,

**РЕШЕНИЕ**

г. Ростов-на-Дону

Резолютивная часть решения оглашена «24» октября 2017 года  
В полном объеме решение изготовлено «10» ноября 2017 года

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

Председатель комиссии

Кожемяко Н.А. – заместитель  
руководителя управления - начальник отдела  
изучения и контроля товарных рынков.

Члены комиссии

Исмаилов М.И. – заместитель начальника  
отдела изучения и контроля товарных рынков;  
Иваненко И.С. – главный специалист-  
эксперт отдела изучения и контроля товарных  
рынков.

рассмотрев дело №70/05 по признакам нарушения ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон №135-ФЗ) в отношении Управления КДХ Администрации Аксайского района (346720, Ростовская область, г. Аксай, ул. Маяковского, 13, ИНН 6102021900,) и ООО «ТРАНССТРОЙМЕХАНИЗАЦИЯ» (119048, г. Москва, ул. Хамовнический вал, 26А, ИНН 7715568411),

**УСТАНОВИЛА:**

Из Управления Федеральной службы безопасности России по Ростовской области (далее - **УФСБ РФ по РО**) для проведения документальной проверки поступили материалы, свидетельствующие о возможном нарушении антимонопольного законодательства, законодательства о контрактной системе при закупке Управлением

коммунального и дорожного хозяйства Администрации Аксайского района работ по строительству подъезда к х. Валовый Аксайского района.

Как следует из материалов проверки в действиях заказчика и участника приведенного конкурса усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства в части заключения и реализации устного соглашения, направленного на ограничение конкуренции на торгах.

Так, на основании материалов проверки УФСБ России по РО, Ростовским УФАС России было 17.01.2017 года возбуждено настоящее дело №70/05.

В порядке ст.43 Закона №135-ФЗ, лица участвующие в деле, на основании письменного ходатайства, ознакомились с материалами дел №70/05.

**В рамках рассматриваемого дела, комиссией Ростовского УФАС России установлены следующие обстоятельства:**

1) Управлением коммунального и дорожного хозяйства Администрации Аксайского района (далее – Заказчик) 04.10.2015 года (с изменениями от 21.10.2015) опубликовано извещение о проведении открытого конкурса №0358300040915000019 на выполнение работ по строительству подъезда к х. Валовый Аксайского района, с начальной (максимальной) ценой - 125 631 600,00 рублей (далее - конкурс, закупка) (см. скриншот).



## ЗАКУПКА №0358300040915000019 <sup>ISS</sup>

Размещено 04.10.2015 19:43 (MSK (UTC+3) Москва, стандартное время)  
По местному времени организации, осуществляющей закупку

[ОБЩАЯ ИНФОРМАЦИЯ](#) [ДОКУМЕНТЫ ЗАКУПКИ](#) [РЕЗУЛЬТАТЫ ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПОСТАВЩИКА](#) [ЖУРНАЛ СОБЫТИЙ](#)

[Изменения извещения о проведении открытого конкурса от 21.10.2015 №ИИ4](#)

ОБЩАЯ ИНФОРМАЦИЯ О ЗАКУПКЕ	
Способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя)	Открытый конкурс
Размещение осуществляет	Заказчик <a href="#">УПРАВЛЕНИЕ КОММУНАЛЬНОГО И ДОРОЖНОГО ХОЗЯЙСТВА АДМИНИСТРАЦИИ АКСАЙСКОГО РАЙОНА</a>
Объект закупки	Строительство подъезда к х. <a href="#">Валовый</a> Аксайского района
Этап закупки	Определение поставщика завершено
Сведения о связи с позицией плана-графика	<a href="#">П44201503583000409001000027</a>
Номер типового контракта, типовых условий контракта	Связь с типовым контрактом, типовыми условиями контракта не установлена

ИНФОРМАЦИЯ ОБ ОРГАНИЗАЦИИ, ОСУЩЕСТВЛЯЮЩЕЙ ОПРЕДЕЛЕНИЕ ПОСТАВЩИКА (ПОДРЯДЧИКА, ИСПОЛНИТЕЛЯ)	
Наименование организации	УПРАВЛЕНИЕ КОММУНАЛЬНОГО И ДОРОЖНОГО ХОЗЯЙСТВА АДМИНИСТРАЦИИ АКСАЙСКОГО РАЙОНА
Почтовый адрес	Российская Федерация, 346720, Ростовская обл, Аксайский р-н, Аксай г, Маяковского, 13
Место нахождения	Российская Федерация, 346720, Ростовская обл, Аксайский р-н, Аксай г, Маяковского, 13
Ответственное должностное лицо	Зонтов Дмитрий Львович
Адрес электронной почты	<a href="mailto:ukdh.aksay@mail.ru">ukdh.aksay@mail.ru</a>
Номер контактного телефона	7-86350-51998
Факс	7-86350-59112
Дополнительная информация	Информация отсутствует

[ИНФОРМАЦИЯ О ПРОЦЕДУРЕ ЗАКУПКИ](#)

Согласно протокола «вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в открытом конкурсе от 06.11.2015 №ПВК1», на участие в конкурсе поступила одна заявка – ООО «ТРАНССТРОЙМЕХАНИЗАЦИЯ» (ИНН: 7715568411, КПП: 774501001 почтовый адрес: 119048, г МОСКВА, ул. Хамовнический вал, 26А).

Из п.5.1 протокола «рассмотрения единственной заявки на участие в открытом конкурсе от 09.11.2015 №ПРЕ1» следует что: «заявка ООО «ТРАНССТРОЙМЕХАНИЗАЦИЯ» поданная на участие в открытом конкурсе соответствует требованиям, установленным в конкурсной документации, а также требованиям Федерального закона № 44-ФЗ».

Последний протокол среди прочего, содержит пункт 2, в котором оговорены **существенные условия контракта:**

- номер и наименование объекта закупки: Закупка №0358300040915000019 «Строительство подъезда к х. Валовый Аксайского района»
- начальная (максимальная) цена контракта: 125631600.00 Российский рубль (сто двадцать пять миллионов шестьсот тридцать одна тысяча шестьсот рублей ноль копеек)
- источник финансирования: Областной бюджет
- место доставки товара, выполнения работы или оказания услуги: Российская федерация, Ростовская область, Аксайский р-н, Валовый х, Подъезд к х. Валовый Аксайского района
- сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг: **Срок исполнения контракта: год 2015 месяц Декабрь.** Срок исполнения отдельных этапов контракта: Декабрь 2015г. Периодичность поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг): не предусмотрена.

Упомянутые протоколы подписаны представителями Заказчика в составе: Бадгутдиновым Х.Ф. (председатель комиссии), Лебедевым Н.В. (заместитель председателя комиссии) Зонтовым Д.Л. (секретарь) и размещены в единой информационной системе (далее - ЕИС).

Согласно п.27 информационной карты открытого конкурса, **срок начало работ - с даты заключения контракта,** а срок окончания работ - 20 декабря 2015 г.

Аналогичные условия продублированы Заказчиком в п.4.2 проекта контракта, согласно которого:

#### **4. Порядок и сроки выполнения работ**

4.1. Подрядчик обязуется выполнить работы, предусмотренные пунктом 1.1 настоящего контракта, в сроки, установленные настоящим контрактом и графиком производства работ (приложение № 2), который является неотъемлемой частью контракта.

4.2. Срок выполнения работ:

**Начало работ: с даты заключения контракта.**

Окончание работ: 20 декабря 2015 г.

Согласно ч.2 ст.54 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон №44-ФЗ) контракт заключается не ранее чем через 10 дней с даты размещения в ЕИС протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе.

Как следует из ЕИС протокол рассмотрения единственной заявки на участие в спорном конкурсе опубликован 09.11.2015 года в 17:13 (см. скриншот).

#### ОТМЕНА ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПОСТАВЩИКА (ПОДРЯДЧИКА, ИСПОЛНИТЕЛЯ)

Документы отсутствуют











#### РАЗЪЯСНЕНИЯ ПОЛОЖЕНИЙ КОНКУРСНОЙ ДОКУМЕНТАЦИИ

Сведения отсутствуют

#### КВИТАНЦИИ РЕЗУЛЬТАТОВ СОГЛАСОВАНИЯ ИЗВЕЩЕНИЙ О ПРОВЕДЕНИИ ОТКРЫТОГО КОНКУРСА

Квитанции отсутствуют

#### ПРОТОКОЛЫ РАБОТЫ КОМИССИИ

 	<a href="#">Протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в открытом конкурсе от 06.11.2015 №ПВК1</a>	Размещено Действующая редакция	07.11.2015 14:33 (МСК)	
 	<a href="#">Протокол рассмотрения единственной заявки на участие в открытом конкурсе от 09.11.2015 №ПРЕ1</a>	Размещено Действующая редакция	09.11.2015 17:13 (МСК)	   <a href="#">Протокол вскрытия конвертов</a>
				   <a href="#">Протокол рассмотрения заявки</a>

#### ПРОДЛЕНИЕ СРОКА РАССМОТРЕНИЯ И ОЦЕНКИ ЗАЯВОК НА УЧАСТИЕ В ОТКРЫТОМ КОНКУРСЕ

Документы отсутствуют

Таким образом, работы могут быть начаты не ранее чем **20.11.2015 года**, с учетом десятидневного моратория на заключение контракта, установленный ч.2 ст.54 Закона №44-ФЗ.

2) Однако, как следует из материалов проверки, работы являющиеся предметом закупки начаты ООО «ТРАНССТРОЙМЕХАНИЗАЦИЯ» до начала объявления спорной закупки – открытого конкурса №0358300040915000019, что подтверждается среди прочего «Актами опроса»<sup>1</sup> должностных лиц ООО «ТРАНССТРОЙМЕХАНИЗАЦИЯ»:

- руководителя проекта - Бакша И.В. (акт опроса от 20.10.2016);
- руководитель производства – Штей К.В. (акт опроса 13.12.2016);
- производитель работ – Размысловым П.В. (акт опроса от 13.12.2016);

Исполнение ООО «ТРАНССТРОЙМЕХАНИЗАЦИЯ» работ являвшихся предметом закупки №0358300040915000019 до объявления Заказчиком публичных конкурсных процедур подтверждается также заключенными ООО «ТРАНССТРОЙМЕХАНИЗАЦИЯ» с поставщиками строительных материалов (в частности с ООО «Е.С.» договоров поставки «щебня песчаника» и «грунта крупнообломочного» с адресом поставки: Аэропорт Южный (строительство подъезда к х. Валовый Аксайского района), а также «сводками о выполненных работах» датированные октябрём 2015 года.

<sup>1</sup>«Акты опроса» составлены сотрудниками УФСБ РФ по РО, и переданы в материалы проверки.



Таким образом, ООО «ТРАНССТРОЙМЕХАНИЗАЦИЯ» проинформировано до объявления публичных конкурсных процедур о намерении Заказчика закупить определенные строительные работы, а также обеспечена обществу возможность преступить к выполнению работ являющихся предметом закупки №0358300040915000019.

3) Строительство подъезда к х. Валовый Аксайского района (предмет закупки №0358300040915000019) является муниципальными нуждами Аксайского района Ростовской области, предполагающего финансирование из бюджетных средств.

Применение в сфере размещения заказов для государственных и муниципальных нужд гласных и конкурентных способов заключения договоров обусловлено исключительно необходимостью эффективного расходования бюджетных средств государства.

Из системного толкования требований законодательства о размещении заказов следует, что основной целью размещения государственного заказа посредством проведения торгов (конкурсов) должна быть – экономия бюджетных средств, за счет конкурентной борьбы участников конкурса.

Рынок услуг (работ) строительства дорог низко концентрирован, соответственно конкуренция на данном рынке очень высока, и подобные действия Заказчика и участника конкурса по необоснованному ограничению круга участников (конкуренции) прямо противоречит антимонопольным требованиям к торгам.

Как показывает статистика, наибольшая экономия бюджетных средств заказчиками достигается за счет проведения открытых конкурсов и аукционов, которые способствуют экономии бюджетных средств более чем 20% - 30%.

Основные принципы Закона №44-ФЗ корреспондируются с требованиями антимонопольного законодательства, согласно которым Заказчик при закупке товаров, работ, услуг должен руководствоваться принципами: информационной открытости закупки; равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализацию мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствием ограничения допуска к участию в закупке путем установления не измеряемых требований к участникам закупки.

Таким образом, действия Заказчика и участника торгов (конкурса) направлены на ограничение круга участников конкурса (конкуренции) и соответствовали их субъективным целям извлечения максимальной прибыли в результате проведения вышеупомянутой закупки.

4) В соответствии с ч.1 ст.50 Закона №44-ФЗ конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условий контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Статьей 42 Закона о контрактной системе установлены требования к содержанию извещения об осуществлении закупки. Пунктом 2 статьи 42 Закона о контрактной системе установлено, что извещение об осуществлении закупки должно содержать сроки завершения работ.

Из изложенного следует, условие о сроке завершения работ подлежит обязательному включению в содержание конкурсной документации.

Пунктом 1 части 1 статьи 55 Закона №44-ФЗ определено, что Заказчик заключает контракт с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с

пунктом 25 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона в случае, если конкурс признан не состоявшимся по основанию, предусмотренному частью 13 статьи 51 настоящего Федерального закона в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в конкурсе, подана только одна заявка, при этом такая заявка признана соответствующей требованиям настоящего Федерального закона и конкурсной документации.

В соответствии с пунктом 25 части 1 статьи 93 контракт должен быть заключен с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) на условиях, предусмотренных документацией о закупке, по цене, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт.

В соответствии с ч.1 ст.2 Закона №44-ФЗ законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) основывается на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Согласно п.1 ст.432 Гражданского кодекса РФ существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

С учетом изложенного, условие о сроке завершения работ является существенным для муниципальных контрактов, заключаемых по итогам открытого конкурса, либо на основании п.25 ч.1 ст.93 Закона №44-ФЗ по итогам признания открытого конкурса несостоявшимся.

Часть 1 статьи 95 Закона №44-ФЗ содержит запрет на изменение существенных условий за исключением случаев, закрытый перечень которых приведен в указанной норме Закона №44-ФЗ. Применительно к срокам завершения работ, такое изменение возможно в случае, предусмотренном пунктом 6 статьи 161 Бюджетного кодекса Российской Федерации, при уменьшении ранее доведенных до государственного или муниципального заказчика как получателя бюджетных средств лимитов бюджетных обязательств (п.6 ч.1 ст.95 Закона о контрактной системе). Ограничение прав сторон муниципального контракта на изменение его условий также содержится в п.2 ст.767 Гражданского кодекса РФ, предусматривающей, что изменения условий государственного или муниципального контракта, не связанные с обстоятельствами, указанными в пункте 1 настоящей статьи, в одностороннем порядке или по соглашению сторон допускаются в случаях, предусмотренных законом.

Из совокупного анализа приведенных положений законодательства следует, что условие о сроке завершения работ, содержащееся в конкурсной документации и включенное в муниципальный контракт, не может быть изменено по соглашению сторон при сохранении ранее доведенных до заказчика лимитов бюджетных обязательств. Действия по изменению срока завершения работ являются нарушением ч.1 ст.95 Закона №44-ФЗ, и п.2 ст.767 Гражданского кодекса РФ.

Как уже указывалось выше, в п.27 Информационной карты конкурсной документации на строительство подъезда к х. Валовый Аксайского района, утвержденной начальником Управления КДХ Администрации Аксайского района Бадгутдиновым Х.Ф., указаны срок начала работ – с момента заключения контракта; срок окончания работ – 20.12.2015. Аналогичное условие содержится в п.4.2 проекта контракта, являющегося, в соответствии с ч.2 ст.50 Закона №44-ФЗ, неотъемлемой частью конкурсной документации.

С учетом минимально возможных сроков проведения открытого конкурса, установленных Законом №44-ФЗ, муниципальный контракт по итогам проверяемого конкурса мог быть заключен не ранее 20.11.2015. Таким образом, срок выполнения работ, являющихся предметом конкурса на момент проведения конкурса, составлял не более 30 дней.

В соответствии с протоколом рассмотрения единственной заявки на участие в открытом конкурсе от 09.11.2015, единственным участником конкурса является ООО «Трансстроймеханизация».

20.11.2015 между Управлением КДХ Администрации Аксайского района и ООО «Трансстроймеханизация» заключен муниципальный контракт. Пунктом 4.2 указанного контракта установлены следующие сроки выполнения работ:

- начало работы: с даты заключения контракта;
- окончание работ: 20.12.2015.

29.08.2016 года между Управлением КДХ Администрации Аксайского района и ООО «Трансстроймеханизация» заключено дополнительное соглашение. Пунктом 3 указанного соглашения установлены новые сроки выполнения работ:

- начало работы: с даты заключения контракта;
- окончание работ: 31.12.2016.

Дополнительным соглашением № 1 от 29.08.2016 изменено существенное условие контракта, а именно: срок окончания работ продлен с 20.12.2015 до 31.12.2016, то есть более чем в 10 раз, при отсутствии оснований, позволяющих такое изменение.

Недопустимость изменения существенных условий муниципального контракта, являющихся условием конкурсной документации, продиктовано в первую очередь тем, что такое изменение может создать для лиц, исполняющих контракт преимущественные условия выполнения работ по сравнению с теми условиями, которые являются предметом закупки, и по итогам оценки которых хозяйствующие субъекты принимают решение о своей возможности подачи заявки на участие в такой закупке и формированию ценового предложения.

В частности условие о сроке выполнения работы может повлиять на увеличение количества трудовых ресурсов, производственных мощностей, привлекаемых к выполнению работ, и в случае отсутствия у хозяйствующего субъекта возможности привлечь такие ресурсы и мощности, приводит к отказу лиц, способных выполнить работы, являющиеся предметом закупки в значительно увеличенные сроки, от участия в закупке.

Таким образом, Заказчиком, предоставлен подрядчику - ООО «Трансстроймеханизация» срок для завершения работ свыше срока, изначально установленного в конкурсной документации.

Действия Управления коммунального и дорожного хозяйства Администрации Аксайского района и ООО «Трансстроймеханизация» по изменению существенных условий контракта, выразившиеся в заключении дополнительного соглашения № 1 от 29.08.2016, п.3 которого срок завершения работ продлен до 31.12.2016, нарушают ч.1 ст.95 Закона №44-ФЗ, и среди прочих обстоятельств, подтверждают наличие между ними антиконкурентного соглашения, направленного на ограничение конкуренции.

5) Учитывая характерную особенность антиконкурентных соглашений - скрытый, неявный характер, доказывание в этой части производится через совокупность признаков, указывающих на наличие таких соглашений (договоренностей).

Устранение конкуренции при закупочных процедурах, а следовательно и извлечение максимальной прибыли (экономического эффекта) для Заказчика и

аффилированного<sup>2</sup> с ним участника торгов (поставщика услуг) представляется возможным исходя из согласованности действий Заказчика и участника торгов, в части формулирования технических (потребительских) свойств закупаемых работ, услуг, а также сроков их выполнения и объема под технические и ресурсные возможности конкретного участника (поставщика, исполнителя).

Соответственно при реализации такого алгоритма согласованных (конклюдентных) действий, заказчик удовлетворяет нужды в выполнении работ являющихся предметом процедуры закупки, и обеспечивает аффилированному участнику возможность заключения контракта по начальной максимальной цене, что обеспечивается путем устранения конкуренции.

Согласно п.7 ст.4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон №135-ФЗ) под конкуренцией понимается 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.

Согласно определения данного в статье 4 Закона №135-ФЗ под товарным рынком следует понимать сферу обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В частности в рассматриваемых обстоятельствах под рынком необходимо понимать открытый конкурс №0358300040915000019, и исходить из сформулированных Заказчиком продуктовых и географических границ рынка, а также условий доведения информации до потенциальных участников рынка (конкурса).

Таким образом, потенциальные участники закупки (строительные компании), являющиеся участниками профессионального сообщества, не посчитали возможным (могли не посчитать возможным) выполнение объема закупаемых работ, с учетом отведенного на это Заказчиком тридцатидневного срока.

Не выполнение обязательств по контракту, в том числе строительных работ в установленные сроки в полном объеме, в соответствии с положениями Закона №44-ФЗ служит основанием для включения такого подрядчика в реестр недобросовестных поставщиков и отстранение от участия в закупках проводимых государственными и муниципальными заказчиками.

Невозможность выполнения работ в установленный Заказчиком тридцатидневный срок, может послужить основанием для отказа от участия потенциальных подрядчиков (строительных компаний), что подтверждается неподачей последними заявок на участие в конкурсе.

Квалифицирующими признаками ограничения конкуренции, предусмотренными п.17 ст.4 Закона №135-ФЗ, являются:

- сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке;
- рост (поддержание) цены товара, не связанный с изменением общих условий обращения товара на товарном рынке;

Как следует из материалов проверки, ООО «ТРАНССТРОЙМЕХАНИЗАЦИЯ» также не выполнило указанные работы в установленный контрактом срок – до 20.12.2015 г., а Заказчиком в нарушение требований ст.767 Гражданского кодекса РФ и ст.95 Закона №44-ФЗ сроки выполнения работ продлены еще на 121 день.

---

<sup>2</sup> Слово аффилированный в контексте данного решения подразумевает подрядчика определенного Заказчиком изначально до проведения конкурентных процедур (участник в котором Заказчик заинтересован).



Указанный срок существенно превышает изначально установленный Заказчиком в конкурсной документации тридцатидневный срок, что по сути является предоставлением для подрядчика признанного победителем преимущественных условий выполнения работ, в сравнении с изначально сформулированными в закупочной документации условиями исполнения контракта (существенное отличие от условий изначально предложенных потенциальным участникам закупки).

Согласно материалам дела, Заказчиком спорной закупки является орган местного самоуправления.

В соответствии со ст.16 Закона №135-ФЗ запрещаются соглашения между органами местного самоуправления 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.

Законодатель избрал крайне строгую и формальную модель регулирования запретов в отношении антиконкурентных соглашений - антимонопольное правонарушение считается совершенным в момент достижения договоренности. Последующее неисполнение заключенного соглашения, а равно его расторжение не делают поведение сторон соглашения законным с антимонопольной точки зрения.

Согласно позиции Президиума ВАС РФ, нарушение состоит «в достижении участниками... договоренности», и не требует необходимости антимонопольному органу доказать фактическое исполнение участниками условий соглашения.

Формулирование предмета торгов – строительных работ и условий их исполнения определенным образом (путем необоснованного сокращения сроков выполнения работ), и предоставлении участнику закупки до объявления публичных процедур информации и возможности выполнения работ, являвшихся предметом спорного конкурса привело (могло привести) к формированию дополнительных барьеров входа на рынок, а, следовательно, к сокращению числа потенциальных поставщиков, к ограничению круга участников закупки (к ограничению конкуренции).

Вышеуказанные обстоятельства и собранные косвенные доказательства свидетельствуют о наличии в действиях (бездействии) Заказчика - Управления коммунального и дорожного хозяйства Администрации Аксайского района и участника открытого конкурса №0358300040915000019 «Строительство подъезда к х. Валовый Аксайского района» - ООО «ТРАНССТРОЙМЕХАНИЗАЦИЯ» нарушения ст.16 Закона №135-ФЗ в части заключения и реализации соглашения приведшего к недопущению, ограничению, устранению конкуренции при проведении закупки работ по строительству подъезда к х. Валовый Аксайского района.

б) До рассмотрения дела по существу, один из ответчиков - ООО «ТРАНССТРОЙМЕХАНИЗАЦИЯ» обратилось в Ростовское УФАС России (вх.№14394 от 22.09.17) в порядке примечания к статье 14.32 Кодекса об административных правонарушениях, где подтвердило описываемые в настоящем решении, действия (бездействие) при участии в рассматриваемом конкурсе (торгах) явились результатом заключенного между ними и в последующем реализованного устного соглашения, направленного на ограничение конкуренции, при выполнении работ являвшихся (в последующем) предметом спорной закупки.

Также общество, в связи с упомянутым обращением о добровольном заявлении в Ростовское УФАС России о заключении им недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения просило освободить общество от административной ответственности, предусмотренной действующим законодательством за нарушение п.1 ч.1 ст.17 Закона №135-ФЗ.

б) Перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу



нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Комиссией Ростовского УФАС России 06.10.17 подготовлено и направлено сторонам Заключение об обстоятельствах дела №70/05.

Согласно части 5 статьи 48.1 Закона №135-ФЗ, лица, участвующие в деле, вправе представить Комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

До оглашения резолютивной части решения, в материалы дела Управлением коммунального и дорожного хозяйства Администрации Аксайского района представлены соответствующие письменные пояснения (разногласия к заключению об обстоятельствах дела). В своих пояснениях управление ссылается на отсутствие в его действиях нарушения антимонопольного законодательства.

При этом согласно пояснениям, ответчик обуславливает отсутствие в его действиях нарушения требований антимонопольного законодательства (ст.16 Закона №135-ФЗ), отсутствием в его действиях (бездействии) нарушения требований законодательства о закупках (Закона №44-ФЗ).

Одним из ключевых аргументов отсутствия в рассматриваемых обстоятельствах нарушения требований ст.16 Закона №135-ФЗ и требований Закона №44-ФЗ приводится решение Ростовского УФАС России №2065/03 от 22.10.2015 года о необоснованности жалобы ООО «Тацинское ДСУ» на действия (бездействие) Заказчика при проведении спорной закупки №0358300040915000019.

Однако доводы ответчика отраженные в пояснениях на упомянутое заключение основаны на неправильном толковании норм материального права, а также опровергаются собранными доказательствами по рассматриваемому делу, в виду следующего:

Антимонопольные органы в силу возложенных на них полномочий рассматривает нарушения в области антимонопольного законодательства, а также законодательства о размещении заказов.

При этом необходимо учитывать, что в рамках законодательства о размещении заказов рассматриваются жалобы участников торгов на заказчиков на предмет соблюдения последними относительно формальных (процессуальных) требований Закона №44-ФЗ и Закона №223-ФЗ.

В рамках же антимонопольного законодательства жалобы (заявления) рассматриваются (в том числе участников торгов на заказчиков) на предмет соблюдения последними требований Закона №135-ФЗ.

При этом законодательство о размещении заказов и антимонопольное законодательство имеют абсолютно разную правовую природу, разные подходы проверки их соблюдения, разные сроки рассмотрения данных дел (жалоб), но при этом некоторые требования указанных законов корреспондируются между собой.

В частности ст.16 Закона №135-ФЗ запрещаются соглашения между органами местного самоуправления 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.

Законодатель установил разный подход не только к порядку рассмотрения обращений, жалоб, дел, но и к порядку формирования комиссии, в частности при рассмотрении дел по законодательству а размещении заказов, состав комиссии утверждается единожды, и комиссия действует на постоянной основе.

Тогда как для возбуждения и рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства согласно ч.12 ст.44 Закона №135-ФЗ, создается отдельная комиссия по каждому конкретному делу.

Таким образом, формальное соблюдение заказчиком и/или участником закупочных процедур требований Закона №44-ФЗ, не исключает нарушение ими требований антимонопольного законодательства (в том числе ст.16 Закона №135-ФЗ), поскольку законодатель не обуславливает одно нарушение обязательным наличием второго.

Исходя из существа вменённого Заказчику - Управлению коммунального и дорожного хозяйства Администрации Аксайского района и участнику открытого конкурса №0358300040915000019 «Строительство подъезда к х. Валовый Аксайского района» - ООО «ТРАНССТРОЙМЕХАНИЗАЦИЯ» нарушения антимонопольного законодательства – заключение и реализация антиконкурентного соглашения, направленного на ограничение конкуренции (круга участников торгов (конкурса) №0358300040915000019 и с учетом собранных по делу доказательств, комиссия Ростовского УФАС России приходит к выводу: что действия (бездействие) Заказчика - Управление коммунального и дорожного хозяйства Администрации Аксайского района и ООО «ТРАНССТРОЙМЕХАНИЗАЦИЯ» по обстоятельствам выполнения работ являвшихся предметом спорной закупки, а также заключения и исполнения контракта по указанной закупке явились результатом заключения и реализации антиконкурентного соглашения, направленного на ограничение конкуренции (круга участников торгов (закупок)), что нарушает ст.16 Закона №135-ФЗ.

Руководствуясь ст. ст.17, ст.23, ч.1 ст.39, ст.41, ст.49 Закона №135-ФЗ Комиссия,

#### РЕШИЛА:

1. Признать Управление КДХ Администрации Аксайского района и ООО «ТРАНССТРОЙМЕХАНИЗАЦИЯ» нарушившими ст.16 Закона №135-ФЗ в части заключения и реализации антиконкурентного соглашения, направленного на ограничение конкуренции (круга участников торгов (закупки) на выполнение работ по строительству подъезда к х. Валовый Аксайского района.

2. В связи с заключением по результатам торгов (аукциона) №0358300040915000019 договора поставки, предписание не выдавать.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии



Н.А. Кожемяко

Члены Комиссии



М.И. Исмаилов



И.С. Иваненко