



АРБИТРАЖНЫЙ СУД РЕСПУБЛИКИ ТАТАРСТАН

ул.Ново-Песочная, д.40, г.Казань, Республика Татарстан, 420107

E-mail: info@tatarstan.arbitr.ru

<http://www.tatarstan.arbitr.ru>

тел. (843) 533-50-00

Именем Российской Федерации РЕШЕНИЕ

г. Казань

Дело № А65-8374/2022

Дата принятия решения – 23 июня 2022 года.

Дата объявления резолютивной части – 20 июня 2022 года.

Арбитражный суд Республики Татарстан в составе председательствующего судьи Хафизова И.А.,

при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Перовой А.П.,

рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению Общества с ограниченной ответственностью "Газстройсервис", Актанышский район, с.Актаныш к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан, г.Казань, с привлечением к участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований в порядке ст. 51 АПК РФ – ГКУ «Главное инвестиционно-строительное управление Республики Татарстан», г.Казань, о признании незаконным и отмене решения УФАС по РТ по делу №016/01/11-2050/2021,

с участием:

от заявителя – лично, директор Ярмиев Р.И.;

от ответчика – представитель по доверенности от 10.01.2022 Салимзянов А.И., удостоверение;

от ГКУ «Главное инвестиционно-строительное управление Республики Татарстан» – не явился, извещен;

УСТАНОВИЛ:

Общество с ограниченной ответственностью "Газстройсервис", Актанышский район, с.Актаныш (заявитель, общество) обратилось в Арбитражный суд Республики Татарстан с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан, г.Казань (ответчик, антимонопольный орган, УФАС по РТ) о признании незаконным и отмене решения УФАС по РТ по делу №016/01/11-2050/2021.

Определением от 24.05.2022 к участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований в порядке ст. 51 АПК РФ привлечено – ГКУ «Главное инвестиционно-строительное управление Республики Татарстан», г.Казань (третье лицо).

Третье лицо в судебное заседание не явилось, о времени и месте судебного заседания извещено.

Заявителя поддержал заявленные требования в полном объеме.

Представитель ответчика требования заявителя не признал, дал пояснения по делу.

Дело рассмотрено в порядке ст.156 АПК РФ.

Как следует из материалов дела, в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан поступило поручение Федеральной антимонопольной службы от 29.04.2021 г. №АЦ/35374/21 (вх. №6174 от 04.05.2021) о проверке действий

заказчика и исполнителя при выполнении государственного контракта на строительство детского сада в селе Азьмушкино Тукаевского района.

По итогам рассмотрения поступившего поручения, Татарстанским УФАС России издан Приказ от 02.11.2021 № 01/301-к о возбуждении дела № 016/01/11-2050/2021 в отношении ГКУ «Главинвестстрой РТ» (ИНН 1654006250) и ООО «Газстройсервис» (ИНН 1604003020) по признакам нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении и исполнении антиконкурентного соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок.

Решением от 28.12.2021 г. по делу №016/01/11-2050/2021 ГКУ «Главинвестстрой РТ» и ООО «Газстройсервис» признаны нарушившими требования пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в заключении и исполнении антиконкурентного соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок.

Не согласившись с указанным решением, заявитель обратился в арбитражный суд с рассматриваемым заявлением.

Исследовав в судебном заседании материалы дела, и выслушав доводы заявителя и ответчика, суд пришел к следующим выводам.

В соответствии со ст.198 АПК РФ, граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

В соответствии с пунктом 4 статьи 200 АПК РФ при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельных положений, оспариваемых решений и действий (бездействия) и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие), а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт, решение и действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Пунктом 5 указанной статьи предусмотрено, что обязанность доказывания соответствия оспариваемого ненормативного правового акта закону или иному нормативному правовому акту, законности принятия оспариваемого решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), наличия у органа или лица надлежащих полномочий на принятие оспариваемого акта, решения, совершение оспариваемых действий (бездействия), а также обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого акта, решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), возлагается на орган или лицо, которые приняли акт, решение или совершили действия (бездействие).

Таким образом, для признания оспариваемого ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц незаконными, суд должен установить наличие двух условий:

- оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту,

- оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц нарушают права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Согласно статье 22 Федерального закона от 26.07.06 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон №135-ФЗ, Закона о защите конкуренции) антимонопольный орган обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства, выявляет нарушения антимонопольного законодательства, принимает меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекает к ответственности за такие нарушения; предупреждает нарушения антимонопольного законодательства; осуществляет государственный контроль за экономической концентрацией в сфере использования земли, недр, водных и других природных ресурсов федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными лицами.

В целях реализации своих функций и целей, административный орган наделен рядом полномочий, определенных статьей 23 Закона о защите конкуренции, в числе которых - недопущение действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 6 Положения о Территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного Приказом Федеральной антимонопольной службы N 649/15 от 23.07.2015 территориальный орган Федеральной антимонопольной службы осуществляет функции по контролю за соблюдением антимонопольного законодательства.

Территориальный орган ФАС России имеет право возбуждать и рассматривать дела о нарушениях антимонопольного законодательства (пункт 6.4 Положения), выдавать предписания, обязательные для исполнения юридическими и физическими лицами, территориальными органами федеральных органов исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления, в случаях, предусмотренных антимонопольным законодательством (пункт 6.5.1 Положения).

Таким образом, Закон о защите конкуренции наделяет антимонопольный орган контрольными функциями с целью соблюдения антимонопольного законодательства. При этом функции и полномочия антимонопольного органа направлены исключительно на защиту конкуренции. Оспариваемое решение вынесено антимонопольным органом в пределах его компетенции.

Закон о защите конкуренции 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 (частью 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции).

Согласно пунктам 7, 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, конкуренция - это 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; недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам.

Под признаками ограничения конкуренции понимаются 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 (пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Перечень недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством соглашений содержится в статье 11 Закона о защите конкуренции.

Согласно п. 3 ч. 4 ст. 11 Закона о защите конкуренции запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со [статьей 12](#) настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции. К таким соглашениям могут быть отнесены, в частности, соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

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

Согласно п. 20 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства" [статьями 11](#) и [11.1](#) Закона о защите конкуренции запрещается монополистическая деятельность хозяйствующих субъектов в форме ограничивающих конкуренцию соглашений и (или) согласованных действий.

При рассмотрении споров, вытекающих из применения данных антимонопольных запретов, судам необходимо исходить из того, что само по себе взаимодействие хозяйствующих субъектов к общей выгоде, в том числе предполагающее объединение их усилий, взаимное согласование и совместное осуществление действий (бездействие) на товарном рынке (например, заключение договоров простого товарищества для ведения совместной деятельности; привлечение одним хозяйствующим субъектом другого в качестве соисполнителя (субподрядчика) по гражданско-правовому договору; участие хозяйствующих субъектов в решении общих проблем функционирования рынка в рамках деятельности профессиональных ассоциаций), антимонопольным законодательством не запрещается.

Достигнутые между хозяйствующими субъектами договоренности (соглашения, согласованные действия запрещаются антимонопольным законодательством, если целью и (или) результатом соглашений и согласованных действий является недопущение (устранение, ограничение) соперничества хозяйствующих субъектов на товарных рынках (часть 2 статьи 1, пункты 7 и 18 статьи 4 Закона).

Соглашения и согласованные действия, которые могут иметь неблагоприятные последствия для конкуренции на товарных рынках, но признаются допустимыми в соответствии со [статьями 12, 13](#) Закона, не образуют нарушения [статей 11](#) и [11.1](#) Закона.

Антимонопольному органу в настоящем случае подлежит доказыванию факт достижения договоренности, которая привела или могла привести к созданию другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

В соответствии с разъяснением президиума ФАС России № 3 «Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе на торгах» факт заключения антиконкурентного соглашения может быть установлен как на основании прямых доказательств, так и совокупности косвенных доказательств.

Судом установлено, что основанием для принятия оспариваемого решения послужили следующие обстоятельства.

Так, в рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией Татарстанского УФАС России установлено следующее.

18 мая 2020 года на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов www.zakupki.gov.ru было размещено извещение №0311200014620000203.

Объект закупки - Выполнение строительно-монтажных и прочих работ, в том числе установка и монтаж оборудования по объекту: Строительство дошкольной образовательной организации на 140 мест в Тукаевском районе, д. Азьмушкино.

Заказчик - ГКУ «Главное инвестиционно-строительное управление Республики Татарстан» (ОГРН: 1021602841336, ИНН: 1654006250).

Начальная (максимальная) цена контракта - 163 685 944.92 руб.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона №0311200014620000203-2 от 26 мая 2020 года победителем электронного аукциона было признано ООО «Газстройсервис» (ИНН: 1604003020). В соответствии с частью 16 статьи 68 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предложившее цену раньше. Цена составила 162 867 515 руб. 20 коп.

В электронном аукционе №0311200014620000203 участие приняло также ООО «Евростиль» (ИНН: 1650063313).

08 июня 2020 года между ГКУ «Главинвестстрой РТ» и ООО «Газстройсервис» был заключен государственный контракт №92-20/смп.

Предмет контракта - выполнение по заданию Государственного заказчика строительно-монтажных и прочих работ, в том числе установку и монтаж оборудования по объекту: «Строительство дошкольной образовательной организации на 140 мест в Тукаевском районе, д. Азьмушкино», в соответствии с условиями контракта и утвержденной проектной документацией.

Цена контракта - 162 867 515 рублей 20 копеек.

Согласно приложению №1 к государственному контракту №92-20/смп от 16.06.2020 г. срок исполнения контракта с 16.06.2020 г. - 01.12.2020 г.

Антимонопольным органом установлено, что ООО «Газстройсервис» фактически приступило к выполнению работ по строительству дошкольной образовательной организации на 140 мест в Тукаевском районе, д. Азьмушкино задолго до проведения закупочной процедуры.

Так, 24 октября 2019 года между ООО «Газстройсервис» и ООО «Строй-Деталь» был заключен договор поставки №206/10-19 на поставку строительного материала (фундаментный блок ФБС 12-5-6Т, плита лент, фундаментов ФЛ 10.12-3, 10.24-3, 14.24-3, 14.8-3 и др.) (т.2, л.д.9-12).

05 ноября 2019 года между ООО «Газстройсервис» и ООО «Миксер» (ИНН: 1650366149) был заключен договор поставки строительных материалов №77/11 (поставка бетона) (т.2, л.д.7-8).

Антимонопольным органом установлено и заявителем не оспаривается, что поставка товаров и оплата по указанным договорам была осуществлена еще до заключения государственного контракта №92-20/смп от 08.06.2020 года.

23 декабря 2019 года между ООО «Газстройсервис» и ООО «Торговый дом «Басвул» (ИНН: 0277945718) был заключен договор поставки теплоизоляционных изделий №26/19-2312 (т.2, л.д.13-20).

Антимонопольным органом установлено и заявителем не оспаривается, что оплата по указанному договору была произведена 08 мая 2020 года.

09 января 2020 года между ООО «Газстройсервис» и ООО «КлиматСтрой» (ИНН: 1650339963) договор подряда №1 на выполнение работ по вентиляции и кондиционированию на объекте «Строительство дошкольной образовательной организации на 140 мест в Тукаевском районе, д. Азьмушкино». Срок выполнения работ с 10 января 2020

года по 30 апреля 2020 года. Ориентировочная стоимость работ и затрат 3 000 000 рублей (т.2, л.д.25-28).

13 января 2020 года между ООО «Газстройсервис» и ООО «Челны-Лифт» (ИНН: 1650291285) был заключен договор подряда №600/20 на поставку, монтаж, пуско-наладку, полное техническое освидетельствование, декларирование и монтаж, пуско-наладку диспетчеризации одного пассажирского лифта грузоподъемность 1000 кг на 2 остановки. Объект, на котором необходимо выполнить работы по договору подряда №600/20 от 13.01.2020 года: Дошкольная образовательная организация на 140 мест, расположенная по адресу: РТ, Тукаевском районе, д. Азьмушкино. Сумма договора: 2 468 280 рублей 21 копейка (л.д.112-117).

Пунктом 2.1 договора подряда №600/20 предусмотрено, что поставка лифта осуществляется в течение 45 дней со дня поступления денежных средств на расчетный счет ООО «Челны-Лифт».

03 февраля 2020 года между ООО «Газстройсервис» и ООО «Новые окна» (ИНН: 1650341970) был заключен договор №03/02-20 на изготовление конструкций из пфх-профиля и алюминиевых конструкций, а также на выполнение строительно-монтажных работ, осуществление доставки и выполнение погрузочно-разгрузочных работ на объекте: «Строительство дошкольной образовательной организации на 140 мест в Тукаевском районе, д. Азьмушкино». Дата начала выполнения работ - со дня подписания договора (т.2, л.д.21-22).

Общая сумма выполненных работ: 1 100 000 рублей.

17 февраля 2020 года между ООО «Газстройсервис» и ООО «Электроком» был заключен договор подряда №07-20/сп на строительно-монтажные и прочие работы на объекте: «Строительство дошкольной образовательной организации на 140 мест в Тукаевском районе, д. Азьмушкино». Ориентировочная стоимость работ: 10 000 000 рублей (т.2, л.д.29-38).

02 марта 2020 года между ООО «Газстройсервис» и ООО Торговый дом «Кама-Трейд Татарстан» (ИНН: 1639031413) был заключен договор поставки №ТД-40/20, согласно которому ООО Торговый дом «Кама-Трейд Татарстан» обязуется поставить и передать в собственность, а покупатель принять и оплатить металлопродукцию, именуемую товар (т.2, л.д.39-40).

02 марта 2020 года между ООО «Газстройсервис» и ООО «Пиастрелла-Казань» был заключен договор на поставку товара с предоплатой №02/03, товарами по настоящему договору являются строительные материалы (т.2, л.д.23-24). Общая сумма за поставленные товары составила 1 806 973,14 рублей.

05 мая 2020 года между ООО «Газстройсервис» и ООО «Торговый дом «Гандем» (ИНН: 1604003020) был заключен договор №2 на поставку товаров на сумму 7 528 362 рубля (т.2, л.д.41).

07 мая 2020 года между ООО «Газстройсервис» и ООО «ГД Квартал» (ИНН: 1650301720) был заключен договор поставки №995 на общую сумму 1 109 893 рубля, в том числе НДС 184 982,19 рубля (т.2, л.д.42-43).

12 мая 2020 года между ООО «Газстройсервис» и ООО ТК «Техснаб» (ИНН: 1650318804) был заключен договор поставки №02/20, согласно которому ООО ТК «Техснаб» обязуется поставлять, а ООО «Газстройсервис» обязуется принимать и оплачивать продукцию (т.2, л.д.44-45).

Антимонопольным органом установлено и заявителем не оспаривается, что поставки по договору №03/02-20, договору поставки №ТД-40/20, договору на поставку товара с предоплатой №02/03, договору №2, договору поставки №995, договору поставки №02/20 осуществлялись еще до заключения государственного контракта №92-20/смп от 08.06.2020 года, что подтверждается платежными документами, которые были представлены ООО «Газстройсервис».

19 мая 2020 года между ООО «Газстройсервис» и ООО «Ксил Миллениум» (ИНН: 1657243058) был заключен договор №КК-05-19-20 на общую сумму 1 041 491,50 рублей (т.2, л.д.46-47).

Как указал антимонопольный орган и не опровергнуто заявителем, поставка товаров была оформлена транспортной накладной №УТ-177 от 19.05.2020 года.

27 мая 2020 года между ООО «Газстройсервис» и ООО «АльфаСтрой НЧ» (ИНН: 1650286648) был заключен договор поставки №20/05/27 (т.2, л.д.48-50), в рамках которого был поставлены товары на общую сумму 456 907,50 рублей.

01 июня 2020 года между ООО «Газстройсервис» и ООО «ПО «МО-Маркет» (ИНН: 1650341338) был заключен договор №09/06/20 на поставку товаром на объект: Капитальный ремонт «Садика на 140 мест», д. Азьмушкино на общую сумму 124 757 рублей (т.2, л.д.51-53).

Таким образом, антимонопольным органом достоверно установлено и заявителем не оспаривается тот факт, что работы по строительству дошкольной образовательной организации на 140 мест в Тукаевском районе, д. Азьмушкино фактически были задолго начаты до заключения государственного контракта №92-20/смп от 08.06.2020 года.

При этом, объект введен в эксплуатацию через 2 месяца после заключения государственного контракта (разрешение от 12.08.2020, т.1 л.д. 105-107).

Учитывая то, что работы по государственному контракту №92-20/смп от 08.06.2020 года выполнялись до заключения государственного контракта, Татарстанское УФАС России обоснованно пришло к выводу о том, что заказчиком ГКУ «Главинвестстрой РТ» была предоставлена информация по аукциону ООО «Газстройсервис» в приоритетном порядке, а именно проектно-сметная документация по строительству дошкольной образовательной организации на 140 мест в Тукаевском районе, д. Азьмушкино, поскольку ООО «Газстройсервис» было известно место строительства дошкольной образовательной организации, а также конкретные параметры объекта капитального строительства (дошкольная образовательная организация на 140 мест).

Из указанного следует, что заказчиком было предоставлено необоснованное преимущество ООО «Газстройсервис» путем предоставления доступа к информации в приоритетном порядке о проведении аукциона до публикации извещения, поскольку на момент заключения государственного контракта, предусмотренные по контракту работы фактически выполнялись и были в высокой степени готовности, то доступ иных хозяйствующих субъектов к выполнению данных работ был невозможен.

Соответственно, проведение электронного аукциона № 0311200014620000203 носило формальный характер, проведение указанной конкурентной процедуры не имело своей целью выявление лучших условий выполнения работ по государственному контракту.

Целью заключения указанного государственного контракта был не поиск лица для выполнения подрядных работ, а только получение финансирования из бюджета и передача денежных средств лицу, которое приступило к выполнению работ еще до проведения аукциона.

Также антимонопольным органом установлено, что ООО «Газстройсервис» приступило к выполнению работ по строительству дошкольной образовательной организации на 140 мест, расположенной по адресу: РТ, Тукаевском районе, д. Азьмушкино без разрешения на строительство, наличие которого у застройщика обязательно в соответствии со ст. 51 Градостроительного кодекса Российской Федерации, поскольку именно разрешение на строительство подтверждает соответствие проектной документации требованиям, установленным градостроительным регламентом дает застройщику право осуществлять строительство, реконструкцию объекта капитального строительства.

Разрешение на строительство дошкольной образовательной организации на 140 мест, расположенная по адресу: РТ. Тукаевском районе, д. Азьмушкино было выдано уполномоченным органом Исполнительному комитету Тукаевского муниципального района Республики Татарстан 08 мая 2020 года (разрешение №RU16539000-23-2020), то есть через 6 месяцев после фактического начала строительных работ.

В разрешении от 08.05.2020 №RU 16539000-23-2020 указано, что положительное заключение экспертизы проектной документации по строительству дошкольной образовательной организации на 140 мест, расположенной по адресу: РТ, Тукаевском районе, д. Азьмушкино было подготовлено ГАУ «Управление государственной экспертизы и

ценообразования Республики Татарстан по строительству и архитектуре» 10 апреля 2020 года №16-1-1-3-011603-2020.

Таким образом, ООО «Газстройсервис» фактически приступило к выполнению работ по строительству дошкольной образовательной организации на 140 мест, расположенной по адресу: РТ, Тукаевском районе, д. Азьмушкино без разрешительной документации.

Несмотря на то, что фактически часть работ по строительству дошкольной образовательной организации на 140 мест, расположенной по адресу: РТ, Тукаевском районе, д. Азьмушкино была выполнена до размещения извещения №0311200014620000203 о проведении электронного аукциона, в НМЦК были включены работы, которые уже были выполнены ООО «Газстройсервис».

Тот факт, что ООО «Газстройсервис» еще до заключения государственного контракта от 08.06.2020 №92-20/смп были заключены договоры субподряда на выполнение конкретных работ и поставку товаров свидетельствует о том, что строительные параметры дошкольной образовательной организации на 140 мест, расположенной по адресу: РТ, Тукаевском районе, д. Азьмушкино обществу были известны заранее, поскольку все эти работы были указаны в техническом задании к государственному контракту от 08.06.2020 №92-20/смп.

На основании вышеизложенного, антимонопольный орган пришло к обоснованному выводу о том, что ООО «Газстройсервис» приступило к выполнению работ по строительству дошкольной образовательной организации на 140 мест в Тукаевском районе, д. Азьмушкино еще до размещения извещения №0311200014620000203 о проведении электронного аукциона, будучи уверенном в том что государственный контракт на строительство дошкольной образовательной организации на 140 мест в Тукаевском районе, д. Азьмушкино будет заключен именно с ним и все расходы, которые общество понесло на строительство дошкольного учреждения еще до заключения государственного контракта, будут ему возмещены.

Согласно пояснениям представителя ООО «Газстройсервис», общество приступило к работам в конце 2019 года, тогда как аукцион в электронной форме № 0311200014620000203 был размещен заказчиком ГКУ «Главинвестстрой РТ» 18 мая 2020 года.

Участие ООО «Газстройсервис» в электронном аукционе №0311200014620000203 свидетельствует о том, что строительство дошкольной образовательной организации на 140 мест, расположенной по адресу: РТ, Тукаевский район, д. Азьмушкино общество осуществляло не по собственной инициативе, поскольку извлечение прибыли является основной целью коммерческих организаций (п. 1 ст. 51 ГК РФ), которой и является ООО «Газстройсервис». Строительство ООО «Газстройсервис» дошкольной образовательной организации на 140 мест, расположенной по адресу: РТ, Тукаевском районе, д. Азьмушкино на безвозмездной основе противоречило бы цели деятельности общества, а единственным способом получить оплату за выполненные работы в данном случае было участие в электронном аукционе.

Как установлено антимонопольным органом, ООО «Газстройсервис» заключало множество договоров подряда для осуществления работ на объекте: «Строительство дошкольной образовательной организации на 140 мест в Тукаевском районе, д. Азьмушкино» до проведения аукциона в электронной форме № 0311200014620000203, что прямо свидетельствует о том, что ООО «Газстройсервис» было допущено заказчиком к выполнению работ по закупке до ее размещения в Единой информационной системе в сфере закупок.

Следовательно, ГКУ «Главинвестстрой РТ» и ООО «Газстройсервис» осуществлялись согласованные действия при проведении аукциона и выполнении государственного контракта.

Довод заявителя о том, что в аукционе также приняло участие другое общество, не свидетельствует об отсутствии антиконкурентного соглашения.

Судом установлено, что заявка ООО «Евростиль» была подана через полторы минуты после заявки заявителя с аналогичным (до копеек) ценовым предложением в размере 162 867 515 руб. 20 коп. Торги проведены фактически в отсутствие конкурентной борьбы.

При этом, суд считает необходимым отметить, что наличие заявки другого участника в аукционе не свидетельствует достижении цели конкурентной процедуры, поскольку кроме ООО «Газстройсервис» никто не имел фактической возможности исполнить государственный контракт по вышеуказанной закупке, так как фактически на момент проведения торгов объект находился в высокой степени готовности.

Комиссией Татарстанского УФАС России также установлены иные косвенные доказательства, свидетельствующие о том, что строительно-монтажные работы на объекте: Муниципальное бюджетное дошкольное образовательное учреждение - детский сад «Милэшкэй» Тукаевского муниципального района Республики Татарстан, расположенное по адресу: 423872, РТ, Тукаевский муниципальный район. дер. Азьмушкино, ул. Победы, д. 12 осуществлялись до 18 мая 2020 года.

Так, на официальном сайте Тукаевского муниципального района Республики Татарстан 06 февраля 2020 года размещена информация (<https://tukay.tatarstan.ru/inclex.htm/news/1673718.htm>) об отчете главы Азьмушкинского сельского поселения перед населением о социально-экономическом развитии Азьмушкинского сельского поселения.

В вышеуказанной статье указано, что «...В настоящее время в Азьмушкино по республиканской программе начато строительство детского сада на 140 мест. Благодаря водопроводу, который тянут от ООО «Челныводоканал», детский сад будет обеспечен водой. Кроме этого, к учреждению проложат асфальтовую дорогу.»

Следовательно, информация о начале строительства детского сада «Милэшкэй» в деревне Азьмушкино Тукаевского муниципального района Республики Татарстан была общедоступной и размещена в средствах массовой информации: информационно-телекоммуникационная сеть «Интернет», газета «Светлый путь» (Тукаевский район).

Целями антимонопольного законодательства являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 ФЗ «О защите конкуренции»).

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» под конкуренцией следует понимать 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.

Конкуренция призвана обеспечивать стабильное развитие экономических отношений в Российской Федерации, высокое качество реализуемых товаров, оказываемых услуг, повышение эффективности деятельности участников товарного рынка.

В ходе рассмотрения дела № 016/01/11-2050/2021 Комиссией Татарстанского УФАС России в соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 г. №220 (далее - Порядок) был проведен анализ состояния конкуренции на рынке строительно-монтажных и прочих работ по капитальному ремонту, в том числе установка и монтаж оборудования на территории Республики Татарстан.

При проведении анализа состояния конкуренции на рынке оказания охранных услуг. Комиссией были определены основные параметры рынка: временной интервал исследования, продуктовые и географические границы анализируемого товарного рынка, состав хозяйствующих субъектов, действующих на рынке и др.

Временной интервал.

Временной интервал исследования товарного рынка определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка и доступности информации.

Согласно пункту 18 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В настоящем случае договоренность определена периодом фактического исполнения государственного контракта по аукциону в электронной форме № 0311200014620000203.

Учитывая вышеизложенное, временной интервал исследования рынка определен как период с ноября 2019 года до ноября 2020 года.

Продуктовые границы.

Согласно статье 4 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ:

товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), 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 ходе рассмотрения дела Комиссией Татарстанского УФАС России было установлено, что между ГКУ «Главинвестстрой РТ» и ООО «Газстройсервис» был заключен и исполнен государственный контракт по закупке № 0311200014620000203 на предмет: выполнение строительно-монтажных и прочих работ, в том числе установка и монтаж оборудования по объекту: Строительство дошкольной образовательной организации на 140 мест в Тукаевском районе, д. Азьмушкино.

Исходя из функционального назначения работ, а также возможности их взаимозаменяемости продуктовые границы рассматриваемого товарного рынка определены как строительно-монтажные и прочие работы, в том числе установка и монтаж оборудования.

Географические границы.

Определение географических границ товарного рынка в соответствии со статьей 4 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ основывается на экономической, технической или иной возможности либо целесообразности покупателя приобрести товар на территории Российской Федерации или ее части и отсутствии такой возможности либо целесообразности за ее пределами.

При определении географических границ рынка следует учитывать характер рынка, при котором хозяйствующий субъект, осуществляющий строительно-монтажные и прочие работы, в том числе установку и монтаж оборудования, может предлагать свою работу, а покупатели, в свою очередь, вправе заключать контракт на выполнение таких работ.

Географические границы рассматриваемого в рамках настоящего дела рынка определяются местом заключения и исполнения государственного контракта, соответственно, географическими границами в настоящем случае является Республика Татарстан.

В рамках рассмотрения дела № 016/01/11-2050/2021, установлено, что рынок работ, рассматриваемый в анализе состояния конкурентной среды, функционирует в административно-территориальных границах Республики Татарстан.

Состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке.

В состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, включаются хозяйствующие субъекты, реализующие в его границах рассматриваемых товар в пределах определенного временного интервала исследования товарного рынка.

Осуществление хозяйствующими субъектами работ в границах рассматриваемого товарного рынка, в соответствии с «Градостроительным кодексом Российской Федерации» от 29.12.2004 N 190-ФЗ, предполагает наличие членства в саморегулируемой организации в сфере строительства.

Комиссией установлено, что информация о составе хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке содержится в общем доступе в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на официальном сайте Ассоциации «Общероссийская негосударственная некоммерческая организация общероссийское

отраслевое объединение работодателей «Национальное объединение саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, осуществляющих строительство» (далее - НОСТРОЙ, <https://reestr.nostroy.ru/reestr>).

Согласно информации, размещенной НОСТРОЙ, в административно-территориальных границах Республики Татарстан действует 3 саморегулируемые организации:

- АСРО «Содружество строителей РТ» (Регистрационный номер в государственном реестре СРО: СРО-С-014-23062009): 2727 членов СРО;

- Ассоциация «ОСОТ» (Регистрационный номер в государственном реестре СРО: СРО-С-206-09032010): 2616 членов СРО;

- Союз «Объединение профессиональных строителей» (Регистрационный номер в государственном реестре СРО: СРО-С-207-09032010): 1249 членов СРО Учитывая вышеизложенное. Комиссией Татарстанского УФАС России установлено, что работы в рассматриваемых границах товарного рынка осуществляют 6592 организаций.

Таким образом, Комиссией установлено, что рынок строительно-монтажных и прочих работ, в том числе установка и монтаж оборудования является высококонкурентным, соответственно, обход конкурентных процедур ограничивает конкуренцию на соответствующем рынке.

Расчет объема товарного рынка.

В соответствии с пунктом 6.1 Порядка проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, общий объем товарной массы за определенный период времени определяется как сумма объемов продаж данного товара хозяйствующими субъектами, действующими на рассматриваемом товарном рынке.

Согласно данным Территориального органа Федеральной службы государственной статистики по Республике Татарстан, в частности по «Докладу «Социально-экономическое положение Республики Татарстан» за 2019, 2020 годы, объем работ, выполненных по виду деятельности «строительство» за 2019 год составил: 363 096,0 млн. руб., за 2020 год составила 356 076,1 млн. рублей.

Уровень концентрации товарного рынка.

По результатам анализа состояния конкурентной среды на товарном рынке. Комиссией Татарстанского УФАС России установлено, что товарный рынок строительно-монтажных и прочих работ, в том числе установка и монтаж оборудования на территории Республики Татарстан относится к низкоконцентрированному товарному рынку.

Барьеры входа на товарный рынок.

К барьерам входа на товарный рынок относятся: экономические ограничения, административные ограничения, стратегия поведения действующих на рынке хозяйствующих субъектов направленная на создание барьеров входа на рынок, наличие среди действующих на рынке хозяйствующих субъектов вертикально-интегрированных хозяйствующих субъектов, которые приводят к созданию барьеров входа на рынок и другое.

Осуществление хозяйствующими субъектами работ в границах рассматриваемого товарного рынка, в соответствии с «Градостроительным кодексом Российской Федерации» от 29.12.2004 N 190-ФЗ, предполагает наличие членства в саморегулируемой организации в сфере строительства.

Учитывая вышеизложенное, барьером входа на рассматриваемый товарный рынок являются условия вступления в саморегулируемую организацию.

Вместе с тем данный барьер является преодолимым. В случае соответствия хозяйствующего субъекта требованиям СРО, членом которого он намерен стать.

Оценка состояния конкуренции на товарном рынке.

Принимая во внимание результаты проведенного анализа состояния конкурентной среды, Комиссия Татарстанского УФАС России обоснованно пришла к выводу о том, что товарный рынок строительно-монтажных и прочих работ, в том числе установка и монтаж оборудования на территории Республики Татарстан можно отнести к рынку с развитой конкуренцией, соответственно, исполнение государственного контракта по закупке до ее

размещения на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок ограничивает конкуренцию на соответствующем рынке.

Согласно пункту 18 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии с пунктом 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 Закона о защите конкуренции), если такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции, в том числе соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок.

Признаки ограничения конкуренции закреплены в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции и к ним, в частности, относятся сокращение числа участников рынка, рост или снижение цены товара, обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара.

Поскольку уже сам факт создания препятствий для входа на рынок означает либо сокращение, либо создание условий для сокращения числа участников рынка, запрет, предусмотренный пунктом 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, является безусловным, в связи с чем дополнительное установление ограничения конкуренции не требуется, поскольку такое ограничение вытекает из факта создания препятствий.

Антиконкурентная деятельность хозяйствующих субъектов, достигших соглашения, направленная против добросовестной конкуренции, запрещена законодательством Российской Федерации и является по своей сути, видом незаконной предпринимательской деятельности.

Таким образом, Татарстанское УФАС России пришло к обоснованному выводу о том, что вышеуказанные факты свидетельствуют о наличии в действиях ГКУ «Главинвестстрой РТ» и ООО «Газстройсервис» признаков нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

С учетом вышеизложенного, суд приходит к выводу о том, что решение антимонопольного от 28.12.2021 г. по делу №016/01/11-2050/2021 является законным и обоснованным, правовые основания для признания его недействительным отсутствуют.

В соответствии с п.3 ст.201 АПК РФ, в случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решения и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и не нарушают права и законные интересы заявителя, суд принимает решение об отказе в удовлетворении заявленного требования.

Принимая во внимание вышеизложенные обстоятельства, суд не находит правовых оснований для удовлетворения заявленных требований.

Госпошлина относится на заявителя.

Руководствуясь статьями 110, 167 – 170, 176, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд

РЕШИЛ:

В удовлетворении заявления отказать.

Решение может быть обжаловано в месячный срок в Одиннадцатый арбитражный апелляционный суд, г. Самара, через Арбитражный суд Республики Татарстан.

Судья

И.А. Хафизов

Электронная подпись действительна.

Данные ЭП: Удостоверяющий центр Федеральное казначейство

Дата 27.12.2021 9:03:49

Кому выдана Хафизов Ильнур Абдуллович