

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-9/7-2016

г. Магадан

Резолютивная часть решения оглашена «29» декабря 2016 г.

В полном объеме решение изготовлено «19» января 2017 г.

Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства рассмотрев дело № 02-9/7-2016 по признакам нарушения Министерством образования и молодежной политики Магаданской области (ИНН 4909085721, ул. Транспортная, д. 5/23, г. Магадан, 685000) и ООО «Твой Выбор» (ИНН 4909099379, ул. Якутская, д. 51 Б, г. Магадан, 685000) пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в фактическом исполнении государственных контрактов № 17-К 2014 от 20.12.2014 (реестровый номер записи [0347100001414000027](#)), № 20-К 2014 от 23.12.2014 (реестровый номер записи [0347100001414000031](#)), № 23-К 2014 от 23.12.2014 (реестровый номер записи [0347100001414000034](#)), № 30-К 2014 от 26.12.2014 (реестровый номер записи [0347100001414000041](#)) до даты подведения итогов конкурентных процедур, определения победителя и заключения государственных контрактов в нарушение положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», что привело (или могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке,

в присутствии лиц, участвующих в деле:

- Ответчиков - Министерства образования и молодежной политики Магаданской области;

- ООО «Твой Выбор»;

УСТАНОВИЛА:

17.08.2016 г. в Магаданское УФАС России поступило письмо

Прокуратуры Магаданской области с обращением о необходимости повторного рассмотрения переданных Прокуратурой Магаданской области материалов проверки (вх. № 04/951 от 28.03.2016 г.) на действия Министерства образования и молодежной политики Магаданской области (далее – Министерство) и ООО «Твой Выбор», выразившиеся в фактическом исполнении государственных контрактов № 17-К 2014 от 20.12.2014 (реестровый номер записи [0347100001414000027](#)), № 20-К 2014 от 23.12.2014 (реестровый номер записи [0347100001414000031](#)), № 23-К 2014 от 23.12.2014 (реестровый номер записи [0347100001414000034](#)), № 30-К 2014 от 26.12.2014 (реестровый номер записи 0347100001414000041) до даты подведения итогов конкурентных процедур, определения победителя и заключения государственных контрактов в нарушение положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», что привело (или могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

Согласно переданным Прокуратурой Магаданской области материалам 23 декабря 2014 года между Министерством образования и молодежной политики Магаданской области и победителем запроса котировок – ООО «Твой Выбор» был заключен государственный контракт № 23-К2014 от 23.12.2014 (реестровый номер записи [№0347100001414000034](#)) на оказание услуги по организации и проведению мероприятия среди молодежи от 18 до 30 лет по теме «Бизнес планирование как инструмент управления бизнесом» в рамках программы Федерального агентства по делам молодежи «Ты - предприниматель» в Магаданской области».

В соответствии с Аукционной документацией и п. 3.1 вышеуказанного государственного контракта срок оказания услуг: с 23.12.2014 по 30.12.2014 г.

23.12.2014 года сторонами подписан Акт б/н сдачи-приемки оказанной услуги по Контракту № 23-К 2014 на оказание услуг от 23 декабря 2014г.

Согласно Техническому заданию (приложение № 1 к государственному контракту) исполнитель после оказания услуги обязан представить заказчику отчет, в том числе с приложением фотоматериалов.

Представленные ООО «Твой Выбор» отчет по исполнению контракта № 23-К2014 от 23 декабря 2014г. и акт б/н сдачи-приемки оказанной услуги опровергаются фотоматериалами на электронном носителе, которые выполнены **12.12.2014**.

Аналогичные нарушения антимонопольного законодательства были

допущены Министерством и ООО «Твой Выбор» при оказании услуг по следующим государственным контрактам:

- №17-K2014 от 20.12.2014 (реестровый номер записи [0347100001414000027](#)) на оказание услуги по организации и проведению торжественной церемонии награждения победителей регионального этапа Всероссийского конкурса «Молодой предприниматель России» в рамках программы Федерального агентства по делам молодежи «Ты – предприниматель» в Магаданской области. (Срок исполнения с 20.12.2014 по 27.12.2014, фактическое исполнение 05.12.2014);
- №20-K2014 от 23.12.2014 (реестровый номер записи [0347100001414000031](#)) на оказание услуги по организации и проведению мероприятия среди молодежи от 18 до 30 лет по теме «Виды государственной поддержки малого бизнеса» в рамках программы Федерального агентства по делам молодежи «Ты – предприниматель» в Магаданской области». (Срок исполнения с 23.12.2014 по 30.12.2014, фактическое исполнение 12.12.2014);
- №30-K2014 от 26.12.2014 (реестровый номер записи 0347100001414000041) на оказание услуг по организации и проведению регионального этапа всероссийского конкурса «Молодой предприниматель России» в рамках программы Федерального агентства по делам молодежи «Ты – предприниматель» в Магаданской области. (Срок исполнения с 26.12.2014 по 27.12.2014, фактическое исполнение с 19.11.2014 по 05.12.2014).

На основании изложенного заявитель полагает, что Министерство образования и молодежной политики Магаданской области и ООО «Твой Выбор», оказав услуги по предметам вышеуказанных государственных контрактов до даты подведения итогов конкурентных процедур, определения победителя и заключения государственных контрактов, нарушили установленный действующим законодательством порядок проведения закупок, что привело (или могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Министерство и Общество «Твой Выбор» с указанным нарушением не согласились, полагают, что в их действиях отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Так, в рамках рассмотрения переданных Прокуратурой Магаданской области материалов проверки, Обществом «Твой Выбор» были представлены письменные пояснения (вх. № 02/1232 от 18.04.2016), из которых следует, что на момент планового наступления сроков реализации мероприятий в бюджет Магаданской области федеральные средства на его реализацию еще не поступили, при этом Федеральным агентством по делам молодежи «Росмолодежь» (далее – ФАДМ) уже

были установлены условия по исполнению плана-графика реализации мероприятий, и поэтому было принято

решение провести указанные мероприятия до подписания контракта за счет областных средств.

Также из пояснений ООО «Твой Выбор» следует, что награждение победителей регионального этапа Всероссийского конкурса «Молодой предприниматель России – 2014» (гос. контракт № 17-К2014 от 20.12.2014) было объединено с награждением победителей и призеров Ярмарки молодых предпринимателей и проведено Обществом «Твой Выбор» ранее, чем заключен сам контракт, за счет средств ООО «Твой Выбор».

Вместе с тем, как следует из пояснений ООО «Твой Выбор», при поступлении денежных средств из федерального бюджета (ноябрь 2014) было принято решение о проведении повторной церемонии награждения, так как поступление денежных средств из федерального бюджета обязывало Министерство провести мероприятие и представить в Минэкономразвития РФ финансовую отчетность по итогам реализации мероприятий.

Ввиду вышеизложенного Министерством было принято решение о проведении запроса котировок на оказание услуг, которые уже фактически были оказаны Обществом «Твой Выбор», и, по мнению ООО «Твой Выбор», Общество, приняв участие в запросе котировок, реализовало свое законное право на заключение контракта на оказание уже фактически оказанных услуг.

Аналогичные письменные пояснения были представлены в адрес Магаданского УФАС Министерством образования и молодежной политики Магаданской области (исх. № 2250 от 15.04.2016).

В ходе рассмотрения настоящего дела Министерством представлены дополнительные письменные пояснения и документы об отсутствии в его

действиях признаков нарушения антимонопольного законодательства (приобщены к материалам дела на заседании Комиссии 01.12.2016 г.) В частности Министерство считает, что проведение мероприятий до подписания государственных контрактов не свидетельствует о наличии между ООО «Твой Выбор» и Министерством соглашения, направленного на ограничение конкуренции.

Также представитель Министерства полагает, что закупочные процедуры были проведены в соответствии с положениями действующего законодательства о контрактной системе, а фактическое

оказание Обществом «Твой Выбор» услуг до даты заключения контракта являются нарушением правил приемки оказанных услуг.

Кроме того, представитель Министерства представил в материалы дела дополнительные документы, включая отчеты о выполнении работ (оказании услуг), описывающие ход выполнения работ, с приложением фотоотчетов на CD-диске и на бумажном носителе (с указанием даты их создания/изменения), (приобщены к материалам дела на заседании Комиссии 19.12.2016 г.).

Представители ООО «Твой Выбор» с вмененным Обществу нарушением антимонопольного законодательства не согласны в полном объеме, от дачи пояснений по существу рассматриваемого дела отказались; заявили, что Министерство не может выступать в качестве ответчика по данному делу, так как не является хозяйствующим субъектом, и что соглашений, повлекших ограничение конкуренции, Общество с Министерством не заключало.

Обществом «Твой Выбор» на обозрение Комиссии были представлены оборотно-сальдовая ведомость с указанием всех клиентов Общества и таблица, содержащая перечень заключенных Обществом контрактов, с указанием сроков их оплат. Указанные документы были приобщены к материалам дела.

23.12.2016 года в адрес Управления от Общества «Твой Выбор» поступило ходатайство о проведении в отношении директора Общества психофизического исследования с использованием полиграфа.

29 декабря 2016 по результатам рассмотрения указанного ходатайства Комиссией было принято решение об отказе в его удовлетворении.

Принимая решение об отказе в удовлетворении данного ходатайства, Комиссия исходила из того, что факт оказания Обществом «Твой Выбор» услуг до даты подведения итогов запросов котировок и определения победителя подтверждается другими имеющимися в материалах дела доказательствами, объем которых позволяет сделать вывод о наличии в действиях Общества признаков антимонопольного законодательства без проведения в отношении его директора психофизического исследования с использованием полиграфа.

Заслушав представителей сторон, исследовав и оценив имеющиеся в деле доказательства, Комиссией Магаданского УФАС России установлено следующее.

05.12.2014 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком – Министерством образования и молодежной политики Магаданской области было размещено извещение о проведении запроса котировок «Оказание услуги по организации и проведению мероприятия среди молодежи от 18 до 30 лет по теме «Бизнес планирование как инструмент управления бизнесом» в рамках программы Федерального агентства по делам молодежи «Ты-предприниматель» в Магаданской области» (реестровый номер извещения [0347100001414000029](#)).

Начальная (максимальная) цена контракта 250000, 00 рублей.

Согласно извещению о проведении запроса котировок дата и время начала подачи заявок – 08.12.2014 09:00; дата и время окончания подачи заявок – 15.12.2014 10:40; дата и время проведения вскрытия конвертов, открытия доступа к электронным документам заявок участников – 15.12.2014 10:40.

Всего на участие в запросе котировок, согласно Протоколу рассмотрения и оценки заявок № П 1 от 15.12.2014 года было подано 2 заявки.

Согласно вышеуказанному протоколу заявки обоих участников были допущены к дальнейшей процедуре торгов.

Победителем запроса котировок, согласно вышеуказанному Протоколу, **признано ООО «Твой Выбор»** с предложением цены контракта 249 900 рублей 00 копеек.

23 декабря 2014 года между Министерством образования и молодежной политики Магаданской области (Заказчик) и победителем запроса котировок – ООО «Твой Выбор» (Исполнитель), **был заключен государственный контракт № 23-К2014** от 23.12.2014 (реестровый номер записи [0347100001414000034](#)) на оказание услуги по организации и проведению мероприятия среди молодежи от 18 до 30 лет по теме «Бизнес планирование как инструмент управления бизнесом» в рамках программы Федерального агентства по делам молодежи «Ты - предприниматель» в Магаданской области».

Согласно п. 1.1. Государственного контракта предметом указанного контракта является оказание услуги по организации и проведению мероприятия среди молодежи от 18 до 30 лет по теме «Бизнес планирование как инструмент управления бизнесом» в рамках программы Федерального агентства по делам молодежи «Ты - предприниматель» в Магаданской области» в соответствии с

Техническим заданием (Приложение № 1 к Контракту).

В соответствии с п. 3.1. срок оказания услуги: с момента заключения контракта до 30 декабря 2014 г.

23.12.2014 года сторонами подписан Акт б/н сдачи-приемки оказанной услуги по Контракту № 23-К 2014.

Фактически услуги, указанные в контракте, оказаны ООО «Твой Выбор» **12 декабря 2014 года**, что подтверждается фотоматериалами на электронном носителе, приложенными к отчету по исполнению контракта № 23-К 2014 от 23 декабря 2014г, т.е. услуги, являющиеся предметом контракта, **были оказаны до даты подведения итогов конкурентных процедур по результатам запроса котировок.**

15 октября 2016 г. на основании материалов проверки, переданных Прокуратурой Магаданской области 25.03.2016 г., а также документов и информации, представленной по запросам, Приказом Магаданского УФАС России № 01-12/75 возбуждено дело № 02-9/7-2016 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Министерства образования и молодежной политики Магаданской области и ООО «Твой Выбор» по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением № 164 от 20.10.2016 г. дело назначено к рассмотрению на 24.11.2016 г. (в заседании Комиссии объявлялся перерыв до 14 час. 15 мин. 01.12.2016 г.).

Определением № 183 от 01.12.2016 рассмотрение дела было отложено до 19.12.2016 в связи с необходимостью получения и анализа дополнительных документов.

В рамках рассмотрения дела, на основании части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, Магаданским УФАС России проведен *анализ состояния конкуренции* в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии признаков нарушения антимонопольного законодательства, по результатам которого 30 ноября 2016 года подготовлен Обзор состояния конкурентной среды на рынке услуг по организации и проведению мероприятий для государственных и муниципальных нужд на территории Магаданской области в 2014г. (далее – Обзор).

Обзор рынка услуг проведен в соответствии с «Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке», утвержденным

Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее - Порядок проведения анализа).

В соответствии с пунктом 10.9 Порядка, по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции включает:

- а) определение временного интервала исследования;
- б) определение предмета торгов;
- в) определение состава хозяйствующих субъектов.

Согласно разделу 2 Обзора временной интервал исследования товарного рынка определен 2014 годом.

В соответствии с разделом 3 Обзора предметом запросов котировок являются следующие услуги:

1. По контракту №17-К 2014 от 20.12.2014 – оказание услуг по организации и проведению торжественной церемонии награждения победителей регионального этапа Всероссийского конкурса «Молодой предприниматель России» в рамках программы Федерального агентства по делам молодежи «Ты - предприниматель» в Магаданской области.
2. По контракту №20-К 2014 от 23.12.2014 – оказание услуг по организации и проведению мероприятия среди молодежи от 18 до 30 лет по теме «Виды государственной поддержки малого бизнеса» в рамках программы Федерального агентства по делам молодежи «Ты - предприниматель» в Магаданской области.
3. По контракту №30-К от 26.12.2014 2014 - оказание услуг по организации и проведению регионального этапа Всероссийского конкурса «Молодой предприниматель России» в рамках программы Федерального агентства по делам молодежи «Ты - предприниматель» в Магаданской области.
4. По контракту №23-К 2014г. от 23.12.2014 – оказание услуг по организации и проведению мероприятия среди молодежи от 18 до 30 лет по теме «Бизнес планирование как инструмент управления бизнесом» в рамках программы Федерального агентства по делам молодежи «Ты- предприниматель» в Магаданской области.

Согласно разделу 4 Обзора покупателем услуг (заказчиком) является Министерство образования и молодежной политики Магаданской области.

Участниками запросов котировок (реестровые номера извещений 0347100001414000023, 0347100001414000026, 0347100001414000029,

0347100001414000036) являлись ООО «Твой Выбор» (ИНН 4909099379, почтовый адрес: 685000, г. Магадан, ул. Парковая, д.13, каб. 215), Магаданская областная общественная спортивная организация «Путь саморазвития» (ИНН 4909997196, почтовый адрес: 685000, г. Магадан, ул. Парковая, д.31/1, кв.1).

Из вышеприведенного Обзора следует, что на участие в запросах котировок подали заявки два участника, а это значит, что по отношению друг к другу данные участники являются конкурирующими хозяйствующими субъектами, так как действуют на одном товарном рынке, имеющим одинаковые продуктовые и географические границы, следовательно, победителем запросов котировок теоретически мог быть любой из указанных участников торгов.

Однако, по причине договоренности между Министерством и ООО «Твой Выбор» об оказании услуг до даты подведения итогов запросов котировок и определения победителя Обществу «Твой Выбор» были созданы преимущественные условия для признания его победителем в еще незавершенных в соответствии с действующим законодательством закупочных процедурах, что фактически лишило возможности другого участника, а также потенциальных участников, претендовать на победу в запросах котировок, так как на момент определения победителя и заключения государственного контракта услуги, являющиеся его предметом, были уже выполнены Обществом «Твой Выбор».

Из изложенного следует, что своими действиями Министерство и ООО «Твой Выбор» ограничили круг потенциальных победителей закупки, что

привело (или могло) привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке и напрямую повлияло на итоги конкурентных процедур закупок.

В соответствии с п.1 статьи 8 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок (п.2 ст. 8 Закона о контрактной системе).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений **запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции**, в том числе координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации.

Согласно п. 18 ст. 4 Закона о защите конкуренции соглашение – это договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Таким образом, выполнение работ и оказание услуг до подведения итогов

соответствующих процедур свидетельствует о волеизъявлении обоих участников достигнутых соглашений, о совершении действий, направленных на исполнение договорных мероприятий, которые в последующем оформляются государственным контрактом, что содержит в себе признаки нарушения п. 1 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Действиями Министерства и ООО «Твой Выбор» были ущемлены права и законные интересы неопределенного круга лиц, которые имеют право оказывать аналогичные услуги.

Также оказание ООО «Твой Выбор» услуг по организации и проведению мероприятий до даты подведения итогов закупочных процедур, определения победителя и заключения государственных контрактов по итогам запросов котировок также подтверждается информацией, размещенной в сети Интернет. В частности, в материалах дела имеются распечатки **с официальных сайтов** Российского делового портала информационной поддержки предпринимательства «Альянс Медиа» <http://allmedia.ru>, Регионального информационного портала

«КОЛЫМА РУ» <http://www.kolyma.ru>, и официального сайта Министерства образования и молодежной политики Магаданской области <http://minobr.49gov.ru>, согласно которым данные мероприятия были проведены в сроки, не соответствующие срокам, указанным в государственных контрактах, а именно:

- услуги по организации и проведению торжественной церемонии награждения победителей регионального этапа Всероссийского конкурса «Молодой предприниматель России» в рамках программы Федерального агентства по делам молодежи «Ты – предприниматель» в Магаданской области» (государственный контракт №17-K2014 от 20.12.2014), согласно распечаткам с сайтов <http://allmedia.ru/newsitem.asp?id=946786>, http://minobr.49gov.ru/press/news/?id_4=3590, <http://www.kolyma.ru/index.php?newsid=48252>, были оказаны **05.12.2014 г.** (Срок оказания услуг согласно государственному контракту с **20.12.2014 по 27.12.2014**);

- услуги по организации и проведению мероприятия среди молодежи от 18 до 30 лет по теме «Виды государственной поддержки малого бизнеса» в рамках программы Федерального агентства по делам молодежи «Ты– предприниматель» в Магаданской области» (государственный контракт №20-K2014 от 23.12.2014), согласно распечатке с официального сайта Министерства Образования и молодежной политики Магаданской области http://minobr.49gov.ru/press/news/?id_4=3590, были оказаны **12.12.2014 г.** (Срок оказания услуг согласно государственному контракту с **23.12.2014 по 30.12.2014**);

- услуги по организации и проведению мероприятия среди молодежи от 18 до 30 лет по теме «Бизнес планирование как инструмент управления бизнесом» в рамках программы Федерального агентства по делам молодежи «Ты - предприниматель» в Магаданской области» (государственный контракт №23-K2014 от 23.12.2014), согласно распечатке с официального сайта Министерства образования и молодежной политики Магаданской области http://minobr.49gov.ru/press/news/?id_4=3590, были оказаны **12.12.2014 г.** (Срок

оказания услуг согласно государственному контракту с **23.12.2014 по 30.12.2014**);

- услуги по организации и проведению регионального этапа всероссийского конкурса «Молодой предприниматель России» в рамках программы Федерального агентства по делам молодежи «Ты – предприниматель» в Магаданской области (государственный контракт №30-K2014 от 26.12.2014) фактически были оказаны до **05.12.2014.**

Согласно распечатке с сайта <http://www.kolyma.ru/index.php?newsid=45359> срок подачи заявок на участие в конкурсе «Ты – предприниматель 2014» до **01.09.2014**, награждение победителей данного конкурса согласно распечатке с сайта <http://www.kolyma.ru/index.php?newsid=48252> состоялось **05.12.2014**. (Срок оказания услуг согласно государственному контракту с **26.12.2014 по 27.12.2014**).

Кроме того, Министерством в материалы дела были представлены дополнительные документы, подтверждающие оказание ООО «Твой Выбор» услуг до даты подведения итогов конкурентных процедур, определения победителя и заключения государственных контрактов, включая отчеты о выполнении работ (оказании услуг), описывающие ход выполнения работ, с приложением фотоотчетов на CD-диске и на бумажном носителе (с указанием даты их создания/изменения).

Согласно вышеуказанным фотоотчетам на CD-диске и бумажном носителе услуги по организации и проведению мероприятий, в соответствии с предметами рассматриваемых государственных контрактов, были оказаны Обществом «Твой Выбор» в сроки, не соответствующие срокам, указанным в государственных контрактах, а именно:

- услуги в соответствии с предметом государственного контракта №17-К 2014 от 20.12.2014 были оказаны **05.12.2014 г.**;

- услуги в соответствии с предметом государственного контракта 20-К 2014 от 20.12.2014 были оказаны **12.12.2014 г.**;

- услуги в соответствии с предметом государственного контракта 23-К 2014 от 20.12.2014 были оказаны **12.12.2014 г.**;

- услуги в соответствии с предметом государственного контракта 30-К 2014 от 20.12.2014 фактически были оказаны **до 05.12.2014 г.**

С учетом изложенных обстоятельств дела, руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства 19.12.2016 приняла заключение об обстоятельствах дела (исх. № 01-10/2728 от 21.12.2016) и вручила его копию лицам, участвующим в деле.

В связи с принятием и оглашением на заседании Комиссии заключения об обстоятельствах дела Определением № 191 от 19.12.2016 рассмотрение дела было отложено до 29.12.2016 г.

В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить 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 по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства.

До начала заседания Комиссии от ООО «Твой Выбор» поступили Письменные пояснения (от 27.12.2016 вх. № 02/3523 и от 23.12.2016 вх. № 01/3484) на заключение Комиссии Магаданского УФАС России об обстоятельствах настоящего дела, в которых Общество выразило свое несогласие с вменяемым нарушением по следующим основаниям.

По мнению представителей Общества «Твой Выбор» Министерство не может выступать в качестве ответчика по данному делу, так как не является хозяйствующим субъектом.

Как полагают представители Общества «Твой Выбор», в качестве ответчиков по делу о нарушении антимонопольного законодательства могут выступать только хозяйствующие субъекты. Учитывая, что Министерство образования и молодежной политики Магаданской области является органом исполнительной власти субъекта РФ, настоящее дело подлежит прекращению.

Довод Общества о том, что Министерство является ненадлежащим ответчиком, подлежит отклонению в силу следующего.

В соответствии с [ч. 1 ст. 3](#) Закона о защите конкуренции указанный 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.

Согласно ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запросов котировок цен на товары, запросов предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе

заключение соглашений между **организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов**, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников.

В рассматриваемом деле заказчиком является орган исполнительной власти субъекта РФ – Министерство образования и молодежной политики Магаданской области, следовательно, ответчик в лице Министерства установлен правильно.

По мнению представителей Общества «Твой Выбор», Прокуратура Магаданской области является ненадлежащим заявителем по настоящему делу, так как является государственным органом, а не хозяйствующим субъектом.

Как полагает Общество «Твой выбор», подавать заявление о нарушении антимонопольного законодательства в антимонопольный орган имеют право

исключительно хозяйствующие субъекты, чьи права и законные были нарушены.

Указанный довод Общества «Твой Выбор» является несостоятельным, поскольку согласно пп. 1 ч. 2 ст. 39 Закона о защите конкуренции основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является **поступление из государственных органов, органов местного самоуправления материалов, указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства (далее - материалы)**.

Таким образом, круг лиц, подлежащих привлечению к участию в настоящем деле, антимонопольным органом определен правильно.

По мнению Общества «Твой Выбор», антимонопольный орган не наделен полномочиями по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и ссылки Управления, указанные в заключении, на Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», являются несостоятельными.

Комиссия не может согласиться с указанным доводом в силу следующего.

Согласно п. 1 Положения о Федеральной антимонопольной службе,

утвержденного Постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 № 331 «Об утверждении Положения о Федеральной антимонопольной службе» (далее – Положение), Федеральная антимонопольная служба (ФАС России) является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю **в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.**

В соответствии с п. 5 Постановления Правительства РФ от 07.04.2004 № 189 «Вопросы Федеральной антимонопольной службы» одной из основных функций антимонопольной службы **является контроль в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.**

Согласно п. 4 Положения, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 г. № 331, Федеральная антимонопольная служба осуществляет свою деятельность непосредственно и через свои территориальные органы.

В силу п. 1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (утв. Приказом ФАС от 23.07.2015 N 649/15) территориальный орган Федеральной антимонопольной службы осуществляет **функции по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.**

Таким образом, согласно действующему законодательству, Магаданское УФАС России является федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере госзакупок.

Также в адрес Управления до начала заседания Комиссии поступили Письменные пояснения Министерства образования и молодежной политики Магаданской области (исх. № 7602 от 28.12.2016 г.) на заключение Комиссии Магаданского УФАС России, в которых Министерство сообщает о несогласии с выводами антимонопольного органа, изложенными в заключении об обстоятельствах дела № 02-9/7-2016.

По мнению Министерства, закупочные процедуры были проведены в соответствии с положениями действующего законодательства о контрактной системе, и проведение мероприятий, т.е. фактическое оказание услуг до даты подведения итогов закупок, определения победителя и заключения государственных контрактов, не являются действиями, ограничивающими конкуренцию, а являются нарушением

правил приемки оказанных услуг.

Также представитель Министерства полагает, что проведение мероприятий до подписания государственных контрактов не свидетельствует о наличии между ООО «Твой Выбор» и Министерством соглашения, направленного на ограничение конкуренции.

Довод Министерства о том, что действия ООО «Твой Выбор» и Министерства являются нарушением правил приемки оказанных услуг, а не нарушением антимонопольного законодательства, подлежит отклонению в силу следующего.

Порядок и правила проведения закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд установлены Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Согласно ст. 3 Закона о контрактной системе закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд - совокупность действий, осуществляемых в установленном указанным Федеральным законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. Закупка начинается с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и **завершается исполнением обязательств сторонами контракта.**

В соответствии со ст. 94 указанного закона исполнение контракта включает в себя комплекс мер, реализуемых **после заключения контракта** и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), в том числе приемку оказанной услуги.

В рассматриваемом случае заключение контрактов между Министерством и Обществом «Твой Выбор» состоялось после фактического исполнения сторонами его обязательств, более того Общество «Твой Выбор» исполнило свои обязательства по вышеуказанным контрактам ранее, чем стали известны итоги по результатам проведения конкурентных процедур и определен победитель.

Как уже указывалось выше, Обществу «Твой Выбор» были созданы преимущественные условия для признания его победителем в еще незавершенных в соответствии с действующим законодательством процедурах закупок, что фактически ограничило круг потенциальных победителей закупки, и в итоге лишило смысла проведение самих конкурентных процедур закупок.

Указанные действия Министерства и Общества «Твой Выбор» являются нарушением порядка проведения запросов котировок и определения победителя, которые привели (или могли) привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке, что является нарушением антимонопольного законодательства.

Давая оценку действиям Министерства и ООО «Твой Выбор», Комиссия признает, что услуги по организации и проведению мероприятий по взаимному согласию сторон были оказаны Обществом «Твой Выбор» без проведения конкурентных процедур, установленных законодательством, в нарушение принципа обеспечения конкуренции, установленного статьей 8 Закона о контрактной системе.

Указанными действиями Министерство и ООО «Твой Выбор» создали неравные условия для участников (потенциальных участников) закупки, что в итоге лишило смысла проведение конкурентных процедур в целом, так как победитель был уже заранее определен Заказчиком и по факту уже исполнил обязательства в соответствии с предметом еще не заключенного государственного контракта, что привело к ограничению конкуренции, в частности - к необоснованному ограничению круга потенциальных победителей закупки, и в целом напрямую повлияло (или могло повлиять) на итоги запросов котировок.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

1. Признать действия Министерства образования и молодежной политики Магаданской области (ИНН 4909085721, юридический адрес: ул. Транспортная, д. 5/23, г. Магадан, 685000) и **ООО «Твой Выбор»** (ИНН 4909099379, юридический адрес: ул. Якутская, д. 51 Б, г. Магадан, 685000), выразившиеся в фактическом исполнении государственных контрактов № 17-К 2014 от 20.12.2014 (реестровый номер записи [0347100001414000027](#)), № 20-К 2014 от 23.12.2014 (реестровый номер записи [0347100001414000031](#)), № 23-К 2014 от 23.12.2014 (реестровый номер записи [0347100001414000034](#)), № 30-К 2014 от 26.12.2014 (реестровый номер записи 0347100001414000041) до даты подведения

итогах запросов котировок, определения победителя и заключения государственных контрактов в нарушение положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», нарушением **пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»**, что привело (или могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

2. В связи с исполнением и истечением срока действия вышеуказанных государственных контрактов **предписание Министерству образования и молодежной политики Магаданской области и ООО «Твой Выбор» не выдавать.**

3. Направить материалы дела уполномоченному должностному лицу Магаданского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных к административной ответственности.