

РЕШЕНИЕ

по делу № 94-16-18

10 октября 2018 года

г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии 26 сентября 2018 года.

В полном объеме решение изготовлено 10 октября 2018 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – «...», заместитель руководителя управления; члены Комиссии – «...», главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти; «...», специалист-эксперт отдела контроля закупок, рассмотрев дело №94-16-18, возбужденное в отношении Министерства социальной политики Красноярского края «...» (далее – Министерство) и общества с ограниченной ответственностью «Ники» «...» (далее – ООО «Ники») по признакам нарушения пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»),

в присутствии представителя ООО «Ники» - «...»;

в присутствии представителей Министерства – «...», «...»;

в отсутствие заявителя, уведомленного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела.

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступило обращение Управления ФСБ России по Красноярскому краю «...» о проведении проверки на предмет соблюдения требований антимонопольного законодательства действий

Министерства при заключении государственных контрактов с ООО «Ники» на поставку бытовой техники без проведения публичных процедур.

По результатам рассмотрения вышеназванного обращения, в связи с выявлением в действиях Министерства и ООО «Ники» признаков нарушения пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в достижении антиконкурентного соглашения, реализованного путем заключения государственных контрактов № 81 от 21.03.2018; № 82 от 21.03.2018; № 83 от 22.03.2018; № 84 от 22.03.2018; № 85 от 22.03.2018; № 86 от 22.03.2018; № 87 от 22.03.2018; № 88 от 23.03.2018; № 89 от 23.03.2018; № 90 от 23.03.2018; № 91 от 23.03.2018; № 92 от 23.03.2018; № 93 от 26.03.2018; № 94 от 26.03.2018; № 95 от 26.03.2018; № 96 от 26.03.2018; № 97 от 26.03.2018; №100 от 13.02.2018; № 101 от 27.03.2018; № 102 от 27.03.2018; № 103 от 27.03.2018; № 104 от 27.03.2018 на поставку бытовой техники без проведения торгов, приказом Красноярского УФАС России №217 от 01.08.2018 возбуждено настоящее дело.

Определением от 01.08.2018 о назначении дела №94-16-18 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя привлечено Управление ФСБ России по Красноярскому краю, в качестве ответчиков Министерство и ООО «Ники», а рассмотрение дела назначено на 22.08.2018.

22 августа 2018 года дело №94-16-18 рассмотрено при участии представителей Министерства – «...», «...», представителя ООО «Ники» - «...», в отсутствии заявителя, уведомленного надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела.

Определением от 22 августа 2018 года об отложении рассмотрения дела №94-16-18 рассмотрение дела отложено в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела, рассмотрение дела назначено на 26.09.2018.

Копия заключения об обстоятельствах дела направлена в адрес лиц, участвующих в деле (исх. № 14284 от 29.08.2018).

26 сентября 2018 дело №94-16-18 рассмотрено при участии представителей Министерства – «...», «...», представителя ООО «Ники» - «...», в отсутствии заявителя, уведомленного надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела.

При рассмотрении дела №94-16-18 Комиссией установлены следующие, имеющие значение для рассмотрения дела, обстоятельства.

ООО «Ники» зарегистрировано в Едином государственном реестре юридических лиц Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №23 по Красноярскому краю 28.03.2016, «...».

В соответствии с электронной выпиской из ЕГРЮЛ, размещенной на официальном сайте Федеральной налоговой службы (<https://egrul.nalog.ru/>), основным видом деятельности ООО «Ники» является торговля розничная спортивным оборудованием и спортивными товарами в специализированных магазинах, дополнительным видом деятельности является торговля розничная мебелью, осветительными приборами и прочим бытовыми изделиями в специализированных магазинах.

В соответствии с Положением о Министерстве социальной политики Красноярского края (далее – Положение), утвержденного Постановлением Правительства Красноярского края от 7 августа 2008 г. 3 30-п, Министерство является органом исполнительной власти Красноярского края, который на основании и во исполнение Конституции Российской Федерации, федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации, Устава Красноярского края, законов края, правовых актов Губернатора края и Правительства края осуществляет: 1) нормативное правовое регулирование и разработку проектов законов края, правовых актов Губернатора края и Правительства края в сфере социальной поддержки и социального обслуживания граждан; 2) оказание государственных услуг, управление и распоряжение государственной собственностью в сфере социальной поддержки и социального обслуживания граждан; 3) контроль в сфере социального обслуживания и социальной поддержки граждан.

Согласно пункту 3.6 Положения к компетенции Министерства относится осуществление реализации государственных программ края, в том числе инвестиционных программ и региональных программ в сфере социального обслуживания граждан (в ред. Постановления Правительства Красноярского края от 30.06.2015 N 319-п).

Постановлением Правительства Красноярского края от 30.09.2013 №507-п утверждена государственная программа Красноярского края «Развитие системы социальной поддержки граждан» (далее – Программа).

В соответствии с пунктом 3.5 подпрограммы «Повышение качества жизни отдельных категорий граждан, степени их социальной защищенности» вышеуказанной Программы организация и проведение торжественно-праздничных мероприятий, посвященных празднованию Дня Победы в Великой Отечественной войне осуществляется Министерством в рамках бюджетной сметы путем проведения закупок и заключения контрактов на приобретение товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд, связанных с организацией и проведением названных массовых торжественных мероприятий в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ «О контрактной системе»).

В период от 21.03.2018 по 27.03.2018 между Министерством и ООО «Ники» были заключены следующие государственные контракты на поставку бытовой техники ко Дню Победы:

Дата и номер контракта	Сумма	Предмет
№ 81 от 21.03.2018	97850	поставка электрочайников Bosch TWK 8611
№ 82 от 21.03.2018	94250	поставка электрочайников Philips HD9351 91
№ 83 от 22.03.2018	85954	поставка хлебопечей Vitesse VS-428
№ 84 от	08260	поставка утюгов Tefal Turbo

№ 84 от 22.03.2018	76200	поставка утюгов Tefal TAU00 Pro Anti-Calc FV5630E0
№ 85 от 22.03.2018	97900	поставка утюгов Bosch TDA30241 10 Sensixx'x DA30 Secure
№ 86 от 22.03.2018	97250	поставка утюгов Philips GC2046/20 EasySpeed
№ 87 от 22.03.2018	98430	поставка погружных блендеров Braun MQ735
№ 88 от 23.03.2018	83700	поставка погружных блендеров Braun MQ5177BK
№ 89 от 23.03.2018	96800	поставка блендеров Philips HR 2875/00
№ 90 от 23.03.2018	97750	поставка тонометров автоматических Omron M2 Classic
№ 91 от 23.03.2018	96600	поставка тонометров автоматических Omron M3 Exper
№ 92 от 23.03.2018	96600	поставка тонометров автоматических Omron M3 Exper
№ 93 от 26.03.2018	96600	поставка термопотов Redmond Rtp-m801
№ 94 от 26.03.2018	98568	поставка тонометров автоматических Omron M3 Family
№ 95 от 26.03.2018	98568	поставка тонометров автоматических Omron M3 Family
№ 96 от 26.03.2018	98400	поставка тонометров автоматических Omron M3 Comfort
№ 97 от 26.03.2018	93750	поставка термопотов Scarlett SC-ET10D03
№100 от 13.02.2018	87300	поставка соковыжималок Gorenje JC8030
№ 101 от 27.03.2018	79020	поставка пароварок Tefal Convenient Series VC145130
№ 102 от 27.03.2018	96750	поставка мультипекаря Redmond RMB-705/3
№ 103 от 27.03.2018	79800	поставка мультипекаря Redmond RMC-M90
№ 104 от 27.03.2018	99000	поставка миксеров Moulinex HM612110
	Итого: 2363650	

Из преамбулы указанных контрактов следует, что они заключены в соответствии с требованиями пункта 4 части 1 статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ «О контрактной системе») и пунктом 3.5 раздела 3 подпрограммы «Повышение качества жизни отдельных категорий граждан, степени их социальной защищенности государственной программы Красноярского края «Развитие системы социальной поддержки граждан», утвержденной постановлением Правительства Красноярского края от 30.09.2013 №507-п.

Таким образом, все указанные контракты Министерством и ООО «Ники» были заключены без проведения торгов.

В соответствии с выпиской о движении средств по лицевому счету Министерства, платежными поручениями «...» Министерством в период от 10 по 17 апреля были перечислены на счет ООО «Ники» денежные средства в счет поставленного товара в размере 2363650 рублей.

Вместе с тем, при формировании 26.04.2018 индивидуальных подарков для вручения ветеранам Великой Отечественной войны была выявлена пересортица поставленного товара и недопоставка товара, заявленного в вышеуказанных товарах.

В связи с выявленной пересортицей и отсутствием возможности в короткий срок поставить необходимую бытовую технику ООО «Ники» платежным поручением от 24.05.2018 «...» возвратило перечисленные Министерством денежные средства в размере 2198600 рублей.

Таким образом, вышеуказанные контракты исполнены не в полном объеме, общая сумма исполненных контрактов (№81 от 21.03.2018, №85 от 22.03.2018, №92 от 23.03.2018) составила 165050 рублей.

22 августа 2018 года на заседании Комиссии представители Министерства поддержали письменные пояснения (исх.№80-3675 от 16.08.2018, вх.№14468 от 17.08.2018), считают, что Министерством при заключении контрактов с ООО «Ники» положения ФЗ «О контрактной системе» соблюдены.

При заключении контрактов Министерство руководствовалось положениями пункта 4 части 1 статьи 93 «ФЗ О контрактной системе» с учетом разъяснений ФАС России (письмо от 25.04.2017 №РП/27902/17), согласно которым данный пункт содержит только ограничение предельной суммы годового объема закупок на сумму, не превышающую 100 000 рублей.

Таким образом, по мнению Министерства, ФЗ «О контрактной системе» не содержит ограничений в количестве закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании пункта 4 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе», в том числе в случаях, когда предметом контрактов является приобретение одних и тех же товаров, работ, услуг.

Воспользовавшись этой нормой, Министерство заключило вышеуказанные государственные контракты с единственным поставщиком ООО «Ники», не превышая совокупного годового объема закупок.

Кроме того, представители Министерства обращают внимание Комиссии на тот факт, что перед заключением контрактов с ООО «Ники» был проведен мониторинг наличия и стоимости планируемого к закупке товара на существующем товарном рынке.

Исходя из проведенного анализа ценовых предложений, был определен единственный поставщик (исполнитель) - ООО «Ники», ценовое предложение у которого было ниже, чем у других потенциальных поставщиков.

Согласно объяснениям Министерства отказ от конкурентных способов определения поставщика обусловлен негативным опытом проведения конкурсных процедур на поставку бытовой техники к праздничным мероприятиям.

В 2016-2017 годах для проведения праздничных мероприятий Министерством были проведены электронные аукционы №ЭА 1274/16 «Поставка настольных электронных радиочасов в индивидуальной упаковке» и №АЭ 0497/17 «Поставка чайников электрических субъектами малого предпринимательства и социально ориентированными некоммерческими организациями».

По аукциону №ЭА 1274/16 поставщиком были сорваны сроки поставки и поставлен товар к приемке, по качеству и характеристикам, не соответствующий требованиям контракта. В результате чего государственный контракт №Ф.2016.44409/73 от 19.04.2016 был расторгнут и в условиях ограниченного промежутка времени Министерство вынуждено было закупать подарки в экстренном порядке без повторного проведения конкурентных процедур закупок.

По аукциону №ЭА 0497/17 победитель определен со снижением цены на 80%, в связи с чем Министерство дважды было вынуждено отказываться в приемке товара из-за несоответствия технических параметров заявленным требованиям.

В связи с проблемами, возникшими при проведении аукционов на поставку подарков к праздничным мероприятиям, учитывая социальную значимость данных закупок, с целью исключения срыва поставок и приобретения некачественной продукции в дальнейшем, аналогичные закупки осуществлялись по пункту 4 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе», не превышая совокупного годового объема закупок.

Представитель ООО «Ники» считает, что негативных последствий от заключенных государственных контрактов не возникло, поскольку государственные контракты расторгнуты, денежные средства возвращены на расчетный счет Министерства.

Исследовав материалы дела, Комиссия по рассмотрению дела пришла к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 8 Конституции Российской Федерации, в Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. Данная конституционная гарантия реализована в законодательстве о конкуренции.

Статья 34 Конституции Российской Федерации устанавливает, что каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической

деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции регламентированы положениями ФЗ «О защите конкуренции».

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

Статьей 4 ФЗ «О защите конкуренции» предусматривается, что конкуренция представляет собой соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В части 1 статьи 3 ФЗ «О защите конкуренции» указано, что настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, 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.

Требования ФЗ «О защите конкуренции» применимы к закупкам, проводимым в порядке Федеральных законов - ФЗ «О контрактной системе», ФЗ «О закупках».

В соответствии с пунктом 1 статьи 1 ФЗ «О контрактной системе» настоящий закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

В силу пункта 7 статьи 3 ФЗ «О контрактной системе» под заказчиком понимается заказчик - государственный или муниципальный заказчик либо в соответствии с частями 1 и 2.1 статьи 15 настоящего Федерального закона бюджетное учреждение, государственное, муниципальное унитарные предприятия, осуществляющие закупки.

Таким образом, при осуществлении закупок по изготовлению бланков удостоверений Министерство обязано руководствоваться требованиями ФЗ «О контрактной системе».

В силу статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом или иными правовыми актами (императивным

нормам), действующим в момент его заключения.

Таким образом, обязанность проверять соответствие положений договора и правовых оснований для его заключения действующему законодательству, в том числе ФЗ «О защите конкуренции» и ФЗ «О контрактной системе» возложена на обе стороны договора.

В соответствии со статьей 6 ФЗ «О контрактной системе» контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

В статье 8 ФЗ «О контрактной системе» закреплен принцип обеспечения конкуренции, заключающийся в следующем: 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).

Независимо от способа закупки принципы ФЗ «О контрактной системе» должны соблюдаться в полной мере.

Согласно статье 24 ФЗ «О контрактной системе» заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений.

При проведении торгов имеет место состязательность участников, конкурирующих между собой за право заключить договор и стремящихся выдвинуть организатору торгов наиболее выгодные условия договора по поставке товаров, выполнению работ или оказанию услуг. Именно торги позволяют максимально использовать механизм конкуренции и состязательности участников, достигать наиболее выгодных результатов, выдвигая более жесткие требования и условия по гарантиям исполнения, что и отвечает юридической природе торгов.

Закупка у единственного поставщика является неконкурентным способом, случаи избрания которого закреплены в статье 93 ФЗ «О контрактной системе». В частности пункт 4 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» закрепляет возможность осуществить закупку товара, работы или услуги заказчиком у единственного поставщика на сумму, не превышающую ста тысяч рублей. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать два миллиона рублей или не должен превышать пять процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем пятьдесят миллионов рублей.

Таким образом, закон не содержит ограничений в количестве закупок, которые заказчик вправе осуществить у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании пункта 4 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе», в том числе в случаях, когда предметом контрактов является приобретение одних и тех же товаров, работ, услуг.

Вместе с тем, частью 5 статьи 24 ФЗ «О контрактной системе» предусмотрено, что заказчики не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Часть 2 статьи 8 ФЗ «О контрактной системе» устанавливает запрет на совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям ФЗ «О контрактной системе», в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Указанная правовая позиция отражена, в том числе в Письме Минэкономразвития России от 06.12.2016 № Д28и-3204, от 14.07.2016 № Д28и-1805.

Кроме того, пунктом 3 статьи 1 ГК РФ предусмотрено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно, а в статье 10 ГК РФ конкретизируется запрет на использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

Заключение посредством проведения закупки у единственного поставщика ряда связанных между собой договоров, фактически образующих единую сделку, искусственно раздробленную для формального соблюдения специальных ограничений в обход норм ФЗ «О контрактной системе», противоречит его целям и открывает возможность для приобретения хозяйствующими субъектами незаконных имущественных выгод.

Указанная правовая позиция отражена в ряде решений Арбитражных судов РФ. (Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 26.08.2016 N Ф09-8787/16 по делу № А34-6943/2015, Постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 7 ноября 2016 года № 03АП-6465/16, Постановление Четвертого арбитражного апелляционного суда от 27 июля 2016 года № 04АП-3241/16, Постановление 3-го арбитражного апелляционного суда от 07 ноября 2016 года по делу № А69-2168/2016, Решение Арбитражного суда Красноярского края от 25.07.2013 по делу №А33-5708/2013, Постановление Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 12.11.2014 по делу №А74- 1116/2014, Решение Арбитражного суда Красноярского края от 02.10.2017 №А33-10038/2017, Решение Арбитражного суда Красноярского края по делу А33-6166/2018, Постановление Третьего арбитражного апелляционного суда Красноярского края от 23.07.2018 по делу А33-31305/2017, Решение Арбитражного суда Красноярского края от 18.05.2018 по делу А33-13046/2018).

Формальное соблюдение требований статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» само по себе не свидетельствует об отсутствии угрозы нарушения, ограничения, недопущения конкуренции на соответствующем товарном рынке, как того требуют положения статьи 1, 4, 16 ФЗ «О защите конкуренции» и не освобождают заказчика

от обязанности соблюдения иных требований действующего законодательства, в том числе касающихся обеспечения конкуренции.

Проведение публичных процедур способствует развитию конкуренции за обладание правом исполнения договора путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к исполнению договора всех заинтересованных лиц. Непроведение публичных процедур, когда это необходимо в силу закона, свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ при осуществлении хозяйственной деятельности исполнителю и как следствие о достижении соглашения, направленного на ограничение конкуренции.

Определение идентичности и однородности товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, сопоставимости коммерческих и (или) финансовых условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг осуществляется в соответствии с методическими рекомендациями (пункт 17 статьи 22 ФЗ «О контрактной системе»).

Таким образом, с целью установления признаков идентичности закупаемых услуг Комиссия обращается к понятию идентичности работ, услуг, указанных в Методических рекомендациях по применению методов определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), утвержденных Приказом Минэкономразвития России от 02.10.2013 №567 (далее – Рекомендации).

Согласно пункту 3.5 Рекомендаций идентичными признаются работы, услуги, обладающие одинаковыми характерными для них основными признаками (качественными характеристиками), в том числе реализуемые с использованием одинаковых методик, технологий, подходов, выполняемые (оказываемые) подрядчиками, исполнителями с сопоставимой квалификацией.

По результатам рассмотрения заключенных между Министерством и ООО «Ники» контрактов установлено, что предметом всех контрактов является поставка бытовой техники.

Указанные контракты направлены на достижение единой цели – закупка подарков в рамках реализации подпрограммы «Повышение качества жизни отдельных категорий граждан, степени их социальной защищенности государственной программы Красноярского края «Развитие системы социальной поддержки граждан», утвержденной постановлением Правительства Красноярского края от 30.09.2013 №507-п., заключены за непродолжительный период (от 21.03.2018 по 27.03.2018), приобретателем по ним является одно и то же лицо, имеющее единый интерес, в связи с чем они фактически образуют единую сделку, оформленную рядом самостоятельных договоров без проведения публичных процедур, что является существенным нарушением ФЗ «О контрактной системе», так как препятствует развитию добросовестной конкуренции и эффективному использованию бюджетных денежных средств.

Общая стоимость данной сделки превысила предельно допустимый размер закупки по пункту 4 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» - 100000 тысяч рублей и составила 2 363 650 рублей.

Общая сумма фактически полученных ООО «Ники» денежных средств превысила 100000 рублей и составила - 165050 рублей.

Кроме того, Комиссия обращает внимание, что изначальная общая сумма заключенной сделки, до момента перерасчета и возврата денежных средств составляла 2363650 рублей.

В связи с этим, довод Министерства о том, что закупки были произведены в соответствии с законодательством о контрактной системе, с учетом не превышения годового объема закупки у единственного поставщика, не может быть принят Комиссией.

Частью 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» установлен исчерпывающий перечень оснований осуществления закупок у единственного поставщика, среди которых единственным основанием заключения муниципального контракта с единственным поставщиком при закупке определенных товаров, работ, услуг вследствие срочности предусмотрен пункт 9 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе».

Согласно пункту 9 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» допускается осуществление закупок у единственного поставщика вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы.

Применение пункта 9 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» возможно в случаях, когда заказчики по объективным причинам не располагают временем для проведения конкурентных процедур закупок. Согласно письму Министерства экономического развития Российской Федерации от 15.07.2015 N Д-28и-2188 в Определении Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.07.2013 N ВАС-9962/13 указано, что обстоятельства, которые могут служить обоснованием причин заключения контракта с единственным исполнителем в случае, если возникла потребность в определенных товарах, работах, услугах вследствие непреодолимой силы, когда применение иных способов размещения заказа, требующих затрат времени, нецелесообразно, должны обладать свойствами внезапности, чрезвычайности и непредотвратимости. Наличие возможности у заказчика прогнозировать и контролировать сложившуюся ситуацию в течение определенного периода времени является основанием признания контракта, заключенного с единственным исполнителем, недействительным.

Данная позиция подтверждается судебной практикой (Решение Арбитражного суда Приморского края от 29.08.2012 по делу № А51-7057/2012, оставленное без изменения судами апелляционной (Постановление от 04.12.2012) и кассационной (Постановление от 15.04.2013) инстанций. Решение Арбитражного суда Республики Карелия от 06.05.2015 по делу № А26-250/2015, Постановление Восемнадцатого Арбитражного апелляционного суда от 6 апреля 2016 г. № 18АП-959/2016 по делу № А76-15210/2015).

На основании пункта 3.5 Положения о Министерстве в компетенцию Министерства входит организация и проведение праздничных мероприятий, посвященных празднованию Дня Победы в Великой Отечественной войне.

Таким образом, потребность в осуществлении закупки товаров для

государственных нужд, связанных с организацией и проведением праздничных мероприятий, посвященных празднованию Дня Победы в Великой Отечественной войне, существует ежегодно, является прогнозируемой.

Наличие негативного опыта проведения Министерством ряда электронных аукционов на право заключения контрактов на поставку бытовой техники не свидетельствует о праве обхода конкурентных процедур в целом, но свидетельствует о ненадлежащем планировании закупки, отсутствием учета рисков, существующих в закупочной деятельности.

Относительно довода Министерства о том, что перед заключением государственных контрактов на поставку бытовой техники Министерством проведен мониторинг наличия и стоимости планируемого к закупке товара на существующем товарном рынке Комиссия отмечает следующее.

В силу 3.7. Методических рекомендаций по применению методов определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), утвержденных Приказом Минэкономразвития России от 02.10.2013 №567 (далее – Рекомендации) в целях получения ценовой информации в отношении товара, работы, услуги для определения НМЦК рекомендуется осуществить несколько следующих процедур:

3.7.1. направить запросы о предоставлении ценовой информации не менее пяти поставщикам (подрядчикам, исполнителям), обладающим опытом поставок соответствующих товаров, работ, услуг, информация о которых имеется в свободном доступе (в частности, опубликована в печати, размещена на сайтах в сети «Интернет»);

3.7.2. разместить запрос о предоставлении ценовой информации в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд (далее - ЕИС);

3.7.3. осуществить поиск ценовой информации в реестре контрактов, заключенных заказчиками.

3.7.4. осуществить сбор и анализ общедоступной ценовой информации, к которой относится в том числе: информация о ценах товаров, работ, услуг, содержащаяся в рекламе, каталогах, описаниях товаров и в других предложениях, обращенных к неопределенному кругу лиц, в том числе признаваемых в соответствии с гражданским законодательством публичными офертами.

Вместе с тем, осуществленный Министерством выборочный (без соблюдения Рекомендаций) сбор и анализ информации о ценах товаров, работ, услуг, размещенных в сети Интернет, не позволяет Комиссии в полной мере прийти к достоверному и объективному выводу о лучшем ценовом предложении ООО «Ники».

ФЗ «О контрактной системе» содержит явно выраженный запрет на заключение сделок в обход конкурентных способов, без использования которых нарушаются права неопределенного круга третьих лиц – потенциальных участников торгов.

В связи с этим намеренный обход вышеназванных требований ФЗ «О контрактной системе» является нарушением ФЗ «О защите конкуренции» в связи с исключением

конкурентных процедур, отсутствием конкуренции среди хозяйствующих субъектов и создания преимуществ отдельному хозяйствующему субъекту.

Пунктом 4 части 1 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Под соглашением согласно пункту 18 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Под соглашением согласно пункту 18 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Анализ вышеназванных норм права позволяет сделать вывод, что соглашения, которые приводят или могут привести к ограничению доступа на товарный рынок хозяйствующих субъектов могут быть совершены как в письменной, так и в устной форме. Сама возможность заключения соглашения между хозяйствующими субъектами, если такое соглашение приводит или может привести к ограничению конкуренции, рассматривается законодателем как общественно опасное деяние, имеющее квалифицирующее значение для констатации факта нарушения антимонопольного законодательства. Наличие или угроза наступления негативных последствий в результате заключения такого соглашения презюмируется и не требует отдельного доказывания.

Таким образом, довод Министерства и ООО «Ники» о ненаступлении негативных последствий Комиссией отклоняется.

Для определения факта заключения антиконкурентного соглашения необходимо установить товарный рынок, на котором достигнуто соглашение и предполагается влияние на конкуренцию, в его географических границах. С указанной целью управлением проведен анализ состояния конкуренции.

В соответствии с пунктом 10.8 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее - Порядок), по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

- определение временного интервала исследования товарного рынка;
- определение продуктовых границ товарного рынка;
- определение географических границ товарного рынка;

Временной интервал определен исходя из цели исследования – анализа состояния конкурентной среды на указанном рынке в период заключения государственных контрактов на поставку бытовой техники для проведения праздничных мероприятий, посвященных празднованию Дня Победы в Великой Отечественной войне и составил один месяц – март 2018 года.

В соответствии с пунктом 4 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под товарным рынком понимается 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.

Таким образом, в рассматриваемом случае нарушение антимонопольного законодательства совершено на товарном рынке поставки бытовой техники.

Согласно пункту 1 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под товаром понимается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Таким образом, под товаром, в том смысле, какой в него вкладывает ФЗ «О защите конкуренции» понимается бытовая техника.

Географические границы товарного рынка в соответствии со статьей 4 ФЗ «О защите конкуренции» определяют сферу обращения товара (территорию), в границах которой исходя из экономической, технической или иной возможности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Местоположение заказчика – г. Красноярск. Следовательно, потенциальными поставщиками могут быть любые хозяйствующие субъекты, осуществляющие поставку бытовой техники на территории г. Красноярска или желающие и имеющие возможность осуществить поставку бытовой техники на территорию г. Красноярска.

На основании изложенного Комиссия пришла к выводу, что нарушение антимонопольного законодательства совершено на товарном рынке поставки бытовой техники в пределах географических границ города Красноярска.

Не проведение Министерством публичных процедур на право заключения контракта на поставку бытовой техники для проведения праздничных мероприятий, посвященных празднованию Дня Победы в Великой Отечественной войне свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ ООО «Ники» при осуществлении хозяйственной деятельности и ограничении доступа иных хозяйствующим субъектам на соответствующий товарный рынок.

Таким образом, поскольку заключение государственных контрактов было произведено без соблюдения норм ФЗ «О контрактной системе», отсутствуют предусмотренные законодателем механизмы, обеспечивающие конкуренцию и максимальную степень удовлетворения заказчиком своих нужд.

С учетом изложенного, Комиссия по рассмотрению дела № 94-16-18 пришла к

выводу о наличии в действиях Министерства и ООО «Ники» нарушения пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в достижении антиконкурентного соглашения, реализованного путем заключения без проведения публичных процедур государственных контрактов № 81 от 21.03.2018; № 82 от 21.03.2018; № 83 от 22.03.2018; № 84 от 22.03.2018; № 85 от 22.03.2018; № 86 от 22.03.2018; № 87 от 22.03.2018; № 88 от 23.03.2018; № 89 от 23.03.2018; № 90 от 23.03.2018; № 91 от 23.03.2018; № 92 от 23.03.2018; № 93 от 26.03.2018; № 94 от 26.03.2018; № 95 от 26.03.2018; № 96 от 26.03.2018; № 97 от 26.03.2018; №100 от 13.02.2018; № 101 от 27.03.2018; № 102 от 27.03.2018; № 103 от 27.03.2018; № 104 от 27.03.2018 на поставку бытовой техники, что привело или могло привести к ограничению доступа хозяйствующим субъектам на рынок поставки бытовой техники и предоставило необоснованные преимущества ООО «Ники».

Согласно подпунктам «а», «е» пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган выдает в случаях, указанных в ФЗ «О защите конкуренции», обязательные для исполнения предписания, в том числе о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений и об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства.

Вместе с тем, на момент вынесения решения государственные контракты: № 82 от 21.03.2018; № 83 от 22.03.2018; № 84 от 22.03.2018; № 86 от 22.03.2018; № 87 от 22.03.2018; № 88 от 23.03.2018; № 89 от 23.03.2018; № 90 от 23.03.2018; № 91 от 23.03.2018; № 93 от 26.03.2018; № 94 от 26.03.2018; № 95 от 26.03.2018; № 96 от 26.03.2018; № 97 от 26.03.2018; №100 от 13.02.2018; № 101 от 27.03.2018; № 102 от 27.03.2018; № 103 от 27.03.2018; № 104 от 27.03.2018 расторгнуты; государственные контракты №81 от 21.03.2018, №85 от 22.03.2018, №92 от 23.03.2018 были исполнены.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи ответчикам обязательного для исполнения предписания о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений и об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства, путем расторжения указанных контрактов.

Кроме того, действия по заключению хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем, образуют состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП); действия по заключению органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо осуществление указанными органами или организациями недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий, а равно участие в нем, образуют состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 14.32 КоАП.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 указанного Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В связи с вышеуказанным, Комиссия приходит к выводу о необходимости передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении виновных лиц дел об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного, Комиссия по рассмотрению дела №94-16-18 о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьями 16, 23, 39, 41, 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

РЕШИЛА:

1. Признать Министерство социальной политики Красноярского края и ООО «Ники» нарушившими пункт 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», в части достижения антиконкурентного соглашения, реализованного путем заключения государственных контрактов № 81 от 21.03.2018; № 82 от 21.03.2018; № 83 от 22.03.2018; № 84 от 22.03.2018; № 85 от 22.03.2018; № 86 от 22.03.2018; № 87 от 22.03.2018; № 88 от 23.03.2018; № 89 от 23.03.2018; № 90 от 23.03.2018; № 91 от 23.03.2018; № 92 от 23.03.2018; № 93 от 26.03.2018; № 94 от 26.03.2018; № 95 от 26.03.2018; № 96 от 26.03.2018; № 97 от 26.03.2018; №100 от 13.02.2018; № 101 от 27.03.2018; № 102 от 27.03.2018; № 103 от 27.03.2018; № 104 от 27.03.2018 на поставку бытовой техники без проведения публичных процедур, что привело или могло привести к ограничению доступа хозяйствующим субъектам на рынок полиграфических услуг по изготовлению бланков удостоверений и предоставило необоснованные преимущества ООО «Ники».

2. Обязательное для исполнения предписание не выдавать.

4. Передать в необходимом объеме копии материалов дела №94-16-18 уполномоченному должностному лицу Красноярского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении ООО «Ники», а также виновных должностных лиц Министерства социальной политики Красноярского края и ООО «Ники» дел об административных правонарушениях по статье 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в порядке статьи 52 ФЗ «О защите конкуренции».