

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 18 декабря 2013 года
г. Томск

В полном объеме решение изготовлено 23 декабря 2013 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя комиссии: - Бутенко Игоря Васильевича, заместителя
руководителя, начальника отдела контроля
монополистической деятельности;

членов комиссии: -Лосева Виталия Григорьевича, ведущего
специалиста - эксперта отдела контроля органов
власти;

- Рылова Алексея Дмитриевича,
специалиста - эксперта отдела контроля органов
власти,

рассмотрев дело № 05-10/122-13 по признакам нарушения МАОУ «Малиновская СОШ» (Томская обл., Томский район., с. Малиновка, Песочная, ул. д. 14, 634580) и ООО «Учколлектор» (Ленская д., 47 кв. 18, г. Томск, 634027) абз. 1 ст. 16 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Томским УФАС России в ходе рассмотрения материалов предоставленных прокуратурой Томского района Томской области выявлено, что между МАОУ «Малиновская СОШ» и ООО «Учколлектор» заключен Договор (соглашение) от 10.01.2013 №11 без проведения публичных процедур содержащий признаки нарушения антимонопольного законодательства абз. 1 ст. 16 Закона «О защите конкуренции».

Согласно данному договору (соглашению) вступившему в силу с момента подписания и действующему до 31.12.2013 (п.10.1 договора) ООО «Учколлектор» обязуется в течение срока действия настоящего договора поставить МАОУ «Малиновская СОШ», а МАОУ «Малиновская СОШ»-принять и оплатить закупаемую продукцию в порядке, установленном настоящим договором (п.1 договора).

Представитель ответчика (МАОУ «Малиновская СОШ») нарушение не признал, пояснив, что в соответствии с ч. 2 ст. 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» устанавливаются общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг для автономных учреждений. В

соответствии со ст. ст. 2 и 8 указанного Федерального закона автономное учреждение обязано иметь Положение о закупке, утвержденное наблюдательным советом учреждения, но данная обязанность возникает у него с 01.01.2014. Соответственно до 01.01.2014 МАОУ «Малиновская СОШ» Томского района имеет право осуществлять закупки товаров, работ, услуг и заключать соответствующие договора без проведения публичных процедур. И следовательно, заключенный между МАОУ «Малиновская СОШ» Томского района и ООО «Учколлектор» договор №11 от 10.01.2013 является заключенным с соблюдением норм действующего законодательства. В договоре не указано наименование приобретаемого товара и не прописана сумма договора, т.к. наименование товара и сумма указаны в спецификации товара, составленной на основе заявки от учреждения. Ссылки на данный документ в договоре нет, т.к. на момент заключения договора еще не было соглашения о порядке предоставления МАОУ «Малиновская СОШ» Томского района субсидии на иные цели. Из вышеизложенного следует, что договор с ООО «Учколлектор» составлен с ошибкой. В соответствии с ч.ч. 1 и 2 ст.1 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ (с изменениями и дополнениями) «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд и нужд бюджетных учреждений, а также применяется в случаях размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд и нужд бюджетных учреждений. В соответствии с ч. 2 ст. 3 указанного Федерального закона под муниципальными нуждами понимаются обеспечиваемые за счет средств местных бюджетов и внебюджетных источников финансирования потребности муниципальных образований, муниципальных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для решения вопросов местного значения и осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и (или) законами субъектов Российской Федерации, функций и полномочий муниципальных заказчиков. Под нуждами муниципальных бюджетных учреждений понимаются обеспечиваемые муниципальными бюджетными учреждениями (независимо от источников финансового обеспечения) потребности в товарах, работах, услугах данных бюджетных учреждений. В соответствии с ч.1 ст.4 указанного Федерального закона муниципальными заказчиками выступают органы местного самоуправления, казенные учреждения и иные получатели средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации или местных бюджетов при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования. Иными заказчиками выступают бюджетные учреждения при размещении ими заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг независимо от источников финансового обеспечения их исполнения. Данные положения закреплены и в ст.6 БК РФ, которая гласит, что к получателям бюджетных средств относятся органы государственной власти (государственные органы), органы управления государственным внебюджетным фондом, органы местного самоуправления, органы местной администрации, находящиеся в ведении главного распорядителя (распорядителя) бюджетных средств казенные учреждения. Перечень получателей бюджетных средств является закрытым, бюджетные и автономные учреждения не относятся к получателям бюджетных средств. Таким образом, положения Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ (с изменениями и дополнениями) «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ,

оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» не применяются к муниципальным автономным учреждениям.

Представитель второго ответчика (ООО «Учколлектор») нарушение не признал, позицию МАОУ «Малиновская СОШ» поддержал в полном объёме,

Изучив правовые позиции сторон, участвующих в деле и материалы дела, Комиссия установила, что между МАОУ «Малиновская СОШ» и ООО «Учколлектор» заключен Договор (соглашение) от 10.01.2013 №11.

Согласно данному договору (соглашению) вступившему в силу с момента подписания и действующему до 31.12.2013 (п.8 договора) ООО «Учколлектор» обязуется в течение срока действия настоящего договора поставить МАОУ «Малиновская СОШ» в соответствии с заказами, а МАОУ «Малиновская СОШ» - принять и оплатить товар в порядке, установленном настоящим договором (п.1 договора). Количество товара ассортимент и другие дополнительные условия поставки по настоящей и последующей поставкам в рамках настоящего договора) указываются в дополнительном соглашении. В указанном договоре отсутствует конкретное наименование товара, необходимого МАОУ «Малиновская СОШ» его количество и цена, т.е. фактически стороны договора (соглашения) взяли на себя обязательство о сотрудничестве в течение 2013 года. Рассматриваемый договор (соглашение) заключен без проведения публичных процедур.

В материалах дела имеется предоставленная и заверенная надлежащим образом МАОУ «Малиновская СОШ» копия договора (соглашения) №11 от 10.01.2013 между МАОУ «Малиновская СОШ» и ООО «Учколлектор». На данной копии договора (соглашения) имеются печати МАОУ «Малиновская СОШ» и ООО «Учколлектор», а так же подписи их руководителей. Подлинность подписей и печатей на договоре (соглашении) и самого договора (соглашения) Ответчиками не оспаривается.

Также в материалах дела имеются копии товарной накладной №426 от 03.07.2013, платёжное поручение №44995 от 12.07.2013, спецификация (Приложение к договору №1 от 10.01.2013) на 1 листах, заявки на оборудование на 2 листах, договор купли-продажи №422 от 11.12.2013, платёжное поручение №80231 от 12.13.2013, товарная накладная №422 от 17.12.13, свидетельствующие об исполнении рассматриваемого договора (соглашения). Подлинность вышеуказанных документов Ответчиками не оспаривается.

Согласно части 1 статьи 420 Гражданского Кодекса Российской Федерации (части 1) Договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

В соответствии с положениями ст. 4 Закона «О защите конкуренции» под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме. Соответственно, рассматриваемый договор полностью соответствует понятию «соглашения», данному в ст. 4 Закона «О защите конкуренции».

Согласно п. 7 ст. 4 Федерального 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.

Согласно ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 03.11.2006 №174-ФЗ «Об автономных учреждениях» автономным учреждением признаётся некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях осуществления предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов государственной власти, полномочий органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах.

Согласно п. 11 ч. 1 ст. 15, Федеральный закон от 06.10.2003 N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" К вопросам местного значения муниципального района относится организация предоставления общедоступного и бесплатного начального общего, основного общего, среднего (полного) общего образования по основным общеобразовательным программам, за исключением полномочий по финансовому обеспечению образовательного процесса, отнесенных к полномочиям органов государственной власти субъектов Российской Федерации; организация предоставления дополнительного образования детям (за исключением предоставления дополнительного образования детям в учреждениях регионального значения) и общедоступного бесплатного дошкольного образования на территории муниципального района, а также организация отдыха детей в каникулярное время;

Согласно п. 1.8 ст. 37 Устава муниципального образования "Томский район" к полномочиям Администрации Томского района относится организация предоставления общедоступного и бесплатного начального общего, основного общего, среднего (полного) общего образования по основным общеобразовательным программам, за исключением полномочий по финансовому обеспечению образовательного процесса, отнесенных к полномочиям органов государственной власти субъектов Российской Федерации;

Согласно п. 2. 2 ч. 2 Устава МАОУ «Малиновская средняя общеобразовательная школа» Томского района задачами общеобразовательного учреждения являются:

- создание условий для реализации гражданами Российской Федерации гарантированного государством права на получение общедоступного и бесплатного общего образования всех ступеней, если образование данного уровня гражданами не получено впервые;

- реализация государственной и муниципальной политики в области образования;

- осуществление обучения и воспитания в интересах личности, общества, государства обеспечения охраны здоровья, безопасности образовательного процесса и создания благоприятных условий для разностороннего развития личности, в т.ч. возможности удовлетворения потребности обучающегося в самообразовании и получении дополнительного образования.

Согласно п. 2.4.23 Устава МАОУ «Малиновская средняя общеобразовательная школа» Томского района Основным видом деятельности учреждения являются:

- предоставление общедоступного и бесплатного начального общего, основного общего, среднего (полного) общего образования по основным общеобразовательным программам, за исключением полномочий по финансовому обеспечению образовательного процесса, отнесенных к полномочиям органов государственной власти субъектов РФ;

- предоставление общедоступного, бесплатного дошкольного образования.

Таким образом, МАОУ «Малиновская средняя общеобразовательная школа» является организацией осуществляющей функции органа местного самоуправления в сфере образования.

В соответствии с абз. 1 ст. 16 Закона «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 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.

МАОУ «Малиновская СОШ» и ООО «Учколлектор» заключено Соглашение договор от 10.01.2013 №11, согласно которому ООО «Учколлектор» наделяется полномочиями в течение срока действия настоящего договора (соглашения) поставить в соответствии с заказами МАОУ «Малиновская СОШ» товар, а МАОУ «Малиновская СОШ» - обязуется принять и оплатить закупаемую продукцию в порядке, установленном настоящим договором (соглашением) - без проведения публичных процедур допустили нарушение абз. 1 ст. 16 Закона «О защите конкуренции», выразившееся в нарушении запрета на заключение соглашений между организацией осуществляющей функции органа местного самоуправления и хозяйствующим субъектом, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а именно заключили Соглашение, создающее для ООО «Учколлектор» преимущественные условия по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на рынке поставки товаров используемых для обеспечения учебного процесса, которые, не владея информацией о намерении заключения указанного соглашения, не имели объективной возможности подать заявку и претендовать на право заключения соглашения.

Таким образом, МАОУ «Малиновская СОШ» и ООО «Учколлектор», заключив Соглашение договор от 10.01.2013 №11 без проведения публичных процедур, не обеспечили 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 и создающее возможность для хозяйствующего субъекта в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке.

Ссылки представителей ответчиков на то, что положения Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» могут применяться к МАУ только с 1 января 2014 года, и поэтому

до 1 января 2014 года МАОУ «Малиновская СОШ» имеет право осуществлять закупки товаров, работ, услуги и заключать соответствующие договоры без проведения публичных процедур, Комиссия Томского УФАС России считает не влияющими на причины и условия совершения нарушения абз.1 ст. 16 Закона «О защите конкуренции».

Необходимость доказывания антимонопольным органом фактического исполнения участниками условий договора (соглашения) от 10.01.2013 №97 отсутствует, поскольку нарушение состоит в достижении участниками соглашения договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в ст. 16 Закона «О защите конкуренции» последствиям, а именно приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем рынке т.к. иные хозяйствующие субъекты (кроме ООО «Учколлектор») не имели возможности претендовать на заключение договоров на поставку товаров для нужд МАОУ «Малиновская СОШ».

Мнение Томского УФАС по данному вопросу подтверждается позицией Президиума ВАС РФ, изложенной в Постановлении от 21.12.2010 №9966/10.

Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, предусмотренные ч. 1 ст. 48 Закона «О защите конкуренции», отсутствуют.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. ч. 1-4 ст. 41, ч. 1 ст. 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать, что МАОУ «Малиновская СОШ» и ООО «Учколлектор» допущено нарушение абз. 1 ст. 16 Закона «О защите конкуренции», совершенное путём заключения Соглашения договора от 10.01.2013 № 11 между организацией осуществляющей функции органа местного самоуправления и хозяйствующим субъектом, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

2. Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, указанные ст. 48 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», отсутствуют.

3. Выдать МАОУ «Малиновская СОШ» и ООО «Учколлектор» предписание о прекращении нарушения абз. 1 ст. 16 Закона «О защите конкуренции», а именно: о прекращении Соглашения договора от 10.01.2013 №11, нарушающего антимонопольное законодательство.

4. Передать материалы должностному лицу, уполномоченному возбуждать дела об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

И.В. Бутенко

Члены комиссии

В.Г. Лосев

А.Д. Рылов

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его вынесения в арбитражный суд.