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 гражданин получает впервые;

- реализация государственной и муниципальной политики в области образования;

- осуществление обучение 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, отнесённых 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.