•

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА №014/01/15-1747/2019

• **НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМТРЕНИЮ**

" 06 " августа 2019 года город Якутск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства Кузьмин Алексей Дмитриевич на основании Приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) №38 от 05.08.2019 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела №014/01/15-1747/2019 о нарушении антимонопольного законодательства и в соответствии с частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛ:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) было рассмотрено заявление Регионального отделения Общероссийского общественного движения «Народный Фронт» «За Россию» в Республике Саха (Якутия) (вх. №3654э от 18.04.2019), указывающее на наличие признаков ограничения конкуренции при субсидировании участников северного завоза социально-значимых продуктов.

Якутское УФАС России запросив необходимую информацию, проанализировав обстоятельства по рассмотренному заявлению, установило следующее.

Министерством сельского хозяйства и продовольственной политики Республики Саха (Якутия) (далее – Министерство) в соответствии со ст. 78, 78.1 Бюджетного кодекса РФ, утвержден порядок предоставления из государственного бюджета Республики Саха (Якутия) субсидий по подпрограмме «Обеспечение общих условий функционирования отраслей агропромышленного комплекса» (далее – Порядок).

Целью предоставления субсидии является финансовое обеспечение части затрат по внеулусной перевозке сельскохозяйственной и промысловой продукции, кормов, семенного материала (пункт 1.3 Порядка).

Главным распорядителем средств государственного бюджета Республики

Саха (Якутия) является Министерство сельского хозяйства Республики Саха (Якутия) (п. 1.5 Порядка).

Получателями субсидии являются юридические лица (за исключением государственных (муниципальных) учреждений), индивидуальные предприниматели (п. 1.6 Порядка).

Согласно пункту 1.7 Порядка, критериями отбора получателя субсидии являются:

а) наличие у лица, претендующего на получение субсидии, видов экономической деятельности: "Деятельность автомобильного грузового транспорта и услуги по перевозкам", "Перевозка грузов специализированными автотранспортными средствами", "Деятельность морского грузового транспорта", "Деятельность внутреннего водного грузового транспорта", "Деятельность по складированию и хранению", "Транспортная обработка прочих грузов";

б) наличие у лица, претендующего на получение субсидии, на праве собственности и (или) аренде производственных складских помещений для длительного хранения сельскохозяйственной продукции, не менее 1000 тонн;

в) наличие у лица, претендующего на получение субсидии, в собственности и (или) аренде транспортных средств, предназначенных для перевозки грузов, не менее 20 единиц;

г) наличие у лица, претендующего на получение субсидии, на праве собственности и (или) аренде рефрижераторного судна для перевозки сельскохозяйственной и промысловой продукции.

Приказом №109 от 16.02.2018 объявлен отбор получателей субсидии на финансовое обеспечение части затрат по внеулусной перевозке сельскохозяйственной и промысловой продукции, сырья, кормов, семенного материала. Размещено извещение о проведении отбора на официальном сайте Министерства.

Согласно журналу регистрации заявлений, на участие в конкурсном отборе поступила лишь одна заявка от ОАО «Туймаада-Агроснаб».

Приказом №138 Министерства от 28.02.2018 утвержден получатель субсидии. Протоколом №42 от 28.02.2018 заседания Комиссии по отбору получателей субсидии признан прошедшим отбор ОАО «Туймаада-Агроснаб» (г. Якутск, ул. 50 лет Советской Армии, д. 55, ИНН 1435196431). Сумма причитающейся субсидии составила 14 657 000,00 рублей.

Приказом №284 Министерства от 17.04.2018 объявлен отбор получателей субсидии на финансовое обеспечение части затрат по внеулусной перевозке сельскохозяйственной и промысловой продукции, сырья, кормов, семенного материала. Размещено извещение о проведении отбора на

официальном сайте Министерства.

Согласно журналу регистрации заявлений, на участие в конкурсном отборе поступила лишь одна заявка от ОАО «Туймаада-Агроснаб».

Приказом №318 Министерства от 28.04.2018 утвержден получатель субсидии. Протоколом №109 от 25.04.2018 заседания Комиссии по отбору получателей субсидии признан прошедшим отбор ОАО «Туймаада-Агроснаб» (г. Якутск, ул. 50 лет Советской Армии, д. 55, ИНН 1435196431). Сумма причитающейся субсидии составила 120 594 000,00 рублей.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), рассмотрев вышеуказанные обстоятельства, приходит к следующим выводам.

В соответствии с требованиями статьи 78 Бюджетного кодекса РФ субсидии предоставляются юридическим лицам (за исключением субсидий государственным (муниципальным) учреждениям), индивидуальным предпринимателям, а также физическим лицам - производителям товаров, работ, услуг, в целях возмещения затрат или недополученных доходов в связи с производством (реализацией) товаров, выполнением работ, оказанием услуг.

В соответствии с частью 1 статьи 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных (муниципальных) нужд осуществляются в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд с учетом положений настоящего Кодекса.

В свою очередь, Федеральный закон от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о контрактной системе) 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 том числе в части, касающейся определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (пункт 2 части 1 статьи 1).

В соответствии со статьей 3 Закона N 44-ФЗ определение поставщика (подрядчика, исполнителя) - это совокупность действий, которые осуществляются заказчиками в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, начиная с размещения извещения об осуществлении закупки товара, работы, услуги для обеспечения государственных нужд (федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации) или муниципальных нужд либо в установленных настоящим Федеральным законом

случаях с направления приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершаются заключением контракта (пункт 2); закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд представляет собой совокупность действий, осуществляемых в установленном настоящим Федеральным законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд.

Согласно пункту 3 статьи 13 Закона о контрактной системе в соответствии с настоящим Федеральным законом заказчиками осуществляются закупки для обеспечения федеральных нужд, нужд субъектов Российской Федерации и муниципальных нужд, а именно для выполнения функций и полномочий государственных органов Российской Федерации, органов управления государственными внебюджетными фондами Российской Федерации, государственных органов субъектов Российской Федерации, органов управления территориальными внебюджетными фондами, муниципальных органов, за исключением выполняемых в соответствии с пунктами 1 и 2 настоящей статьи функций и полномочий.

Таким образом, законом установлена обязанность государственных органов, в том числе органов исполнительной власти субъектов РФ, осуществлять закупки товаров, работ и услуг только в соответствии с Законом N 44-ФЗ.

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 (статья 6 Закона о контрактной системе).

Согласно статьи 8 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок.

Частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе установлен явно выраженный законодательный запрет совершения заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Непроведение торгов лишает потенциальных желающих возможности принять участие в конкурентной борьбе за право доступа к осуществлению деятельности по организации похорон и связанных с ними услуг.

Как следует из представленных материалов Министерства, видами экономической деятельности по соответствующим кодам ОКВЭД2, согласно критериям отбора получателей субсидии, являются:

49.4 – «Деятельность автомобильного, грузового транспорта и услуги по перевозкам»;

50.2 – «Деятельность морского грузового транспорта»;

50.4 – «Деятельность внутреннего водного грузового транспорта»;

52.1 – «Деятельность по складирования и хранению»;

52.24.2 – «Транспортная обработка прочих грузов».

Согласно представленным сведениям от Федеральной службы государственной статистики по Республике Саха (Якутия) (далее – Росстат) по требованию Якутского УФАС России (№04-02-028/1988 от 06.06.2019) деятельность по указанным видам экономической деятельности соответствующих кодов ОКВЭД2 осуществляет 15 юридических лиц и 466 индивидуальных предпринимателей на территории арктических и северных улусов Республики Саха (Якутия).

Таким образом, вышеуказанные лица являются потенциальными участниками по перевозке сельскохозяйственной и промысловой продукции на соответствующем товарном рынке Республики Саха (Якутия).

Как было указано выше, указанный товарный рынок является конкурентным, на территории арктических и северных улусов Республики Саха (Якутия) существуют хозяйствующие субъекты, которые осуществляют деятельность по перевозке сельскохозяйственной продукции.

Следовательно, принятие Министерством Приказа №94 от 15.02.2018 приводит (может привести) к ограничению в отношении других хозяйствующих субъектов, действующих на том же товарном рынке.

Как указал Президиум ВАС РФ в своем постановлении от 05.04.2011 №14686/10 по делу №А13-10558/2008 «В тех случаях, когда требуется проведение конкурса, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, его непроведение, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.»

По смыслу статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), нормативно установленный запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, и распространяется прежде всего на их акты и действия в сфере

публично-правовых отношений в целях предупреждения негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Под конкуренцией понимается 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 (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаками ограничения конкуренции являются, в том числе любые обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Антимонопольный орган усмотрел признаки нарушения ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции в Приказе Министерства №94 от 15.02.2018, поскольку предоставление субсидии на оказание услуг (выполнение работ) по перевозке сельскохозяйственной продукции исключительно ОАО «Туймаада-Агроснаб» может оказывать прямое влияние на соответствующий товарный рынок, выражающееся в фактическом определении преимущественного положения единого исполнителя, который единственный будет иметь право осуществлять деятельность по перевозке сельскохозяйственной продукции на территории Республик Саха (Якутия).

Антимонопольный орган отклоняет доводы Министерства в части того, что правомерность выделения субсидий из бюджета Республики Саха (Якутия) на деятельность по перевозке сельскохозяйственной продукции обуславливается на положениях статьи 78 Бюджетного кодекса РФ, на основании следующего.

Следует учитывать, что обеспечение потребностей Российской Федерации, субъекта РФ, муниципального образования в работах (услугах), удовлетворение их государственных (муниципальных нужд) возможно исключительно путем размещение государственного (муниципального) заказа в порядке, установленном Законом о контрактной системе.

Расходование бюджетных средств в целях приобретения товаров, работ и услуг для государственных и муниципальных нужд осуществляется в специальном порядке, предусмотренном Законом о контрактной системе, путем проведения конкурентных процедур.

Необеспечение конкурентных процедур со стороны органов государственной власти приводит к ограничению доступа всех возможных лиц, претендующих на выполнение работ или оказание услуг, к участию в размещении заказа.

Иное понимание совокупности положений указанных выше законодательных актов может привести к тому, что органы власти по своему усмотрению будут способны принимать решения о создании нового хозяйствующего субъекта, обеспеченного гарантированным рынком сбыта своих услуг, обладающего правом на осуществление деятельности, приносящей доход на товарном рынке, на котором соответствующий орган выступает заказчиком товаров, работ, услуг в целях реализации собственных полномочий.

Более того, соответствие действий органов власти положениям Бюджетного кодекса Российской Федерации не свидетельствует о правомерности таких действий с точки зрения соблюдения антимонопольных запретов, установленных Законом о защите конкуренции.

В рассматриваемом случае, оценка вопроса о правомерности финансирования организаций в форме субсидии не может быть осуществлена исключительно в рамках бюджетного законодательства без ее соответствующей взаимосвязи с Законом о защите конкуренции и иными нормативно-правовыми актами, регулирующими указанные вопросы.

Согласно п. 1.2 Положения о Министерстве сельского хозяйства и продовольственной политики Республики Саха (Якутия) (далее – Положение о Министерстве), Министерство руководствуется в своей деятельности Конституцией Российской Федерации, Конституцией (Основным законом) Республики Саха (Якутия) и другими федеральными законами, к числу которых относится Федеральный закон №135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» в соответствующей части.

При таких условиях, Министерство сельского хозяйства и Республики Саха (Якутия) обязано было соблюдать запрет, установленный частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

На основании изложенного, действия Министерства сельского хозяйства и продовольственной политики РС(Я), выразившиеся в выделении бюджетных средств на выполнение работ (оказание услуг) для обеспечения государственных (муниципальных) нужд без осуществления закупки товаров,

работ, услуг без проведения конкурентных процедур, регламентированных Законом о контрактной системе, содержат в себе признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, определять исполнителя работ по осуществлению деятельности по перевозке сельскохозяйственной продукции Министерство было обязано в соответствии с нормами Федерального закона N 44-ФЗ.

Принимая во внимание те обстоятельства, что признаки нарушения антимонопольного законодательства выявлены при выделении бюджетных средств на выполнение работ (оказание услуг) для обеспечения государственных (муниципальных) нужд без осуществления закупки товаров, работ, услуг без проведения конкурентных процедур, то Приказ Министерства №94 от 15.02.2018 принят в нарушение требований, предусмотренных частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае выявления признаков нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции выдается предупреждение в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей.

В связи с наличием в действиях Министерства сельского хозяйства и и продовольственной политики Республики Саха (Якутия) (677000, Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Курашова, д. 28) признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании статьи 39.1, 10 июля 2019 года Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) было выдано предупреждение №02/3828 о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства в отношении Министерства сельского хозяйства и продовольственной политики Республики Саха (Якутия).

В резолютивной части предупреждения указывается о необходимости Министерства прекратить действия, имеющие признаки нарушения антимонопольного законодательства путем отмены Приказа Министерства сельского хозяйства и продовольственной политики Республики Саха (Якутия) N 94 от 15 февраля 2018 года «Об утверждении порядков предоставления из государственного бюджета Республики Саха (Якутия) субсидий по подпрограмме «Обеспечение общих условий функционирования отраслей агропромышленного комплекса».

Предупреждение подлежало обязательному рассмотрению лицом, которому оно было выдано, в течение 20 календарных дней с момента его получения.

Указанное предупреждение получено Министерством 10.07.2019. Последним днем исполнения предупреждения считалось 30 июля 2019 года.

Согласно части 6 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции – антимонопольный орган должен быть уведомлен о выполнении предупреждения в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

По состоянию на 05 августа 2019 года предупреждение №02/3828 выданное в отношении Министерства сельского хозяйства не исполнено.

В силу части 8 статьи 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции» в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

На основании изложенного, Якутское УФАС России 05.08.2019 возбудило дело о нарушении антимонопольного законодательства Приказом №38 в отношении Министерства сельского хозяйства и продовольственной политики Республики Саха (Якутя) по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

С учетом вышеизложенного, руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело №014/01/15-1747/2019 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению на **«14» августа 2019 года в 11 часов 00 минут**, по адресу: Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Октябрьская, д. 22, каб. 214;

2. Привлечь к участию в деле в качестве заявителя:

Региональное отделение Общероссийского общественного движения «Народный Фронт» «За Россию» в Республике Саха (Якутия) (677000, Республика Саха (Якутия) г. Якутск, ул. Курашова, д. 24, каб. 502; ИНН/КПП 1435972701/143501001, ОГРН 1141400000092);

3. Привлечь к участию в деле в качестве ответчика:

Министерство сельского хозяйства (677000, Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Курашова, д. 28; ИНН/КПП 1435003143/143501001, ОГРН 1021401068105);

4. **Ответчику** представить в антимонопольный орган:

- Доказательства свидетельствующие об отсутствии необходимости Министерства применять нормы Федерального закона №44ФЗ при рассматриваемом выделении субсидий.

На основании части 1 статьи 25, части 15 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрашиваемая информация предоставляется в антимонопольный орган в виде копий, надлежащим образом заверенными печатью юридического лица **в срок до 14.08.2019**.

Обращаем Ваше внимание, что в соответствии с частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ, непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, влечёт наложение административного штрафа на должностных лиц – от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей, на юридических лиц – от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Наложение административного наказания не освобождает от обязанности предоставления в антимонопольный орган запрашиваемых документов (информации).

Представителям лиц, участвующих в деле, явиться на рассмотрение дела с надлежащим образом оформленной доверенностью на право представлять участников дела.

При невозможности обеспечения явки представителей лиц, участвующих в деле, направить в антимонопольный орган письменное ходатайство о рассмотрении дела без вашего участия.

При направлении информации ссылаться на номер дела.

Председатель Комиссии