

•
•
•
•

**ОПРЕДЕЛЕНИЕ
О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 014/01/17-492/2024 О НАРУШЕНИИ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
К РАССМОТРЕНИЮ**

22. апреля 2024 года

г.

Якутск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства *** на основании Приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) № 31/24 от 12.04.2024 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела № 014/01/17-492/2024 о нарушении антимонопольного законодательства и в соответствии с частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

У С Т А Н О В И Л:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) рассмотрев обращения ООО «Элит» б/н б/д (вх. №913-ЭП/24 от 26.01.2024, №918-ЭП/24 от 26.01.2024), также перенаправленное письмом Федеральной антимонопольной службы от 12.01.2024 №22/1252-ПР/24 (вх. 319-ЭП/24 от 15.01.2024) и письмом Следственного отдела по Ленскому району от 12.02.2024 № 216-20-24/2 (вх. 1919/24 от 16.02.2024) о наличии в действиях МУП «Ленский молокозавод», Администрации МО «Ленский район» РС (Я), МБОУ «СОШ №1 г. Ленска» МО «Ленский район» РС (Я), МБОУ «СОШ № 2 г. Ленска с углубленным изучением отдельных предметов» МО «Ленский район» РС (Я), МБОУ «СОШ №3 с углубленным изучением английского языка г. Ленска» МО «Ленский район» РС (Я), МБОУ «СОШ №4 с отдельным изучением отдельных предметов г. Ленска» МО «Ленский район» РС (Я), МБОУ «СОШ №5 г. Ленска» МО «Ленский район» РС (Я) признаков нарушения статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В обращении указывается, что при проведении закупочных процедур на право оказания услуг по организации школьного питания детей для нужд муниципальных бюджетных учреждений г. Ленска муниципального образования «Ленский район» Республики Саха (Якутия), ограничивается конкуренция, а именно при установлении критерия и показателя оценки, который касается наличия перечня оборудования и других материальных ресурсов, а также которые касаются наличия у участников закупки финансовых ресурсов.

Кроме того, по мнению Заявителя, вышеизложенные обстоятельства повлекли ограничение конкуренции при проведении данных торгов, что является нарушением пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Целями антимонопольного законодательства являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и

создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Статьей 3 Закона о защите конкуренции установлено, 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, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимают 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 пункту 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Исходя из буквального толкования указанных пунктов, достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции является создание условий и возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

Под недопущением конкуренции следует понимать такую ситуацию, когда в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) исключается любая возможность конкуренции.

Ограничение конкуренции подразумевает то, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) существенно снижается возможность конкуренции.

Устранение конкуренции свидетельствует о том, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) постепенно устраняется (минимизируется) возможность конкуренции.

Согласно нормам действующего законодательства Российской Федерации торги представляют собой особый способ заключения договора, при котором договор заключается с лицом, предложившим наиболее высокую цену или лучшие условия исполнения договора. Процедура проведения торгов основана на состязательности хозяйствующих субъектов.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку.

Федеральный закон от 05.04.2013 № 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 (пункт 1 статьи 1 Закона о контрактной системе).

В то же время, согласно части 1 статьи 2 Закона о контрактной системе, Законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

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

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

Таким образом, законодатель определил, что нормы Закона о контрактной системе должны применяться и исполняться всеми участниками контрактной системы в полном объеме, единообразно, в целях соблюдения добросовестной конкуренции, создания возможности равного доступа участников закупок к торгам, обеспечения полноты и ясности (недвусмысленности) условий проводимых

закупок, определения победителя посредством реализации конкурсных процедур.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, конкуренция - 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.

Под недопущением конкуренции следует понимать такую ситуацию, когда в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) исключается любая возможность конкуренции.

Ограничение конкуренции подразумевает то, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) существенно снижается возможность конкуренции.

Устранение конкуренции свидетельствует о том, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) постепенно устраняется (минимизируется) возможность конкуренции.

С 01.01.2023-20.03.2024 г. Администрация являясь уполномоченным органом провела следующие закупочные процедуры заказчиком в которых являлось МБОУ «СОШ №4 с углубленным изучением английского языка г. Ленска» МО «Ленского района» РС (Я):

1. Электронный аукцион № 0116300005623000099 от 27.03.2023 на оказание услуг школьных столовых и кухонь.

Торговая площадка – АО «Сбербанк-АСТ».

Заказчик – МБОУ «СОШ №4 г. Ленска» МО «Ленского района» РС (Я).

Уполномоченный орган разместивший закупочную процедуру: Администрация МО «Ленский район» РС (Я).

На участие в закупке подано 2 заявки от ООО «Элит» и ООО «Ярила».

В ходе проведения аукциона ООО «Ярила» подавало ценовые предложения снизив начальную максимальную цену договора на 31,59% подав такое предложение раньше других участников, ООО «Элит» снизила ценовое предложение на 28,57%.

Победителем и лицом, с кем заключен контракт, признано ООО «Ярила».

Срок исполнения контракта: 18.04.2023 – 30.10.2023.

2. Открытый конкурс в электронной форме № 0116300005623000377 от 09.08.2023 на оказание услуг по организации школьного питания детей с 1 по 4 классы, из льготной категории учащихся 5- 11 классов и детей не льготной категории для нужд муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа № 4 с углубленным изучением отдельных предметов города Ленска» муниципального образования «Ленский район» Республики Саха (Якутия).

Торговая площадка – АО «Сбербанк-АСТ».

Заказчик – МБОУ «СОШ №4 с углубленным изучением английского языка г. Ленска» МО «Ленского района» РС (Я).

Уполномоченный орган разместивший закупочную процедуру: Администрация МО «Ленский район» РС (Я).

На участие в закупке подано 2 заявки от МУП «Ленский молокозавод» и ООО «Элит».

Победителем и лицом, с кем заключен контракт, признан МУП «Ленский молокозавод».

Срок исполнения контракта: 11.09.2023 – 15.10.2023.

3. Открытый конкурс в электронной форме № 0116300005623000378 от 11.08.2023 на оказание услуг по организации школьного питания детей с 1 по 4 классы, из льготной категории учащихся 5- 11 классов и детей не льготной категории для нужд муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа № 4 с углубленным изучением отдельных предметов города Ленска» муниципального образования «Ленский район» Республики Саха (Якутия).

Торговая площадка – АО «Сбербанк-АСТ».

Заказчик – МБОУ «СОШ №4 с углубленным изучением английского языка г. Ленска» МО «Ленского района» РС (Я).

Уполномоченный орган разместивший закупочную процедуру: Администрация МО «Ленский район» РС (Я).

На участие в закупке подана 1 заявка от МУП «Ленский молокозавод».

Победителем и лицом, с кем заключен контракт, признан МУП «Ленский молокозавод».

Срок исполнения контракта: 18.09.2023 – 15.12.2023.

4. Открытый конкурс в электронной форме № 0116300005624000002 от 29.01.2024 на оказание услуг по организации школьного питания детей с 5 по 11 классы.

Торговая площадка – АО «Сбербанк-АСТ».

Заказчик – МБОУ «СОШ №4 с углубленным изучением английского языка г. Ленска» МО «Ленского района» РС (Я).

Уполномоченный орган разместивший закупочную процедуру: Администрация МО «Ленский район» РС (Я).

На участие в закупке подано 2 заявки от МУП «Ленский молокозавод» и ООО «Элит».

Победителем и лицом, с кем заключен контракт, признан МУП «Ленский молокозавод».

Срок исполнения контракта: 01.03.2024 – 31.05.2024.

Таким образом, за рассматриваемый период МБОУ «СОШ №4 с углубленным изучением английского языка г. Ленска» МО «Ленского района» РС (Я) провело 4 закупочные процедуры.

Согласно части 4 статьи 32 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки заказчик обязан указать используемые при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) критерии и их величины значимости. При этом, количество используемых при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) критериев, должно быть не менее чем два, одним из которых является цена контракта. Не указанные в извещении об осуществлении закупки критерии и их величины значимости не могут применяться для целей оценки заявок.

В силу пункта 24 Положения для оценки заявок по критерию оценки «квалификация участников закупки» могут применяться, если иное не предусмотрено настоящим Положением, один или несколько из следующих показателей оценки:

а) наличие у участников закупки финансовых ресурсов;

б) наличие у участников закупки на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов;

в) наличие у участников закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта;

г) наличие у участников закупки деловой репутации;

д) наличие у участников закупки специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

В закупочных процедурах №0116300005623000377, 0116300005623000378, установлен показатель «размер финансовых ресурсов на расчетном счете (для участника закупки – физического лица, в том числе зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя) или размер оплаченного уставного капитала (для участника закупки – юридического лица)» значимость которого равна 70, что является наивысшим среди других показателей среди критерия «квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов на праве собственности или ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации (далее – квалификация участников закупки)».

Заказчиком в приложении № 4 к извещению о проведении электронного конкурса «II. Отдельные положения о применении отдельных критериев оценки, показателей оценки и показателей оценки, детализирующих показатели оценки, предусмотренных разделом II настоящего документа» установлено следующее:

«Размер оплаченного уставного капитала участника закупки - юридического лица подтверждается следующими документами (копиями документов):

- при оплате уставного капитала денежными средствами - полученной не ранее даты размещения извещения о проведении настоящего конкурса справкой банка,

подтверждающей зачисление на расчетный счет участника закупки денежных средств в оплату уставного капитала, подписанной уполномоченным лицом банка, а также копиями первичных платежных документов (в частности, приходными кассовыми ордерами, подтверждающими оплату уставного капитала денежными средствами);

- при оплате уставного капитала неденежными средствами – копиями документов, подтверждающих право собственности на имущество, отчетом об оценке передаваемого имущества, актом приема передачи имущества.

В случае отсутствия вышеуказанных документов размер оплаченного уставного капитала участника закупки – юридического лица может быть подтвержден выпиской из ЕГРЮЛ, полученной не ранее даты размещения извещения о проведении настоящего конкурса.».

Якутским УФАС России установлено, согласно сведениям, представленных в ЕГРЮЛ размер оплаченного уставного капитала ООО «ЭЛИТ» составляет 50 000 руб. (пятьдесят тысяч рублей).

Согласно сведениям, представленных в ЕГРЮЛ размер оплаченного уставного капитала победителя закупки Муниципального унитарного предприятия «Ленский молокозавод» муниципального образования «Ленский район» Республики Саха (Якутия) составляет 44909269.26 (сорок четыре миллиона девятьсот девять тысяч двести шестьдесят девять рублей двадцать шесть копеек).

Заявитель указывает на то, что показатель оценки, установленный заказчиком, не дает возможности участвовать в конкурсе на равных условиях с другими участниками закупки.

Из письменных пояснений Заказчиков следует, что потребностью установления данного показателя оценки явилось то, что именно организация, обладающая достаточными финансовыми ресурсами, способна обеспечить надлежащее исполнение требований контракта, так как в наибольшей степени устойчива к колебаниям конъюнктуры рынка (изменения рыночных цен на продукты питания и ГСМ, тарифов на коммунальные услуги и электроэнергию) и сезонным ограничениям в транспортной доступности (межсезонная распутица, при которой доступно только авиасообщение или дорогостоящий проезд по технологической дороге нефтепровода ВСТО, разрешение на который не гарантировано).

При этом, Якутское УФАС России установила, что по рассматриваемым закупкам срок исполнения контракта установлен с 11 сентября 2023 г. по 15 октября 2023г. (изв. №№0116300005623000377), с 18 сентября 2023 г. по 15 декабря 2023 г. (изв. №0116300005623000378).

Якутское УФАС России считает, что показатель оценки, установленный заказчиком по представлению размера оплаченного уставного капитала, является избыточным, в связи с тем, что контракт заключается не на длительный срок.

Данные выводы подтверждаются судебной практикой (Определение Верховного суда Российской Федерации № 301-ЭС19-1219 от 11.03.2019, Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 16.11.2018 по делу № А17-208/2018).

При этом, в материалы дела заказчиком не представлено доказательств о потребности установления данного показателя оценки.

Таким образом, установленный заказчиком показатель оценки по представлению размера оплаченного уставного капитала является избыточным противоречит части 4 статьи 32 Закона о контрактной системе, а действия МБОУ «СОШ №4 с углубленным изучением английского языка г. Ленска» МО «Ленского района» РС (Я) содержат признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

С учетом вышеизложенного, руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»

О П Р Е Д Е Л И Л:

1. Назначить дело № 014/01/17-492/2024 к рассмотрению на **«21» мая 2024 года в 11 часов 30 минут**, по адресу: Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Октябрьская, д. 22, каб. 213, вход со стороны ул. Пояркова;

2. Привлечь к участию в деле № 014/01/17-492/2024 в качестве заявителя ООО «Элит» (678144, РС (Я), ул. Набережная, д. 97, ИНН 1414017642, ОГРН 1201400004475);

3. Привлечь к участию в деле № 014/01/17-492/2024 в качестве ответчика - МБОУ «СОШ №4 с отдельным изучением отдельных предметов г. Ленска» МО «Ленский район» РС (Я) (678144, РС (Я), г. Ленск, ул. Ленина, д. 59, ИНН 1414009698, ОГРН 1021400691795);

4. Привлечь к участию в деле № 014/01/17-492/2024 в качестве третьих лиц:

- Администрацию МО «Ленский район» РС (Я) (678144, РС (Я), г. Ленск, ул. Ленина, д. 65, ИНН 1414009962, ОГРН 1031400599152);

- МУП «Ленский молокозавод» МО «Ленский район» РС (Я) (678144, РС (Я), г. Ленск, ул. Победы, д. 153 Б, ИНН 1414010608, ОГРН 1031400601209). Контрольно-счетный орган Муниципального образования «Ленский район» (678144, Республика Саха (Якутия), Ленский улус, г. Ленск, улица Ленина дом 65, ОГРН 1091414000226, ИНН 1414014095);

5. ООО «Элит» предлагается на основании части 1 статьи 25 и части 5 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» **в срок до 15.05.2024**, представить в адрес Якутского УФАС России: письменный отзыв по обстоятельствам дела.

6. МБОУ «СОШ №4 с отдельным изучением отдельных предметов г. Ленска» МО «Ленский район» РС (Я) предлагается на основании части 1 статьи 25 и части 5 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» надлежит **в срок до 15.05.2024**, представить в адрес Якутского УФАС России:

письменный отзыв по обстоятельствам дела.

7. Администрации МО «Ленский район» РС (Я) и МУП «Ленский молокозавод» МО «Ленский район» РС (Я) предлагается на основании части 1 статьи 25 и части 5 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» **в срок до 15.05.2024**, представить в адрес Якутского УФАС России: письменный отзыв по обстоятельствам дела.

Письменные пояснения, заявления, ходатайства, иные документы необходимо заблаговременно направить по адресу электронной почты: to14@fas.gov.ru (продублировать на почту to14-***@fas.gov.ru).

*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).

Для участия в дистанционном рассмотрении дела лицам, участвующим в деле, необходимо пройти по ссылке для входа в конференцию: <https://fas1.tconf.rt.ru/c/1484874110> и выполнить действия в соответствии с руководством для участника сеанса видеоконференцсвязи.

В целях соблюдения процессуальных требований Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части порядка рассмотрения дел, лицам, участвующим в деле, посредством электронной почты необходимо заблаговременно направить в Якутское УФАС России документы, подтверждающие полномочия лиц, участвующих в рассмотрении дела, а также документы и информацию, которые участники дела обязаны или вправе представить на рассмотрение дела.