

РЕШЕНИЕ № 055/01/11-831/2021

Резолютивная часть оглашена 09 ноября 2021 года

изготовлено в полном объеме 09 ноября 2021 года
г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

<...>– заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...>– главного специалиста - эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии;

<...>– ведущего специалиста - эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии,

рассмотрев материалы дела № 055/01/11-831/2021 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного приказом руководителя Омского УФАС России № 150 от 13.08.2021 по результатам анализа материалов, поступивших из прокуратуры Знаменского района Омской области 03.06.2021 вх. № 5513, по признакам нарушения муниципального образовательного учреждения дополнительного образования «Детский оздоровительно – образовательный физкультурно – спортивный центр «Север»

(ОГРН 1095535000868, ИНН 5513005701, КПП 551301001, зарегистрировано по адресу: 646650, Омская область, Знаменский район, с. Знаменское, ул. Первомайская, д. 11)

(далее – МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север») и ООО Проектно – строительная компания

«Монолит» (ОГРН 1165543056942, ИНН 5504136842, КПП 551301001, зарегистрировано по адресу: 646650, Омская область, Знаменский район, с. Знаменское, ул. Ленина, д. 25)

(далее – ООО «ПСК «Монолит») пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении в 2020 году договоров неконкурентными способами,

в присутствии представителей ответчиков:

МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» - <...>;

ООО «ПСК «Монолит» - <...>;

слушателя - <...>,

в отсутствие представителя прокуратуры Знаменского района Омской области,

У С Т А Н О В И Л А:

1. В Управление Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России, Управление) поступили материалы из прокуратуры Знаменского района Омской области 03.06.2021 вх. № 5513, на действия МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север», связанные с заключением в 2020 году договоров с ООО «ПСК «Монолит» неконкурентными способами.

На основании анализа представленных прокуратурой Знаменского района Омской области, МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север», ООО «ПСК «Монолит» сведений и документов Комиссией Омского УФАС России было установлено следующее.

МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» на основании пункта 5 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 - Закон о контрактной системе) с единственным поставщиком с ООО «ПСК «Монолит» в период с 14 августа 2020 года по 07 декабря 2020 года было заключено 16 договоров на выполнение работ по капитальному ремонту (далее – Договоры) без проведения конкурентных процедур.

п/№	Дата заключения договора	Номер договора	Предмет договора	Цена договора (руб.)	Срок выполнения договора
11	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
22	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
33	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
44	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
55	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
66	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
77	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
88	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
99	< >	< >	< >	< >	< >

110	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
111	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
112	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
113	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
114	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
115	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
116	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>

Общая сумма заключенных МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» и ООО «ПСК «Монолит» в 2020 году договоров **по пункту 5** части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе составляет <...> **руб.**

На основании пункта 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе с единственным поставщиком с ООО «ПСК «Монолит» было заключено 2 договора *без проведения конкурентных процедур, это:*

1) Договор № <...>.

2) Договор № 307 от <...>.

Общая сумма заключенных МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» и ООО «ПСК «Монолит» в 2020 году договоров по пункту 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе составляет <...> **рублей.**

Таким образом, все указанные договоры были заключены без проведения торгов.

МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» мотивирует свои действия по заключению договоров с единственным поставщиком - ООО «ПСК «Монолит» следующим.

В соответствии с распоряжением Губернатора Омской области от 17.03.2020 № 19-р

«О мероприятиях по недопущению завоза и распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19) на территории Омской области» общеобразовательным организациям,

организациям дополнительного образования, расположенным на территории Омской области,

независимо от их организационной формы и формы собственности необходимо обеспечить реализацию дополнительных образовательных программ в полном объеме с применением электронного обучения и дистанционных образовательных технологий или по индивидуальному учебному плану в соответствии с календарными учебными графиками с учетом

соблюдения режима самоизоляции работников и обучающихся по месту их проживания

(пробеживания) без посещения образовательных организаций.

Распоряжением Губернатора Омской области от 05.06.2020 № 66-р «О внесении изменений в распоряжение Губернатора Омской области от 17 марта 2020 года № 19-р» установлено общеобразовательным организациям, организациям дополнительного образования обеспечить с 21 мая 2020 года по 21 июня 2020 года реализацию, дополнительных образовательных программ в полном объеме с применением электронного обучения и дистанционных образовательных технологий или по индивидуальному учебному плану в соответствии с календарными учебными графиками с учетом соблюдения режима самоизоляции работников и обучающихся по месту их проживания (пробеживания) без посещения образовательных организаций.

<...>.

В связи с установлением в Омской области режима повышенной готовности о нераспространении коронавирусной инфекции и в связи с дистанционным режимом работы МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» не направляло запрос о предоставлении ценовой информации, также в адрес МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» коммерческие предложения от ООО «ПСК «Монолит» не поступали.

Смета на ремонт хоккейного дома и хоккейного корта прошла экспертизу в Сибирском центре ценообразования в строительстве, промышленности и энергетике.

ООО «ПСК «Монолит» выполнило работы согласно локально - сметному расчету, прошедшему экспертизу Сибирском центре ценообразования в строительстве, промышленности и энергетике.

Все договоры были заключены с ООО «ПСК «Монолит» в связи со срочностью закупки и в связи с установленной эпидемиологической обстановкой в Омской области введением ограничительных мер по распространению новой коронавирусной инфекции.

<...>

ООО «ПСК «Монолит» в письме от 05.08.2021 вх. № 7911э подтвердило, что коммерческие предложения в МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» не направляло, запросы о предоставлении ценовой информации от МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» не поступали.

На основании полученной информации приказом руководителя Омского УФАС России № 150 от 13.08.2021 было возбуждено дело № 055/01/11-831/2021 о нарушении антимонопольного законодательства.

23.09.2021 вх. № 507/ДСП от ООО «ПСК «Монолит» поступило заявление с добровольным сообщением о наличии между ООО «ПСК «Монолит» и МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством соглашения о заключении без проведения публичных процедур договоров, по капитальному ремонту с предоставлением сведений и документов, которыми Омское УФАС России не располагало на момент возбуждения настоящего дела.

<...>.

МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» в письменных пояснениях, также указало на то, что решение о заключении без проведения публичных процедур договоров по капитальному ремонту было принято <...>.

<...> в письменных пояснениях (вх. 9988э от 11.10.2021) подтвердил указанную информацию.

На заседаниях Комиссии Омского УФАС России представители МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север», ООО «ПСК «Монолит» и < ... > подтвердили вышеуказанную информацию о заключении в 2020 году антиконкурентного соглашения при заключении договоров по капитальному ремонту.

2. В процессе рассмотрения дела № 055/01/11-831/2021 о нарушении антимонопольного законодательства, установив вышеуказанные обстоятельства, в соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия по делу № 055/01/11-831/2021 приняла заключение об обстоятельствах дела, в котором сделала вывод о наличии в действиях МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» и ООО «ПСК «Монолит», выразившихся в заключении между ними соглашения в устной форме об искусственном дроблении сделки на 18 Договоров и реализации достигнутого антиконкурентного соглашения, путем заключения 18 Договоров, без проведения конкурентных процедур, усматриваются признаки нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции».

Заключение было оглашено на заседании комиссии 20.10.2021, по итогам оглашения направлено заказным почтовым отправлением лицам, участвующим в деле (далее - Заключение), заседание Комиссии было отложено.

В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить Комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении

обстоятельств, изложенных в Заключении, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании Комиссии.

Лица, участвующие в деле № 055/01/11-831/2021, после получения Заключения не предоставили в Омское УФАС России возражений, каких - либо доказательств, опровергающих выводы Комиссии о наличии в действиях МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» и ООО «ПСК «Монолит» признаков нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

3. Комиссия Омского УФАС России, заслушав представителей заявителя, ответчиков, лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, рассмотрев имеющиеся в материалах дела № 055/01/11-831/2021 сведения (информацию), документы, установила следующие обстоятельства.

МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» зарегистрировано в качестве юридического лица

Межрайонной инспекцией ФНС № 12 по Омской области (ОГРН 1095535000868, ИНН 5513005701, КПП 551301001).

Согласно уставу МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север», утвержденному приказом председателя Комитета по образованию администрации Знаменского муниципального района Омской области № 55 от 16.05.2017 <...> (далее - Устав) учредителем является администрация Знаменского муниципального района Омской области (пункт 1.2 Устава).

Пунктом 1.6 Устава закреплено, что МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» является юридическим лицом, имеет самостоятельный баланс, сметы, лицевые счета, печати со своим наименованием, штампы, бланки.

Согласно пункту 1.7 Устава МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» имеет право приобретать и осуществлять приносящую доходы деятельность (предпринимательскую деятельность) в соответствии с законодательством, настоящим Уставом.

МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» вправе заключать договоры с юридическими и физическими лицами в порядке, установленном федеральным законодательством (подпункт 2 пункт 6.2 Устава).

В соответствии с пунктом 1 статьи 123.21 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) учреждением признается унитарная некоммерческая организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера. Учредитель является собственником имущества созданного им

учреждения. На имущество, закрепленное собственником за учреждением и приобретенное учреждением по иным основаниям, оно приобретает право оперативного управления.

По пункту 1 статьи 123.22 ГК РФ государственное или муниципальное учреждение может быть казенным, бюджетным или автономным учреждением.

В силу части 1 статьи 9.2 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (далее - ФЗ «О некоммерческих организациях») бюджетным учреждением признается некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий соответственно органов государственной власти (государственных органов) или органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах.

Согласно части 3 статьи 9.2 ФЗ «О некоммерческих организациях» государственные (муниципальные) задания для бюджетного учреждения в соответствии с предусмотренными его учредительными документами основными видами деятельности формирует и утверждает соответствующий орган, осуществляющий функции и полномочия учредителя.

В силу части 6 статьи 9.2 ФЗ «О некоммерческих организациях» финансовое обеспечение выполнения государственного (муниципального) задания бюджетным учреждением осуществляется в виде субсидий из бюджетов бюджетной системы Российской Федерации.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 1 Закона о контрактной системе настоящий Федеральный 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 части, касающейся, в том числе заключения предусмотренных настоящим Федеральным законом контрактов.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 3 Закона о контрактной системе заказчик - государственный или муниципальный заказчик либо в соответствии с частями 1 и 2.1 статьи 15 Закона о контрактной системе бюджетное учреждение, государственное, муниципальное унитарные предприятия, осуществляющие закупки.

Таким образом, при заключении договоров на выполнение работ по капитальному ремонту здания, МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» выступало в качестве заказчика и должно было руководствоваться Законом о контрактной системе.

В соответствии со статьей 6 Закона 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.

Независимо от способа закупки принципы, установленные Законом о контрактной системе, должны соблюдаться в полной мере.

Согласно положениям частей 1, 2 статьи 24 Закона 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, закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений.

Как следует из части 5 статьи 24 Закона о контрактной системе, заказчики не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Часть 2 статьи 8 Закона 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 Закона 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 письмах 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 Закона о контрактной системе, противоречит его целям и открывает возможность для приобретения хозяйствующими субъектами незаконных имущественных выгод.

Проведение публичных процедур способствует развитию конкуренции за обладание правом исполнения контракта путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к исполнению контракта всех заинтересованных лиц. Не проведение 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.

Доказательствами заключения антиконкурентного соглашения в устной форме являются следующие обстоятельства

1) Из 16 договоров, заключенных между МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» и ООО «ПСК «Монолит» по пункту 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, было заключено:

- 6 договоров на капитальный ремонт физкультурно – спортивного комплекса с универсальным залом на стадионе Юбилейный (№ 177, № 178, № 179, № 180, № 181, № 182) (далее – 1-я группа договоров);

- 1 договор <...> (№ 228);

- 1 договор <...> (№ 229);

- 8 договоров <...> (№ 227, № 230, № 231, № 232, № 233, № 241, № 242, № 298) (далее – 2-я группа договоров).

2) Предмет заключенных между МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» и ООО «ПСК «Монолит» по «группам» договоров – идентичный (за исключением 2-х договоров: № 228 и № 229), это капитальный ремонт либо физкультурно – спортивного комплекса с универсальным залом на стадионе Юбилейный, либо хоккейного дома и хоккейного корта.

3) Все договоры на выполнение работ по капитальному ремонту имеют разные даты заключения, из 16 договоров:

- 6 договоров были заключены в период с 14 по 21 августа 2020 года (в том

числе в период с 18 по 21 августа 2020 года, в течение 5 календарных дней было заключено по одному договору в день, всего 5 договоров);

- 7 договоров заключено в период с 21 по 25 сентября 2020 года (договоры заключались ежедневно, 1 договор – 21 сентября 2020 года, 3 договора – 22 сентября 2020 года, и по одному договору три дня подряд – 23, 24 и 25 сентября 2020 года);

- 2 договора заключено в течение 2-х календарных дней подряд, 7 и 8 октября 2020 года;

- 1 договор заключен 07 декабря 2020 года.

При этом срок выполнения работ по 15 договорам из 16-ти одинаковый: 30.11.2020

(за исключением договора № 298 от 07.12.2020) и исполнителем по договорам является одно и то же лицо: ООО «ПСК «Монолит», имеющее единый интерес, соответственно, данные договоры направлены на достижение единой цели.

4) Указанные договоры направлены на удовлетворение единой нужды заказчика, заключены с одним лицом – ООО «ПСК «Монолит» на оказание идентичной услуги – капитальный ремонт.

Соответственно, по результатам рассмотрения заключенных между МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» и ООО «ПСК «Монолит» договоров установлено, что заказчиком фактически осуществлена закупка идентичного товара (по каждой группе договоров) – выполнение работ по капитальному ремонту, а искусственное «дробление» закупки данных работ свидетельствует об обходе ограничения, установленного Законом о контрактной системе.

В Законе о контрактной системе содержится явно выраженный запрет на заключение сделок в обход таких конкурентных способов, без использования которых нарушаются права неопределенного круга третьих лиц – потенциальных участников торгов.

5) МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» нарушен пункт 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

Так, в соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе

(в редакциях с 31.07.2020 по 30.12.2020) допускается осуществление закупки товара, работы или услуги государственным или муниципальным учреждением культуры, физкультурно-спортивной организацией на сумму, не превышающую шестисот тысяч рублей. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, **не должен превышать пять миллионов рублей или не должен превышать пятьдесят процентов совокупного годового объема закупок заказчика** и не

должен составлять более чем тридцать миллионов рублей.

МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» в письменных пояснениях (от 06.07.20221 вх. 6669э) указало, что совокупный годовой объем закупок за 2020 год составляет <...>**руб.**

Общая сумма заключенных МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» и ООО «ПСК «Монолит» в 2020 году договоров по пункту 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе составляет <...> **руб.**

Таким образом, годовой объем закупок в 2020 году, осуществленных МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» по пункту 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, превышает установленные пунктом 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе допустимые «пределы»: и пять миллионов рублей, и пятьдесят процентов совокупного годового объема закупок.

6) МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» не направляло запросы о предоставлении ценовой информации другим возможным участникам рынка для формирования цены договора (договоров), а напрямую – и по пункту 4, и пункту 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, в 2020 году заключило договоры без проведения конкурентных процедур только с ООО «ПСК «Монолит», что свидетельствует об ограничении конкуренции.

7) Добровольным сообщением о наличии между ООО «ПСК «Монолит» и МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» недопустимого антимонопольным законодательством соглашения о совместном участии в открытых аукционах в электронной форме.

Таким образом, заключение указанных муниципальных контрактов в нарушение норм Закона о контрактной системе противоречит публичным интересам, поскольку нарушает установленный законодателем порядок привлечения субъектов на товарный рынок, а также нарушает права и законные интересы неопределенного круга лиц, так как последние лишены возможности заключить договор на оказание работ, предусмотренных в вышеназванных договорах.

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. Не проведение публичных процедур, когда это необходимо в силу закона, свидетельствует о предоставлении исполнителю не обоснованных преимуществ при осуществлении им хозяйственной деятельности и, как следствие, о достижении соглашения, направленного на ограничение конкуренции.

Частью 1 статьи 3 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) установлено, что названный закон распространяется на отношения, которые связаны с

защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, 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.

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

Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, к числу которых относится сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Пунктом 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции. К таким соглашениям могут быть отнесены, в частности, соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

Согласно пункту 5 статьи 4 Пункт 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции, хозяйствующий субъект – коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Одним из признаков хозяйствующего субъекта является осуществление деятельности, приносящей доход (пункт 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» является хозяйствующим субъектом, поскольку осуществляет деятельность, закрепленную в Уставе, приносящую доход.

Учитывая вышеизложенное, МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» и ООО «ПСК «Монолит» являются хозяйствующими субъектами в понятии, определенном пунктом 5 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

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

Наличие или угроза наступления негативных последствий в результате заключения такого соглашения презюмируется и не требует отдельного доказывания.

Таким образом, если бы МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» проводило закупку способами, предусмотренными Законом о контрактной системе, такими способами в данных обстоятельствах выступили бы конкурентные способы определения поставщика (исполнителя, подрядчика), в силу того, что закупка с подобными условиями не подпадает под случаи закупки у единственного поставщика (статья 93 Закона о контрактной системе), извещение о проведении закупки было бы размещено в единой информационной системе в сфере закупок, которое не может содержать требований о нахождении исполнителя в конкретном регионе, и потенциальными исполнителями могли быть любые хозяйствующие субъекты, постоянно оказывающие подобные услуги.

Проведение торгов способствует конкуренции (соперничеству) хозяйствующих субъектов за право заключить контракт на выполнение работ по капитальному ремонту объектов заказчика, путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наиболее выгодную цену контракта, направлено на обеспечение интересов хозяйствующих субъектов,

желающих заключить соответствующий контракт. Потенциальными поставщиками могут быть любые хозяйствующие субъекты, осуществляющие и имеющие возможность осуществить вышеуказанные работы.

ООО «ПСК «Монолит» вне конкурентной борьбы, без проведения МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» публичных процедур, получило право на выполнение работ по капитальному ремонту объектов МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север».

Не проведение МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» публичных процедур свидетельствует о предоставлении не обоснованных преимуществ ООО «ПСК «Монолит» при осуществлении хозяйственной деятельности и ограничении доступа иным хозяйствующим субъектам на соответствующий товарный рынок.

Таким образом, поскольку заключение муниципальных контрактов было произведено без соблюдения норм Закона о контрактной системе, проигнорированы законодателем механизмы, обеспечивающие конкуренцию и максимальную степень удовлетворения заказчиком своих нужд.

ООО «ПСК «Монолит» сознательно и добровольно заключило с МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» соглашение недопустимое в соответствии с антимонопольным законодательством, и участвовало в нем, соответственно заключение и реализация спорных муниципальных контрактов явились результатом согласованного выражения воли МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» и ООО «ПСК «Монолит».

В соответствии с абзацем 3 пункта 1 статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Таким образом, ООО «ПСК «Монолит», самостоятельно совершая определенные действия, в частности, заключение договоров на выполнение работ ДО «ДООФСЦ «Север» без анализа правовой основы обязаны предполагать возможные последствия своих действий.

В соответствии с пунктом 1 статьи 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Согласно пункту 1 статьи 432 ГК РФ договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

Таким образом, вышеуказанные нормы ГК РФ закрепляют принцип свободы договора. Вместе с тем, принцип свободы договора предполагает

добросовестность действий его сторон, разумность и справедливость его условий. Свобода договора, предполагая, что стороны действуют по отношению друг к другу на началах равенства и автономии воли и определяют условия договора самостоятельно в своих интересах, при этом не означает, что при заключении договора стороны могут действовать и осуществлять свои права без учета прав других лиц, а также ограничений, установленных ГК РФ и другими законами.

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 (контракта) и правовых оснований для его заключения действующему законодательству, в том числе Закона о защите конкуренции и Закона о контрактной системе, возложена на обе стороны договора.

Заключение договора, являющегося согласованием воли сторон по всем существенным условиям, в том числе противоречащим законодательству о контрактной системе и антимонопольному законодательству, свидетельствуют о наличии антиконкурентного соглашения.

На основании изложенного, принимая во внимание вышеуказанное, следует вывод, что МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» было осуществлено искусственное дробление закупок на несколько договоров на сумму до 600 000 рублей (16 Договоров) и до 100000 рублей (2 Договора), в целях формального соблюдения требований, предусмотренных пунктами 4 и 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, и непосредственно ухода от конкурентных процедур.

В соответствии с аналитическим отчетом по результатам анализа состояния конкуренции на рынке работ по капитальному и текущему ремонту нежилых зданий (помещений) при заключении МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» с ООО «ПСК «Монолит» договоров для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Омской области:

1. Временной интервал исследования *определён периодом 2020 год.*
2. Продуктовые границы: работы по капитальному и текущему ремонту нежилых зданий для обеспечения государственных и муниципальных нужд (ОКПД2 - 41.20.40, ОКВЭД2 41.20).
3. Географические границы товарного рынка определены территорией Омской области.
4. На исследуемом товарном рынке в течение 2020 года действовало

достаточное количество строительных организаций. Кроме того, потенциальным продавцом на исследуемом рынке мог стать любой хозяйствующий субъект, осуществляющий деятельность по капитальному и (или) текущему ремонту как на территории Омской области, так и за ее пределами, вне зависимости от территориальной привязки к месту регистрации.

Вместе с тем лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть установлены все потенциальные желающие получить доступ к соответствующему товарному рынку либо право ведения деятельности на нем.

5. Объем товарного рынка составил 2020 год <...> руб., доля ООО «ПСК «Монолит» составила 0,199 %, доля МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» как покупателя на анализируемом товарном рынке составила 0,003%.

При указанных обстоятельствах в действиях МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» и ООО «ПСК «Монолит», выразившихся в заключении между ними соглашения в устной форме об искусственном дроблении сделки на 18 Договоров и реализации достигнутого антиконкурентного соглашения, путем заключения 18 Договоров, без проведения конкурентных процедур, имеются признаки нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции».

Относительно дохода, полученного ООО «ПСК «Монолит» по итогам заключения договоров Комиссия отмечает следующее.

МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» на основании пункта 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе заключило с ООО «ПСК «Монолит» (единственным поставщиком) в период с 14 августа 2020 года по 07 декабря 2020 года шестнадцать договоров на выполнение работ по капитальному ремонту (далее – Договоры) без проведения конкурентных процедур.

№	Дата заключения договора	Номер договора	Предмет договора	Цена договора (руб.)	Срок выполнения договора
11	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
22	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
33	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
44	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
55	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
66	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>

№	Дата	Номер	<...> Предмет договора	Цена	Срок
77	<...> заключения договора	<...> договора	<...>	<...> договора	<...> выполнения
88	<...> договора	<...>	<...>	<...> (руб.)	<...> договора
99	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
110	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
111	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
112	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
113	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
114	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
115	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
116	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
Итого:				<...>	

Общая сумма заключенных МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» и ООО «ПСК «Монолит» в 2020 году 16-ти договоров по пункту 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе составляет <...> рублей.

На основании пункта 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе с единственным поставщиком с ООО «ПСК «Монолит» было заключено 2 договора *без проведения конкурентных процедур, это:*

- 1) Договор № 297 <...>.
- 2) Договор № 307 <...>.

Общая сумма заключенных МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» и ООО «ПСК «Монолит» в 2020 году договоров по пункту 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе составляет <...> рублей.

Таким образом, доход, полученный ООО «ПСК «Монолит» по итогам заключения вышеуказанных договоров, равен <...> руб.

Выводы Комиссии соответствуют действующему законодательству, установленным по делу № 055/01/11-831/2021 фактическим обстоятельствам и имеющимся в антимонопольном деле доказательствам.

Комиссия Омского УФАС России, установив в процессе рассмотрения дела № 055/01/11-831/2021 нарушение МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» и ООО «ПСК «Монолит» пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, пришла к выводу об отсутствии

оснований для выдачи предписания в рамках полномочий, предоставленных антимонопольному органу пунктом 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, в связи с завершением реализации указанного соглашения во времени.

На основании изложенного, руководствуясь частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 2 статьи 45, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Омского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать нарушением пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» соглашение в устной форме, заключенное между МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» и ООО «ПСК «Монолит» 31.07.2020 об искусственном дроблении сделки на 18 Договоров:

- 6 договоров на капитальный ремонт физкультурно – спортивного комплекса с универсальным залом на стадионе Юбилейный (№ 177, № 178, № 179, № 180, № 181, № 182);

- 1 <...> (№ 228);

- 1 <...> (№ 229);

- 8 <...> (№ 227, № 230, № 231, № 232, № 233, № 241, № 242, № 298);

- 1 <...> (№ 297);

- 1 <...> (№ 307).

и реализацию достигнутого антиконкурентного соглашения, путем заключения 18 Договоров, без проведения конкурентных процедур, что привело к ограничению, устранению конкуренции на рынке работ по капитальному и текущему ремонту нежилых зданий (помещений) для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Знаменского муниципального района Омской области, путем создания другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на этот товарный рынок.

2. Оснований для прекращения рассмотрения дела, указанных в статье 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», не установлено.

3. Оснований для выдачи МБОУ ДО «ДООФСЦ «Север» и ООО «ПСК «Монолит»

предписания не имеется.

4. Материалы дела № 055/01/11-831/2021 о нарушении антимонопольного законодательства передать уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для принятия решения о возбуждении дел об административном правонарушении предусмотренном статьей 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения.