Заявителю

Прокуратуре г. Саяногорска Республики Хакасия

Заводской микрорайон, д. 41, г. Саяногорск, Республика Хакасия, 655600

Ответчикам

Государственному бюджетному учреждению здравоохранения Республики Хакасия «Саяногорская городская стоматологическая поликлиника»

Ленинградский микрорайон, д. 26А, г. Саяногорск, Республика Хакасия, 655600

Обществу с ограниченной ответственностью строительная компания <…>

РЕШЕНИЕ

по делу № 019/01/11-384/2019

г. Абакан

Резолютивная часть решения оглашена 23 декабря 2019 года.

В полном объеме решение изготовлено 14 января 2020 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: <…>

Члены комиссии: <…>

кворум комиссии имеется, комиссия правомочна осуществлять свои функции,

рассмотрев дело № 019/01/11-384/2019, возбужденное по признакам нарушения Государственным бюджетным учреждением здравоохранения Республики Хакасия «Саяногорская городская стоматологическая поликлиника» (далее по тексту – ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП», Учреждение) и обществом с ограниченной ответственностью строительная компания <…> пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении соглашения, направленного на предоставление преимущественного права ООО <…>в заключении договоров подряда на выполнение ремонтных работ в здании, расположенном по адресу: <…>, что привело к созданию другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок,

в отсутствии представителя прокуратуры г. Саяногорска Республики Хакасия, извещенного надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела,

в присутствии представителя ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» - <…>,

в присутствии представителя ООО <…>, действующей на основании доверенности № 41/19ю от 18.09.2019 г.,

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела послужили следующие обстоятельства.

16.05.2019 г. (вх. № 2498) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия поступило заявление прокуратуры г. Саяногорска Республики Хакасия о проведении проверки на наличие признаков нарушения Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» при заключении с ООО <…> договоров подряда от 20.08.2018 г., от 01.08.2018 г., от 16.04.2018 г., от 23.04.2018 г., от 09.07.2018 г., от 23.07.2018 г., от 13.06.2018 г., от 13.09.2018 г. на выполнение ремонтных работ в здании, расположенном по адресу: <…>.

Прокуратура г. Саяногорска в своем заявлении указала, что в 2018 г. между учреждением и ООО <…> были заключены 10 договоров подряда на проведение ремонтных работ в здании, расположенном по адресу: г. <…> договоров заключены за счет средств от приносящей доход деятельности в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту – 223-ФЗ), 1 договор заключен за счет средств фонда обязательного медицинского страхования в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Закон о контрактной системе).

Таким образом, прокуратура г. Саяногорск полагает, что сторонами по вышеназванным договорам искусственно раздроблена единая сделка на несколько договоров с целью ухода от проведения конкурентных процедур.

Хакасское УФАС России, проанализировав представленные в ходе проверки документы, усмотрело в действиях ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» и ООО <…> по заключению договоров подряда от 20.08.2018 г., от 01.08.2018 г., от 16.04.2018 г., от 23.04.2018 г., от 09.07.2018 г., от 23.07.2018 г., от 13.06.2018 г., от 13.09.2018 г. на выполнение ремонтных работ в здании, расположенном по адресу: Республика Хакасия, г. Саяногорск, Ленинградский микрорайон, 26А, признаки нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с Приказом Хакасского УФАС России от 16.08.2019 № 139 в отношении ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» и ООО <…> возбуждено дело № 019/01/11-384/2019 по признакам нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Определением от 16.08.2019 г. о назначении дела № 019/01/11-384/2019 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению дело назначено к рассмотрению на 23 сентября 2019 года.

На заседании комиссии 23.09.2019 г. главный врач ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» <…>пояснил, что 06.04.2018 г. учреждению Управлением Роспотребнадзора по Республике Хакасия было выдано предписание № 152-СЗ об устранении выявленных нарушений требований санитарного законодательства, в соответствии с которым, в том числе, предписывалось произвести ремонтные

работы в кабинетах поликлиники. Кроме того, с заявлением о необходимости проведения ремонта обращались непосредственно работники хирургического кабинета. ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» в адрес ИП <…>, а также иных хозяйствующих субъектов направлялось предложение для заключения договора на выполнение работ по ремонту кабинета хирургии. Однако был получен отказ в выполнении ремонтных работ. Кроме того, ремонт к необходимо было проводить поэтапно, раздельно по каждому кабинету и помещению, чтобы не остановить работу поликлиники. В связи с невозможностью одновременного исключения из рабочего цикла кабинетов и помещений, договоры на проведение работ между ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» и ООО <…> было принято решение заключать на каждый кабинет раздельно после завершения либо очевидности завершения ремонтных работ по предыдущему договору.

Представителями ООО <…> на заседании комиссии 23.09.2019 г. представлены письменные пояснения по существу рассматриваемого дела, которые были озвучены. Дополнительно представители ООО <…> на вопрос комиссии пояснили, что общество участвует в закупках, преимущественно в соответствии с положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Определением от 23.09.2019 г. об отложении рассмотрения дела № 019/01/11-384/2019 рассмотрение дела было отложено на 24.10.2019 г.

15.10.2019 г. (вх. № 5575) ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» представлены письменные пояснения по существу рассматриваемого дела.

На заседании комиссии 24.10.2019 г. помощник прокурора г. Саяногорска <…> поддержала доводы заявления прокуратуры г. Саяногорска, полагая, что заключение ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» и О О О <…>» рассматриваемых договоров, нарушает требования законодательства 223-ФЗ и антимонопольного законодательства.

Главный врач ГБУХ РХ «Саяногорская ГСП» <…> на заседании комиссии 24.10.2019 г. поддержал позицию представленных письменных пояснений (вх. № 5575 от 15.10.2019 г.).

Представитель ООО <…>на заседании комиссии 24.10.2019 г. поддержала доводы ранее представленных письменных пояснений.

24.10.2019 г. комиссией принято заключение об обстоятельствах дела № 019/01/11-384/2019.

Определением от 24.10.2019 г. об отложении рассмотрения дела № 019/01/11-384/2019 рассмотрение дела было отложено на 23.12.2019 г.

13.12.2019 г. (вх. № 7054) от ООО <…> и 18.12.2019 г. (вх. 7940) от ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» поступили письменные возражения на заключение об обстоятельства дела № 019/01/11-384/2019.

На заседании комиссии 23.12.2019 г. главным врачом ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» <…> и представителем ООО <…> были озвучены доводы, изложенные в письменных возражениях на заключение об обстоятельствах дела.

Из анализа представленных документов и сведений комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия установлены следующие фактические и иные обстоятельства дела.

Между ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» и ООО <…> заключены следующие договоры подряда:

1. № 31П/2018 от 16.04.2018 г. на выполнение работ по ремонту пола в кабинете хирургии Саяногорской городской стоматологической поликлиники на сумму 96 532,26 руб.;
2. № 32П/2018 от 23.04.2018 г. на выполнение работ по ремонту стен и монтажу дверных блоков в кабинете хирургии Саяногорской городской стоматологической поликлиники на сумму 99 868,12 руб.;
3. № 37П/2018 от 13.06.2018 г. на выполнение отделочных работ стен в стерилизационном кабинете Саяногорской городской стоматологической поликлиники на сумму 87 658,66 руб.;
4. № 38П/2018 от 09.07.2018 г. на выполнение работ по устройству пола в стерилизационном кабинете Саяногорской городской стоматологической поликлиники на сумму 99 995, 56 руб.;
5. № 39П/2018 г. от 09.07.2018 г. на выполнение работ по текущему ремонту, подготовке поверхностей, устройству пола, монтаж сантехнического короба в смотровом кабинете Саяногорской городской стоматологической поликлиники на сумму 96 994,82 руб.;

6. № 40П/2018 от 23.07.2018 г. на выполнение работ по текущему ремонту смотрового кабинета Саяногорской городской стоматологической поликлиники на сумму 99 992,02 руб.;
7. № 42П/2018 от 28.07.2018 г. на выполнение работ по текущему ремонту помещений Саяногорской городской стоматологической поликлиники на сумму 91 336,72 руб.;
8. № 43П/2018 г. от 01.08.2018 г. на выполнение ремонтных работ в гардеробе Саяногорской городской стоматологической поликлиники на сумму 70 248,94 руб.;
9. № 44П/2018 от 20.08.2018 г. на выполнение работ по текущему ремонту помещений гардероба Саяногорской городской стоматологической поликлиники на сумму 99 635,66 руб.;
10. № 13 от 13.09.2018 г. на выполнение работ по текущему ремонту кабинета Саяногорской городской стоматологической поликлиники на сумму 491 447 руб.

При заключении вышеуказанных договоров Учреждением публичные процедуры на право заключения договоров не проводились.

Исследовав материалы дела № 019/01/11-384/2019 о нарушении антимонопольного законодательства, комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия пришла к выводу об установлении в действиях ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» и ООО <…> **нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции на основании следующих доказательств.**

В силу части 1 статьи 1 223-ФЗ целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее – заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с подпунктом «В» подпункта 4 части 2 статьи 1 223-ФЗ

настоящий федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг бюджетным учреждением при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с частью 3 статьи 2 настоящего Федерального закона и размещенного до начала года в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с частью 1 статьи 4 настоящего Федерального закона, при осуществлении им закупок за счет средств, полученных при осуществлении им иной приносящей доход деятельности от физических лиц, юридических лиц, в том числе в рамках предусмотренных его учредительным документом основных видов деятельности (за исключением средств, полученных на оказание и оплату медицинской помощи по обязательному медицинскому страхованию).

19.10.2017 г. главным врачом ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг Учреждения (далее по тексту – Положение). 26.10.2017 г. указанное Положение согласовано Министром здравоохранения Республики Хакасия.

В соответствии с пунктом 1 Положения настоящее Положение о является документом, который регламентирует закупочную деятельность ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП», содержит требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения

Указанное Положение в установленном законом порядке размещено в Единой информационной системе в сфере закупок и доступно для ознакомления неограниченному кругу лиц.

Выбор способа закупки товаров, работ и услуг осуществляется в соответствии с разделом 3 настоящего Положения.

Согласно пункту 11 Положения выбор поставщика (подрядчика, исполнителя) с целью заключения с ним договора на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для удовлетворения нужд Заказчика может осуществляться с помощью следующих процедур закупки:

1. Закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).
2. Закупка малого объема.

3. Запрос предложений.
4. Аукцион.
5. Конкурс.
6. Запрос цен.

Под закупкой у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) понимается закупка, при которой договор заключается напрямую с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) без использования конкурентных процедур с учетом требований, установленных Положением о закупке. Под закупкой малого объема понимается неконкурентный способ закупки товаров, работ, услуг на сумму, не превышающую 500 000 руб. с учетом налогов по одной сделке (пункт 12 Положения).

Закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться в случае, если стоимость закупаемой Заказчиком продукции не превышает 500 000 руб. При этом совокупный годовой объем закупок, который превышает пятьдесят процентов размера средств, предусмотренных на осуществление всех закупок заказчика в соответствии с планом-графиком (подпункт 1 пункта 30 Положения).

Для определения наличия/отсутствия признаков умышленного «дробления» предмета договоров с целью формального соблюдения норм Положения о закупке товаров, работ и услуг ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» в части лимитов на проведение закупки у единственного поставщика и в обход установленных Положением правил определения поставщика, если сумма закупки превышает установленный лимит для проведения закупки у единственного поставщика, необходимо принимать во внимание закрепленные законодателем понятия «идентичные работы» и «однородные работы».

Указанные понятия закреплены в Законе о контрактной системе.

Таким образом, применение норм Закона о контрактной системе допустимо к правилам, установленным 223-ФЗ в части неурегулированной 223-ФЗ.

В силу части 13 статьи 22 Закона о контрактной системе идентичными товарами, работами, услугами признаются товары, работы, услуги, имеющие одинаковые характерные для них основные признаки. При определении идентичности товаров незначительные различия во внешнем виде таких товаров могут не учитываться. При

определении идентичности работ, услуг учитываются характеристики подрядчика, исполнителя, их деловая репутация на рынке.

Однородными работами, услугами признаются работы, услуги, которые, не являясь идентичными, имеют сходные характеристики, что позволяет им быть коммерчески и (или) функционально взаимозаменяемыми. При определении однородности работ, услуг учитываются их качество, репутация на рынке, а также вид работ, услуг, их объем, уникальность и коммерческая взаимозаменяемость (часть 15 статьи 22 Закона о контрактной системе).

Указанные понятия конкретизированы в Методических рекомендациях по применению методов определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) (утв. приказом Минэкономразвития России от 02.10.2013 № 567) (далее - Рекомендации).

Пунктом 3.5 Рекомендаций установлено, что идентичными признаются работы, услуги, обладающие одинаковыми характерными для них основными признаками (качественными характеристиками), в том числе реализуемые с использованием одинаковых методик, технологий, подходов, выполняемые (оказываемые) подрядчиками, исполнителями с сопоставимой квалификацией.

В силу пункта 3.6 Рекомендаций однородными признаются работы, услуги, которые, не являясь идентичными, имеют сходные характеристики, что позволяет им быть коммерчески и (или) функционально взаимозаменяемыми. При определении однородности работ, услуг учитываются их качество, репутация на рынке, а также вид работ, услуг, их объем, уникальность и коммерческая взаимозаменяемость.

Нарушение антимонопольного законодательства рассматривается на рынке работ строительных специализированных (код 42 ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2) Общероссийского классификатора видов экономической деятельности, утв. Приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14-ст), в состав которых входят работы по полной отделке зданий, такие как полировка, штукатурные, малярные работы, плиточное покрытие полов и стен или покрытие такими отделочными материалами как паркет, ковролин, обои и т.д., а также циклевание полов, отделочные плотничные работы, звукоизолирующие работы, очистка внешней территории и т.д. Также

сюда относятся ремонтные работы ко всем типам вышеперечисленных работ.

Таким образом, из рассматриваемых договоров следует, что их предметом является однородный вид работ по отделке помещений здания.

Учитывая тождественность предмета договоров, временной интервал, в течение которого они заключены, единую цель контрактов – выполнение ремонтных работ в здании, расположенном по адресу: <…>, Хакасское УФАС России приходит к выводу о том, что фактически заключенные между Учреждением и ООО <…> договоры образуют одну единую сделку, искусственно раздробленную и оформленную 10 вышеуказанными договорами подряда.

Таким образом, на момент подписания вышеуказанных контрактов у ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» имелась необходимость в выполнении ремонтных работ на сумму 1 333 709,76 руб., что превышает предельно допустимый размер стоимости договора, заключаемого с единственным подрядчиком, при заключении которого стороны вправе не проводить процедуры, предусмотренные Положением.

Следовательно, действия Учреждения по заключению спорных контрактов с единственным исполнителем могли привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Целями Закона о защите конкуренции являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 данного Закона).

Согласно понятиям, данным в статье 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; дискриминационные условия – условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько

хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Под признаками ограничения конкуренции согласно данной статье понимается 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.

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 вышеуказанного закона под хозяйствующим субъектом понимается 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.

Согласно пункту 1.1 Устава ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП», данное Учреждение здравоохранения Республики Хакасия создано для выполнения работ, оказания услуг в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий Республики Хакасия по оказанию стоматологической помощи.

Учреждение является некоммерческой организацией, созданной в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 12.01.1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (пункт 1.2 Устава).

В соответствии с пунктом 2.1 Устава предметом деятельности Учреждения является оказание стоматологической помощи.

Целью деятельности Учреждения является обеспечение квалифицированной диагностической, профилактической, лечебной помощью населения (пункт 2.2 Устава).

Согласно пункту 5.3 Устава ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» имеет право сверх установленного государственного задания, а также в случаях, определенных федеральными законами, в пределах установленного государственного задания выполнять работы, оказывать услуги, относящиеся к его основным видам деятельности, для граждан и юридических лиц за плату и на одинаковых при оказании одних и тех же услуг условиях.

Из положений Устава ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» следует, что Учреждение является некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, приносящую ей доход.

Таким образом, ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» является хозяйствующим субъектом в понимании пункта 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Пунктом 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещены иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к созданию другим хозяйствующим субъектам препятствий к доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

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

В соответствии со статьей 420 Гражданского кодекса Российской Федерации договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских

прав и обязанностей.

В силу статьи 422 Гражданского кодекса Российской Федерации 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 и правовых оснований для его заключения действующему законодательству возложена на обе стороны договора.

В соответствии с пунктом 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции для квалификации заключенного хозяйствующими субъектами соглашения в качестве антиконкурентного, необходимо доказать, что заключение соглашения между хозяйствующими субъектами привело или может привести к ограничению конкуренции, установить причинно-следственную связь между заключением соглашения между хозяйствующими субъектами на товарном рынке и наступлением (либо возможности наступления) отрицательных последствий. В рассматриваемом случае в качестве отрицательных последствий также необходимо доказать, что предметом и целью соглашения является создание другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок.

Следовательно, заключение договора, являющегося согласованием воли сторон о всех существенных условиях, в том числе противоречащих 223-ФЗ и антимонопольному законодательству, свидетельствуют о наличии антиконкурентного соглашения.

В соответствии со статьей 4 Закона о защите конкуренции под товарным рынком понимается сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В ходе рассмотрения дела в соответствии с пунктом 10.8 Приказа ФАС России от 28.04.2010 г. № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» проведен анализ состояния конкуренции на рынке работ строительных специализированных на территории муниципального

образования г. Саяногорск Республики Хакасия.

Согласно данным аналитического отчета временной интервал настоящего исследования определен с 06.04.2018 г. (с момента образования у Учреждения государственной нужды выполнения рассматриваемых работ) по 06.04.2019 г.

Анализ и состояние конкурентной среды на рынке работ строительных специализированных показал следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции товаром является объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно статье 128 Гражданского кодекса Российской Федерации к объектам гражданских прав относятся вещи, включая наличные деньги и документарные ценные бумаги, иное имущество, в том числе безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги, имущественные права; результаты работ и оказание услуг; охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность); нематериальные блага.

Согласно пункту 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции товарный рынок представляет собой сферу обращения товара (в том числе иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности, или целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность или целесообразность отсутствует за ее пределами.

Согласно пункту 3 статьи 4 Закона о защите конкуренции под взаимозаменяемыми товарами понимаются товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях).

Предметами рассматриваемых договоров № 31П/2018 от 16.04.2018 г., № 32П/2018 от 23.04.2018 г., № 37П/2018 от 13.06.2018 г., № 38П/2018 от 09.07.2018 г., № 39П/2018 г. от 09.07.2018 г., № 40П/2018 от 23.07.2018

г., № 42П/2018 от 28.07.2018 г., № 43П/2018 г. от 01.08.2018 г., № 44П/2018 от 20.08.2018 г., № 13 от 13.09.2018 г. является текущий ремонт помещений здания поликлиники ГБУЗ РХ «Стоматологическая ГСП», а именно: ремонт полов, стен, потолков, монтаж дверных блоков, монтаж сантехнического короба.

Таким образом, продуктовые границы товарного рынка будут являться работы строительные специализированные (код 43 ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2) Общероссийского классификатора видов экономической деятельности, утв. Приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14-ст), в состав которых входят работы по полной отделке зданий, такие как полировка, штукатурные, малярные работы, плиточное покрытие полов и стен или покрытие такими отделочными материалами как паркет, ковролин, обои и т.д., а также циклевание полов, отделочные плотничные работы, звукоизолирующие работы, очистка внешней территории и т.д. Также сюда относятся ремонтные работы ко всем типам вышеперечисленных работ.

В соответствии с пунктом 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции, географические границы товарного рынка представляют собой территорию, в границах которой покупатели приобретают или имеют экономическую, техническую или иную возможность либо целесообразность приобрести товар и не имеют такой возможности либо целесообразности за ее пределами.

Географические границы рынка работ строительных специализированных определены границами г. Саяногорска Республики Хакасия, поскольку на момент совершения вменяемого нарушения антимонопольного законодательства ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» и ООО <…> действовали в границах данного товарного рынка.

В состав хозяйствующих субъектов, действующих на рынке работ строительных специализированных на территории Республики Хакасия, включаются подрядчики, осуществляющие строительные специализированные работы зданий.

В соответствии со сведениями информационной системы для анализа товарных рынков, производителей, заказчиков и поставщиков, поиска потенциальных клиентов, контроля закупочной деятельности – «СПАРК-Маркетинг» и Единой информационной системы в сфере закупок на территории г. Саяногорска Республики Хакасия помимо ООО <…> рассматриваемый вид деятельности

осуществляли еще 13 хозяйствующих субъектов.

По результатам расчетов количественных показателей структуры рынка установлено, что рынок работ строительных специализированных в пределах границ муниципального образования г. Саяногорск Республики Хакасия в период с 06.04.2018 по 06.04.2019 гг. характеризовался умеренным уровнем концентрации.

К барьерам входа на товарный рынок относятся: административные ограничения и поведение хозяйствующих субъектов, направленные на создание барьеров входа на рынок, в том числе, «искусственное дробление» единой сделки на несколько договоров (контрактов) на поставку товаров, выполнение работ и оказание услуг в «обход» обязательных процедур торгов или иных конкурентных способов определения поставщика.

Основным условием для допуска на рынок является выполнение заказчиками требований Закона № 223-ФЗ и проведение конкурентных процедур отбора поставщиков товара в соответствии с утвержденным Положением о закупке.

Анализ и оценка состояния конкурентной среды показал, что рынок работ строительных специализированных к относится к умеренно концентрированному, что обусловлено наличием большого числа хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, имеющих небольшие объемы выполненных работ.

Развитие конкуренции на рынке работ строительных специализированных возможно при активизации деятельности заказчиков по проведению конкурентных процедур отбора поставщиков в соответствии с требованиями Закона № 223-ФЗ и недопущению действий по «искусственному дроблению» единой сделки на несколько договоров (контрактов) на поставку товаров, выполнение работ и оказание услуг в «обход» обязательных процедур торгов или иных конкурентных способов определения поставщика.

Дробление сторонами общего предмета договора, а также определение цены каждого договора в пределах, не превышающих пятьсот тысяч рублей, свидетельствуют о намерении сторон уйти от соблюдения процедуры торгов. Данная позиция находит свое отражение в судебной практике (например, Постановление Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 20.09.2016 № Ф02-4197/2016 по делу № А69-3715/2015, Постановление

Арбитражного суда Дальневосточного округа от 03.04.2018 № Ф03-550/2018 по делу № А73-5597/2017).

Таким образом, доводы ООО <…> о том, что в действиях общества при заключении рассматриваемых договоров отсутствует вменяемое нарушение антимонопольного законодательства, комиссия Хакасского УФАС России находит несостоятельными.

Кроме того, факт достигнутого соглашения между ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» и ООО <…>, запрещенного Законом о защите конкуренции, подтверждается объяснениями главного врача ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» <…>., полученными прокуратурой г. Саяногорска 03.04.2019 г., согласно которым в 2018 г. у ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» имелась необходимость в закупке ремонтных работ в здании поликлиники за счет собственных средств в сумме примерно 800 000 руб. и частично за счет средств фонда обязательного медицинского страхования в сумме 91 336 руб. Главному врачу <…> были известны положения закона № 223-ФЗ о необходимости проведения торгов на право заключения договоров на выполнение работ помещений в здании Саяногорской городской стоматологической поликлиники. Однако главным врачом было принято решение о разделении объема работ на несколько контрактов, чтобы по своему усмотрению выбрать хорошего подрядчика. Провести ремонтные работы, исходя из опыта работы, главным врачом <…> было предложено ООО <…>, с директором которого <…> также поддерживает дружеские отношения.

Заключение вышеназванных договоров без проведения конкурентных процедур исключило возможность иных хозяйствующих субъектов, выполняющих аналогичные виды работ участвовать в конкурентных процедурах и привело к преимущественному положению конкретного хозяйствующего субъекта.

В Постановлении от 05.04.2011 № 14686/10 по делу № А13-10558/2008 Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации указал, что в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить доступ к соответствующему товарному рынку, а также выявлены контрагенты, предлагающие наилучшие условия выполнения работ, для обеспечения муниципальных нужд.

Следовательно, действия ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» и ООО <…> по заключению спорных договоров с единственным исполнителем могли привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Необходимость проведения конкурентных процедур при заключении спорных контрактов для ООО <…> была очевидна, так как данное Общество является профессиональным участником закупок, проводимых в соответствии с положениями 223-ФЗ и Закона о контрактной системе, до заключения рассматриваемых договоров активно участвовало в закупках на получение права поставки различных товаров, работ, услуг (№№ закупок по 223-ФЗ: 31502779693, 31502721443, 31502334312, 31502934196, 31502584166, 31502474872, 31502236562, 31502403371, 31502024571, 31502214167, 31502133994, 31502033633, 31502166867, 31502013828, 31502160770, 31502061508, 31502002697, 31401673883, 31401478138, 31300786365, 31401606530, 31401532929, 31401597384, 31401565564, 31401561148, 31401651190, 31401607997, 31401419696, 31300288455, 31401159847, 31400849577, 31300796682, 31400894693, 31400870662, 31400884913, 31300240204, 31300413969, 31300281572, 31200027218; №№ закупок по Закону о контрактной системе: 0380200000116004334, 0380200000116004309, 0380200000116004268). Перечень закупок, в которых принимало участие ООО <…>, в соответствии с положениями 223-ФЗ не исчерпывается вышеприведенным перечнем закупок.

Вышеуказанные обстоятельства: дружеские отношения между руководителями заказчика и поставщика работ; осведомленность сторон о необходимости выполнения работ на сумму, исключающую возможность заключения договоров с единственным поставщиком, свидетельствуют о достигнутом антиконкурентном соглашении между ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» и ООО <…> при заключении рассматриваемых работ.

Таким образом, заключение между ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» и ООО <…> вышеназванных договоров без проведения конкурентных процедур исключило возможность иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичные поставки работ, участвовать в конкурентных процедурах, чем ограничило их доступ на товарный рынок.

Вышеуказанное соглашение между ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» и ООО <…>, выразившееся в искусственном дроблении сделки и заключении спорных договоров с единственным исполнителем могло

привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в связи с чем, в действиях ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» и ООО <…>\ имеется нарушение пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В силу статьи 50 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает предписание ответчику по делу. Предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства изготавливается одновременно с решением. Копия предписания немедленно направляется или вручается лицу, которому предписывается совершить определенные решением действия.

Ввиду того, что на момент принятия настоящего решения, заключенные ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» с ООО <…> контракты, были исполнены и оплачены, у Комиссии Хакасского УФАС России отсутствуют основания для выдачи обязательного для исполнения предписания.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006 года№ 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» <…> и ООО <…> нарушившими положения пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции в части заключения и реализации соглашения, которое привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а именно в искусственном дроблении единой сделки, искусственно раздробленной и оформленной 10 договорами подряда: № 31П/2018 от 16.04.2018 г., № 32П/2018 от 23.04.2018 г., № 37П/2018 от 13.06.2018 г., № 38П/2018 от 09.07.2018 г., № 39П/2018 г. от 09.07.2018 г., № 40П/2018 от 23.07.2018 г., № 42П/2018 от 28.07.2018 г., № 43П/2018 г. от 01.08.2018 г., № 44П/2018 от 20.08.2018 г., № 13 от 13.09.2018 г., при которых ООО <…> было поставлено в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими

субъектами, осуществляющими свою деятельность на одном товарном рынке, чем был ограничен доступ на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам, осуществляющих свою деятельность на одном товарном рынке.

2. Предписание по настоящему делу не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хакасского УФАС России для возбуждения в отношении должностного лица ГБУЗ РХ «Саяногорская ГСП» и ООО <…> дел об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель комиссии <…>

<…>

Члены комиссии:

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