

РЕШЕНИЕ ПО

ДЕЛУ №8-01/234 (027/01/17-811/2019)

г.

Хабаровск

Резолютивная часть решения оглашена 03 июня 2020 г.

В полном объеме решение изготовлено 18 июня 2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе <...>

при участии от:

- ООО «Истэлектрик» - <...>

- КГАУ «Спортивная школа» краевой центр развития хоккея «Амур» - <...>

- ООО «Востоксофтсервис» - <...>

рассмотрев дело №8-01/234(027/01/17-811/2019) по признакам нарушения КГАУ «Спортивная школа» краевой центр развития хоккея «Амур» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении договоров от 28.06.2019 №№242, 243, 244 с единственным поставщиком ООО «Востоксофтсервис» без проведения конкурентных процедур,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Истэлектрик» по факту возможной противоправной деятельности КГАУ «Спортивная школа» КЦРХ «Амур».

Из жалобы следует, что КГАУ «Спортивная школа» КЦРХ «Амур» неправомерно заключены договоры с единственным поставщиком на поставку прожекторов со светодиодным излучателем (извещение №31908037450), на поставку осветителей подвесных светодиодных (извещение №31908037455), на поставку осветителей подвесных светодиодных (извещение №31908037463) без проведения торгов, при том, что коммерческое предложение ООО

«Истэлектрик» содержало более выгодные для заказчика условия, чем предложение ООО «Востоксофтсервис».

Приказом Хабаровского УФАС России от 07.10.2019 №351-1 в отношении КГАУ «Спортивная школа «Хабаровский краевой центр развития хоккея «Амур» возбуждено дело по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Определением от 19.11.2019 рассмотрение дела откладывалось до 16.12.2019 в связи с тем, что лица, привлеченные к участию в деле, на заседание комиссии Хабаровского УФАС России не явились, доказательства их надлежащего уведомления о дате, времени месте рассмотрения дела в материалах дела отсутствуют. Запрошенные у ответчика документы и материалы, в том числе заявки, поданные на участие в спорных закупках, не представлены.

От ООО «Востоксофтсервис» 09.012.2019 поступил отзыв по делу, из которого следует, что на запрос заказчика общество представило коммерческое предложение от 15.04.2019 о стоимости, сроках поставки осветительного оборудования. Сторонами согласованы существенные условия договоров на поставку светового оборудования, 28.06.2019 договоры подписаны, исполнены в установленные в них сроки, оплата заказчиком за поставленный товар произведена полностью.

От КГАУ СШ ХКЦРХ «Амур» 12.12.2019 поступили пояснения по делу, в соответствии с которыми закупки проведены во исполнение требований статьи 3 технического регламента Континентальной хоккейной лиги. Лигой предписано произвести модернизацию освещения в срок до 31.08.2019, договоры заключены во исполнение данных требований.

От ООО «Истэлектрик» 30.12.2019 поступили возражения на отзыв ответчика, согласно которым заявитель является дилером и официальным представителем завода «Лед-эффект», что влияет на ценовое предложение. Данные закупки формально разделены на три закупки, товар однотипный, заказчик необоснованно не проводит конкурентные процедуры, поскольку предложенные ООО «Истэлектрик» цены ниже, договоры должны заключаться с ним, закупка по невыгодной для заказчика цене нарушает Закон о закупках, Положение о закупках.

Определением от 16.12.2019 рассмотрение дела откладывалось до 16.01.2020 в связи с необходимостью получения от ответчика заявок, поданных на участие в закупках, иных документов и сведений, необходимых для объективного и всестороннего рассмотрения дела. ООО «Истэлектрик» предлагалось представить исковое заявление, поданное в арбитражный суд Хабаровского края, к КГАУ «СШ ХКЦРХ «Амур» (дело №А73-17875/2019).

От КГАУ СШ ХКЦРХ «Амур» 14.01.2020 поступили пояснения по делу, закупки у

единственного поставщика проведены в соответствии с пунктами 19.1.1, 19.1.48, 19.1.49 Положения о закупках для нужд учреждения, утвержденного наблюдательным советом учреждения 30.12.2018. Учреждением потенциальным поставщикам направлялись запросы о представлении коммерческих предложений на поставку оборудования. В соответствии с Положением о закупках заказчик самостоятельно определяет способы закупок, условия и порядок заключения договора с единственным поставщиком. В процессе сравнения характеристик было установлено, что оборудование ООО «Востоксофтсервис» в наибольшей степени соответствует требованиям технического регламента КХЛ, стоимость оборудования на 30% ниже, чем у иных поставщиков.

Определением от 16.01.2020 рассмотрение дела откладывалось до 28.02.2020 в связи с непредоставлением заказчиком заявок ООО «Востоксофт», а также с необходимостью истребования у заказчика копии бухгалтерской отчетности, включающую выручку за 2019 год, срок рассмотрения дела продлевался.

Определением от 28.02.2020 рассмотрение дела откладывалось до 06.04.2020 в связи с неявкой лиц, привлеченных к участию в деле, непредоставлением ответчиком бухгалтерской отчетности.

В связи с неподключением лиц, привлеченных к участию в деле, к видеоконференцсвязи, заседание комиссии Хабаровского УФАС России 06.04.2020 проведено в дистанционном режиме.

Определением от 06.04.2020 рассмотрение дела отложено до 27.05.2020 в связи с принятием комиссией заключения об обстоятельствах дела.

Уведомлением от 27.05.2020 в заседании комиссии объявлен перерыв в связи с неявкой ООО «Истэлектрик» в заседание комиссии Хабаровского УФАС России.

Письменных возражений от ООО «Истэлектрик» на заключение об обстоятельствах дела не поступило.

От КГАУ СШ ХКЦРХ «Амур» поступили письменные пояснения от 21.05.2020 №01-27/179, поддержанные в заседании комиссии представителем учреждения, согласно которым право на проведение закупок возникает у учреждения при получении соответствующего финансирования. Денежные средства на проведение закупок доведены до учреждения 24.06.2019. Сроки модернизации сократились на 4 месяца, в связи с чем у заказчика на осуществление закупок имелось 68 календарных дней, коммерческие предложения от поставщиков поступили, срок поставки осветительного оборудования составит от 42 до 80 дней без учета монтажа, что делает невозможным исполнение предписания Хоккейной лиги в срок. Данные обстоятельства послужили основанием для проведения закупки у единственного поставщика, что соответствует Положению о закупках

учреждения и законодательству.

Комиссия Хабаровского УФАС России, изучив материалы дела, пришла к следующим выводам.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 данной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (статья 3 Закона о закупках).

Положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений Закона о закупках (часть 2 статьи 3 Закона о закупках).

Участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона о закупках).

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а

устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках – документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

При осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках. В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий. При закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением о закупке.

Согласно статье 3.6 Закона о закупках порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Пунктом 19 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд КГАУ СШ ХКЦРХ «Амур», утвержденного протоколом наблюдательного совета учреждения от 30.11.2018 №15, установлены случаи закупки у единственного поставщика, в числе которых закупки на сумму до 10 000 000 руб. (подпункт

19.1.1), при приобретении товаров (работ, услуг) в целях приведения спортивного сооружения в соответствие требованиям регламентов, стандартов и т.д., предъявляемых к спортивным сооружениям (подпункт 19.1.48), при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с перечнем, в числе которых лампы накаливания, прожекторы, устройства осветительные (подпункт 19.1.49).

При этом пунктом 19.2 Положения о закупке заказчика установлено, что решение о цене товаров, работ, услуг, закупаемых у единственного поставщика, принимает непосредственно руководитель заказчика (уполномоченное им лицо), если имеется письменное обоснование потребности в закупки у единственного поставщика. Такое обоснование включает информацию о причинах заинтересованности в конкретном товаре, работе, услуге, информацию о его необходимости его приобретения у конкретного (единственного) поставщика, а также экономическое обоснование цены договора.

Из материалов дела следует, что технический регламент Континентальной хоккейной лиги утвержден протоколом Совета директоров ООО «КХЛ» от 14.07.2017 №75.

Представленные заказчиком документы Некоммерческого партнерства «Хоккейный клуб «Амур» от 26.08.2018 №01-13-06/631 подтверждают несоответствие освещенности ледовой площадки требованиям указанного технического регламента.

17.05.2019 заказчиком рассмотрены поступившие на его запросы коммерческие предложения от семи организаций, три из которых признаны соответствующими требованиям заказчика, в их числе ООО «Востоксофтсервис».

10.06.2019 в учреждение поступило письмо министерства физической культуры и спорта Хабаровского края о согласовании министерством финансов края закупок светового оборудования на общую сумму 20 177,0 тыс. руб. для нужд учреждения.

В качестве обоснования закупки у единственного поставщика учреждением представлены письма от 26.06.2019 заместителя директора по развитию и эксплуатации материально-технической базы, согласно которым в качестве потенциального поставщика выбрано ООО «Востоксофтсервис», указывается на срочность заключения договоров, поставщик успешно оказывал поставку соответствующего оборудования по ранее заключенным государственным контрактам, срок проведения конкурентных процедур не менее 30 календарных дней без учета срока поставки и модернизации оборудования.

27.06.2019 на официальном сайте Российской Федерации в Единой информационной системе www.zakupki.gov.ru КГАУ «Спортивная школа» КЦРХ

«Амур» размещено извещение о закупке у единственного поставщика №31908037450 на поставку прожекторов со светодиодным излучателем.

Начальная (максимальная) цена договора – 9 878 400,00 рублей.

Согласно протоколу о проведении закупки у единственного поставщика от 27.06.2019 г. начальная (максимальная) цена договора – 9 878 400,00 рублей.

По результатам закупки с ООО «Востоксофтсервис» заключен договор на поставку прожекторов со светодиодным излучателем от 28.06.2019 г. №244.

27.06.2019 на официальном сайте Российской Федерации в Единой информационной системе www.zakupki.gov.ru КГАУ «Спортивная школа» КЦРХ «Амур» размещено извещение о закупке у единственного поставщика №31908037455 на поставку осветителей подвесных светодиодных.

Начальная (максимальная) цена договора – 504 000,00 рублей.

Согласно протоколу о проведении закупки у единственного поставщика от 27.06.2019 г. начальная (максимальная) цена договора – 504 000,00 рублей.

По результатам закупки с ООО «Востоксофтсервис» заключен договор на поставку осветителей подвесных светодиодных от 28.06.2019 г. №242.

27.06.2019 на официальном сайте Российской Федерации в Единой информационной системе www.zakupki.gov.ru КГАУ «Спортивная школа» КЦРХ «Амур» размещено извещение о закупке у единственного поставщика №31908037455 на поставку осветителей подвесных светодиодных.

Начальная (максимальная) цена договора – 9 794 400,00 рублей.

Согласно протоколу о проведении закупки у единственного поставщика от 27.06.2019 г. начальная (максимальная) цена договора – 9 794 400,00 рублей.

По результатам закупки с ООО «Востоксофтсервис» заключен договор на поставку осветителей подвесных светодиодных от 28.06.2019 г. №243.

Из содержания части 1 статьи 2 Закона о закупках следует, что правовая основа закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не ограничивается регулированием нормами данного закона.

В соответствии с Положением о закупках учреждения заказчик вправе провести закупку:

- путем запроса котировок в случае, если закупаемые товары (работы, услуги) можно сравнить по цене без использования дополнительных критериев оценки заявок на участие в закупке при необходимости приобретения этих товаров (работ, услуг) в течение короткого промежутка времени. Запрос котировок может применяться при осуществлении закупок при начальной (максимальной) цене договора не более 10 000 000 руб. (пункт

1.6);

- путем проведения запроса предложений в случае, если для определения победителя закупаемые товары, работы, услуги необходимо сравнить по ценовым и неценовым (качественным, квалификационным) критериям в совокупности и выбор поставщика (подрядчика, исполнителя) необходимо осуществить в более короткий срок, чем срок, установленный для проведения конкурса, при этом начальная (максимальная) цена договора не должна превышать 5 000 000 руб. (пункт 1.7).

В соответствии с пунктом 17 Положения о закупке запрос котировок проводится в электронной форме, извещение о проведении запроса котировок размещается в единой информационной системе не менее чем за пять рабочих дней до дня истечения срока подачи заявок на участие в запросе котировок.

Запрос предложений также проводится в электронной форме, извещение о его проведении размещаются в единой информационной системе размещаются не менее чем за 7 рабочих дней до дня проведения запроса (пункт 18 Положения о закупке).

Таким образом, учреждением в Положении о закупке предусмотрены наименее продолжительные по времени их проведения конкурентные способы закупки.

Учитывая, что фактически выбор поставщика ООО «Востоксофтсервис» (17.05.2019) осуществлен до согласования Правительством Хабаровского края закупки светового оборудования (10.06.2020), довод учреждения о том, что выбор единственного поставщика обусловлен срочностью закупки и установки оборудования, получением информации о доведении денежных средств на их оплату, комиссией Хабаровского УФАС России не принимается.

Частями 1 и 5 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, запроса котировок цен, запроса предложений, в том числе всех закупок товаров, работ, услуг, осуществляемых в соответствии с Законом о закупках, запрещено совершать действия, которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению или устранению 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 (пункт 7 статьи 4).

Признаки ограничения конкуренции - 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 (пункт 17 статьи 4).

Как следует из аналитического отчета анализа состояния конкуренции при проведении указанного конкурса, проведенного Хабаровским УФАС России в соответствии с пунктом 10.9 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, определен временной интервал настоящего исследования, рынок поставки осветительной продукции, прожекторов является конкурентным.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках одной из целей регулирования настоящего Федерального закона является расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, экономически эффективное расходование заказчиком денежных средств, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии со статьей 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 статьи 447 ГК РФ договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Требования технического регламента Континентальной хоккейной лиги

утверждены протоколом Совета директоров ООО «КХЛ» от 14.07.2017 №75.

Поскольку рынок осветительных приборов и оборудования является конкурентным, с даты утверждения Лигой указанного технического регламента у учреждения имелось достаточное количество времени для организации конкурентных процедур, при этом выбор единственного поставщика произведен учреждением независимо от получения письменной информации о доведении денежных средств в оплату договоров, Хабаровское УФАС России приходит к выводу о недоказанности заказчиком правомерности проведения закупок у единственного поставщика.

При разрешении вопроса о выдаче предписания комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о необходимости его выдачи.

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

РЕШИЛА:

1. Признать действия краевого государственного автономного учреждения «Спортивная школа «Хабаровский краевой центр развития хоккея «Амур» (ИНН 2721217595, ОГРН 1152721003742), выразившиеся в заключении договоров от 28.06.2019 №№242, 243, 244 с единственным поставщиком ООО «Востоксофтсервис» без проведения конкурентных процедур, нарушающими часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Выдать краевому государственному автономному учреждению «Спортивная школа «Хабаровский краевой центр развития хоккея «Амур» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.