

ОПРЕДЕЛЕНИЕ № _____

о назначении дела № 049/01/17-2/2023 о нарушении
антимонопольного законодательства к рассмотрению

25.01.2023

г. Магадан

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области рассмотрен акт проверки № 4 от 01.09.2022 Контрольной палаты муниципального образования «Город Магадан» с указанием на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Муниципального автономного учреждения «Спортивная школа олимпийского резерва «Русская горнолыжная школа – Магадан», выразившихся в ограничении конкуренции при заключении договора от 29.09.2021 № 00453/21 Пр на сумму 21 000 000,00 руб. с ООО «Скадо Проект» на выполнение изыскательских работ и разработку проектно-сметной документации для строительства объекта «Скоростная пассажирская подвесная канатная дорога с 4-местными отцепляемыми креслами, г. Магадан», что привело или могло привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

По результатам рассмотрения материалов установлено следующее.

29.09.2021 Муниципальное автономное учреждение «Спортивная школа олимпийского резерва «Русская горнолыжная школа – Магадан» (далее – Учреждение) путем проведения закупки у единственного поставщика заключило договор № 00453/21 Пр с ООО «Скадо Проект» на выполнение изыскательских работ и разработку проектно-сметной для строительства объекта «Скоростная пассажирская подвесная канатная дорога с 4-местными отцепляемыми креслами, г. Магадан» (далее – Договор) на сумму 21 000 000,00 руб.

Кроме того, 29.06.2021 Учреждение включило в Положение о закупках

товаров, работ и услуг для нужд Муниципального автономного учреждения «Спортивная школа олимпийского резерва «Русская горнолыжная школа - Магадан» (МАУ «СШОР «РГШ-МАГАДАН») пункт 1.25 Главы 6, предусматривающий право заказчика осуществлять закупку у единственного поставщика при закупке выполнения инженерных изысканий и разработки проектно-сметной документации, стоимость которых не превышает 25 000 000 (двадцать пять миллионов) рублей.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области были сделаны запросы информации у Учреждения о рассматриваемых обстоятельствах.

Согласно представленным пояснениям финансовое обеспечение расходов Учреждения в соответствии с частью 1 статьи 78.1 Бюджетного кодекса Российской Федерации осуществляется за счет средств субсидий органов местного самоуправления, предоставляемых на основании Соглашения о предоставлении автономному учреждению субсидии в целях реализации мероприятий, предусмотренных муниципальным заданием Учреждения, а именно - в целях оказания муниципальной услуги: «Спортивная подготовка по олимпийским видам спорта» (уникальный номер по общероссийскому базовому перечню: 55.001.0).

Постановлением Правительства Магаданской области от 12.03.2021 № 167-пп утверждена Государственная программа Магаданской области «Столица», которой в рамках основного мероприятия «Развитие социально-культурной сферы и спорта административного центра Магаданской области» на 2025 год предусмотрено приобретение и строительство кресельных подъемников для МАУ г. Магадана «СШОР РГШ-Магадан».

Постановлением Правительства Магаданской области от 30.12.2021 № 1093-пп «Об утверждении государственной программы Магаданской области «Обеспечение доступным и комфортным жильем и коммунальными услугами жителей Магаданской области» было отменено Постановление Правительства Магаданской области от 12.03.2021 № 167 пп. При этом приобретение и строительство кресельных подъемников для МАУ г. Магадана «СШОР РГШ-Магадан» также предусматривалось Постановлением к исполнению в рамках Государственной программы Магаданской области «Столица».

Приобретение и строительство кресельных подъемников возложено на Учреждение, что соответствует целям и задачам, предусмотренным Уставом Учреждения и Уставом муниципального образования «Город Магадан», а также является обязанностью Учреждения по укреплению

материально-технической базы в рамках исполнения мероприятий государственной программы Магаданской области «Столица».

Кресельные подъёмники будут находиться в собственности муниципального образования «Город Магадан» и принадлежать Учреждению на праве оперативного управления.

Расходы, связанные с выполнением изыскательских работ, разработкой проектно-сметной документацией на строительство осуществляются за счет средств муниципального задания в соответствии с требованиями Бюджетного кодекса Российской Федерации.

Планом финансово-хозяйственной деятельности Учреждения на 2022 год (и плановый период 2023 и 2024 годов) от 01.04.2022 предусмотрены расходы на работы по проведению инженерных изысканий для объекта «Скоростная пассажирская подвесная дорога» в сумме 8 600 000,00 рублей. При этом доходы Учреждения за счет субсидии на финансовое обеспечение государственного (муниципального задания) за счет средств бюджета публично-правового образования, создавшего учреждение, установлены в размере 82 561 494,28 рубля.

Указанная субсидия предоставляется Учреждению на основании соглашения № 01-9 от 10.01.2022, заключенного между Учреждением и Комитетом по физической культуре, спорту и туризму мэрии города Магадана (учредитель Учреждения), на сумму 82 561 494,28 рубля (в редакции дополнительного соглашения № 1 от 01.04.2022).

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе, автономными учреждениями.

Учреждение осуществляет свою закупочную деятельность на основании Закона о закупках.

Согласно части 1 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

Учреждением, в соответствии с частью 2.5 статьи 2 Закона о закупках, размещено в Единой информационной системе (далее – ЕИС) Положение о закупках товаров, работ и услуг для нужд Муниципального автономного учреждения «Спортивная школа олимпийского резерва «Русская горнолыжная школа - Магадан» (МАУ «СШОР «РГШ-МАГАДАН») (далее – Положение о закупке).

В главе 6 редакции № 7 (недействующей) Положения о закупке предусмотрены случаи, при которых заказчик вправе осуществлять закупки у единственного поставщика, в том числе, при осуществлении закупки товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает 10 000 000,00 рублей (пункт 1.1 главы 6).

Вместе с тем, 29.06.2021 Учреждением была размещена в ЕИС редакция Положения о закупке № 8, утвержденная протоколом Наблюдательного совета Учреждения от 29.06.2021.

Данная редакция Положения о закупке была дополнена пунктом 1.25 главы 6, согласно которому заказчик вправе осуществлять закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в случае, если осуществляется закупка на выполнение инженерных изысканий и разработку проектно-сметной документации, стоимость которых не превышает 25 000 000 (двадцать пять миллионов) рублей.

В силу части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются 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.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках 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, в том числе для целей коммерческого использования, 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.

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.

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, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции 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.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции 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.

Вышеуказанные обстоятельства свидетельствуют о следующем.

29.06.2021 Учреждение включило в Положение о закупке пункт 1.25 Главы 6, предусматривающий право заказчика осуществлять закупку у единственного поставщика при закупке выполнения инженерных изысканий и разработки проектно-сметной документации, стоимость которых не превышает 25 000 000 (двадцать пять миллионов) рублей.

29.09.2021 Муниципальное автономное учреждение «Спортивная школа олимпийского резерва «Русская горнолыжная школа – Магадан» путем проведения закупки у единственного поставщика заключило договор № 00453/21 Пр с ООО «Скадо Проект» на выполнение изыскательских работ и разработку проектно-сметной для строительства объекта «Скоростная пассажирская подвесная канатная дорога с 4-местными отцепляемыми креслами, г. Магадан» (далее – Договор) на сумму 21 000 000,00 руб.

Таким образом, внесение указанного изменения в Положение о закупке позволило Учреждению осуществить закупку у единственного поставщика без проведения конкурентных процедур.

В силу части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Согласно части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции положения части 1 названной статьи распространяются, в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом о закупках.

Перечень нарушений, указанных в пунктах 1 - 4 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, не является исчерпывающим.

Формирование Положения о закупке и установление способов закупки должно осуществляться Заказчиком не произвольно, а с учётом принципов, установленных Законом о закупках.

В соответствии с Обзором судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках

товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утвержденным Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) для целей экономической эффективности закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконтурных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным причинам (например, ликвидация последствий чрезвычайных ситуаций, последствий непреодолимой силы). Кроме того, закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика возможна по результатам несостоявшейся конкурентной закупочной процедуры.

Таким образом, включение пункта 1.25 Главы 6 в Положение о закупке противоречит основным целям Закона о закупках, таким как 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. Данное обстоятельство позволяет заказчику самостоятельно, без каких-либо ограничений осуществлять выбор поставщика закупаемых работ, устраняя при этом конкуренцию на соответствующем рынке.

Рассматриваемые действия Муниципального автономного учреждения «Спортивная школа олимпийского резерва «Русская горнолыжная школа – Магадан» отвечают признакам ограничения конкуренции, установленным пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, и являются признаками нарушения запрета, установленного частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного издан Приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области № 2/23 от 10.01.2023 о возбуждении дела № 049/01/17-2/2023 и о создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Муниципальным автономным учреждением «Спортивная школа олимпийского резерва «Русская горнолыжная школа – Магадан» (ИНН 4909910364, юридический адрес: 685000, г. Магадан, ул. Пушкина, д. 8) **части 1 статьи 17** Закона о защите конкуренции, выразившегося во включении в Положение о закупке пункт 1.25 Главы 6, предусматривающий право заказчика осуществлять закупку у единственного поставщика при закупке выполнения инженерных изысканий и разработки проектно-сметной документации, стоимость которых не превышает 25 000 000 (двадцать пять миллионов) рублей, и в заключении договора от 29.09.2021 № 00453/21 Пр на сумму 21 000 000,00 руб. с ООО «Скадо Проект» на выполнение изыскательских работ и

разработку проектно-сметной документации для строительства объекта «Скоростная пассажирская подвесная канатная дорога с 4-местными отцепляемыми креслами, г. Магадан», что привело (или могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Назначить дело № 049/01/17-2/2023 к рассмотрению на **01.03.2023 в 14:30** по адресу: г. Магадан, пр-кт Ленина, д. 28 Б.
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 049/01/17-2/2023 в качестве **заявителя** Контрольную палату муниципального образования «Город Магадан» (ИНН 4909091933, юридический адрес: пл. Горького, д. 1, г. Магадан, 685000)
3. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 049/01/17-2/2023 в качестве **ответчика** Муниципальное автономное учреждение «Спортивная школа олимпийского резерва «Русская горнолыжная школа – Магадан» (ИНН 4909910364, юридический адрес: 685000, г. Магадан, ул. Пушкина, д. 8).
4. Ответчику в срок до **22.02.2023** представить письменную правовую позицию по существу вменяемого нарушения антимонопольного законодательства с приложением необходимых документов и соответствующим правовым обоснованием.

Для принятия участия в рассмотрении дела с использованием системы видео-конференц-связи Вам необходимо:

- в случае участия в рассмотрении дела представителей, чьи полномочия не подтверждены материалами дела, заблаговременно до начала рассмотрения дела направить посредством электронной почты (to49@fas.gov.ru) документы, подтверждающие полномочия указанных представителей;

- перейти в назначенное время по гиперссылке: **<https://fas3.tconf.rt.ru/c/3649633458>**;

- при рассмотрении дела в дистанционном режиме быть готовым продемонстрировать лицу, рассматривающему дело, оригинал

доверенности и документ, удостоверяющий личность (например, служебное удостоверение, паспорт, военный билет и т.п.).

Инструкция по участию в рассмотрении дела с использованием системы видео-конференц-связи доступна на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по адресу <https://magadan.fas.gov.ru/news/10140>.

Явка представителей ответчика по делу с надлежащим образом оформленной доверенностью для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации обязательна.