

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 08.04.2021 года
Краснодар

г.

В полном объеме решение изготовлено 20.04.2021 года

Комиссия Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела № 023/01/16-6225/2020 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

<...>;

Члены комиссии:

<...>,

<...>;

при участии с использованием системы видео-конференц-связи представителей Управления образования администрации муниципального образования Курганинский район <...> по доверенности от 29.12.2020 № <...>, <...> по доверенности от 29.12.2020 № <...>, директора ООО «Рубикон» <...>, рассмотрев дело № 023/01/16-6225/2020 по признакам нарушения Управлением образования администрации муниципального образования Курганинский район (352430, Краснодарский край, Курганинский район, г. Курганинск, ул. Ленина, д. 14; ОГРН: 1022304133830, ИНН: 2339011993) и ООО «Рубикон» (352901, Краснодарский край, город Армавир, улица Розы Люксембург, дом 169 литер д, офис 1; ОГРН: 1182375019892, ИНН: 2372022791) пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения, направленного на определение ООО «Рубикон» в качестве поставщика рециркуляторов, термометров бесконтактных и антисептиков во все образовательные учреждения Курганинского района, что привело или могло привести к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов,

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела № 023/01/16-6225/2020 послужили материалы проверки прокуратуры Курганинского района, содержащие сведения о нарушении Управлением образования администрации МО Курганинский район (352430, Курганинский район, г. Курганинск, ул. Ленина, д. 14; ОГРН: 1022304133830, ИНН: 2339011993) и ООО «Рубикон» (352901, город

Армавир, улица Розы Люксембург, дом 169 литер д, офис 1; ОГРН: 1182375019892, ИНН: 2372022791) антимонопольного законодательства, что привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии с пунктом 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности, к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта и государственных органов как не соответствующих статье 16 Закона о защите конкуренции необходимо установить наличие противоречащих закону соглашения между указанными лицами или их согласованных действий и наступление (возможность наступления) в результате этих действий (соглашения) последствий, связанных с недопущением, ограничением, устранением конкуренции.

В пункте 11 Обзора по вопросам судебной практики, возникающей при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.03.2016, разъяснено, что не любое несоответствие действий (соглашения) нормам законодательства свидетельствует о нарушении статьи 16 Закона о защите конкуренции. Для применения статьи 16 Закона о защите конкуренции необходимо установление предусмотренного данной статьей специального материального состава, обязательным элементом которого будет являться наличие соглашения и антиконкурентных последствий в совокупности.

Соглашение-договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме (пункт 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции). Признаками ограничения конкуренции являются 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 Закона о защите конкуренции).

Приказом Краснодарского УФАС России от 07.12.2020 № 260 возбуждено дело № 023/01/16-6225/2020 по признакам нарушения Управлением образования администрации муниципального образования Курганинский район и ООО «Рубикон» п. 4 ст.16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением Краснодарского УФАС России от 18.12.2020 дело № 023/01/16-6225/2020 назначено к рассмотрению на 14.01.2021. Определением от 14.01.2021 (исх. от 15.01.2021 № 509/5) рассмотрение дела № 023/01/16-6225/2020 отложено на 04.02.2021. Определением от 04.02.2021 рассмотрение дела отложено до 18.03.2021.

18.03.2021 Комиссией рассмотрение дела отложено на 08.04.2021 в связи с принятием в соответствии с ч. 1 ст. 48.1 Закона о защите конкуренции заключения об обстоятельствах дела № 023/01/16-6225/2020 (исх. от 22.03.2021 № 7213/5).

Комиссия, с учетом представленных на заключение письменных возражений Управления образования администрации Курганинский район, возражений ООО «Рубикон», изучив все фактические обстоятельства и имеющиеся в деле № 023/01/16-6225/2020 доказательства, выслушав мнения лиц, участвующих в деле, установила следующее.

В условиях сохранения рисков распространения COVID-19, необходимости проведения противоэпидемических мероприятий по выполнению требований Роспотребнадзора от 08.05.2020 № 02/8900-2020-24, образовательным учреждениям Курганинского района выделены денежные средства на закупку рециркуляторов, бесконтактных термометров и антисептиков.

Из материалов следует, что поставщик рециркуляторов, бесконтактных термометров и антисептиков определен путем заключения Управлением образования администрации МО Курганинский район и ООО «Рубикон» антиконкурентного соглашения, в результате которого образовательным учреждениям дано указание о закупке рециркуляторов, бесконтактных термометров и антисептиков у ООО «Рубикон».

Правоотношения в сфере обеспечения государственных и муниципальных нужд регулируются Федеральным законом 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).

Согласно статье 8 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем). Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Согласно частям 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).

Заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 Закона о контрактной системе. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки (части 1, 2, 5 статьи 24 Закона о контрактной системе).

Комиссией установлено, что образовательные учреждения как Заказчики самостоятельно в порядке положений №44-ФЗ, №223-ФЗ анализ рынка, запросы коммерческих предложений не формировали и не направляли.

Сбор ценовой информации о предмете закупки проводился централизованной бухгалтерией управления образования администрации МО Курганинский район, по результатам которого коммерческие предложения вручены образовательным учреждениям вместе с распечатанными проектами контрактов. Коммерческое предложение ООО «Рубикон» направлялось только в адрес Управления образования, о чем свидетельствует переписка в электронной форме и объяснения Сторон по делу.

Готовые коммерческие предложения и проекты контрактов, в которых в качестве поставщика указано ООО «Рубикон», вручены представителям (директорам) образовательных учреждений в экономическом отделе централизованной бухгалтерии Управления образования администрации для подписания. Контракты заключались в г. Армавир. Кроме того, по условиям заключенных контрактов, поставка товара осуществлялась Поставщиком по адресам (г. Курганинск, ул. Набережная, 283 – адрес МКУ "Центр снабжения

и эксплуатации ОУ МО Курганинский район"; г. Курганинск, ул. Ленина, 14 (адрес Управления образования Администрации МО Курганинский район).

Имеющиеся материалы свидетельствует об антиконкурентном соглашении Управления образования администрации МО Курганинский район и ООО «Рубикон» с целью определения ООО «Рубикон» в качестве поставщика и дальнейшему заключению контрактов со всеми образовательными учреждениями Курганинского района.

В результате вышеуказанных действий 22 образовательными учреждениями Курганинского района на основании п. 4 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе, а также 22 автономными учреждениями на основании пп. 1 п. 63.1, п. 63.3 раздела 10 Положения о закупках в соответствии с ФЗ-223 заключены контракты с ООО «Рубикон», а именно: 31 контракт на поставку рециркуляторов бактерицидных по цене 25 900,00 рублей за одну ед. товара (на общую сумму 3 724 340,0рублей); 16 контрактов на поставку антисептиков (по цене от 650,00 до 850 рублей за ед. товара) (на общую сумму 143 510,0рублей); 41 контракт на поставку термометров бесконтактных (по цене 8690,00-8700,00 рублей за одну единицу товара) на общую сумму (417 350,0 рублей).

Согласно письму Министерства образования, науки и молодежной политики Краснодарского края от 28.05.2020 №47-01-13-10121/20, в соответствии с письмом Роспотребнадзора от 08.05.2020 № 02/8900-2020-24 во всех образовательных учреждениях Краснодарского края организована работа по обеспечению соблюдения необходимых санитарно-гигиенических и профилактических мер и выделены денежные средства для закупки оборудования для обеззараживания воздуха, термометров, антисептических средств.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции Краснодарским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции на рынке поставки соответствующих товаров в образовательные учреждения Краснодарского края, а именно: рециркуляторов бактерицидных для обеззараживания воздуха, термометров бесконтактных и антисептиков для рук, в объеме, необходимом для принятия решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства.

Согласно анализу, поставку рециркуляторов бактерицидных для обеззараживания воздуха в анализируемый период (с мая 2020 по сентябрь 2020) в образовательные учреждения края осуществляли следующие хозяйствующие субъекты, в том числе: ООО «ЦРТ-ЮГ» ИНН:2308191658, ИП <...>; ИП <...>; ИП <...>; ООО «Палитра» ИНН:9715253535; ООО «Медиком плюс» ИНН:2312157628; ООО «Мединдустрия» ИНН:2312247053; ООО «РЭМ-1» ИНН:6163101599; ИП <...>; ООО «Профимаркет» ИНН:7842413611; ООО «Биомедицинские инновации» ИНН:6163154791; ООО «Спорт Юг» ИНН:2309118883; ООО «Приоритет Холдинг» ИНН:2312142406; ИП <...>; ООО

«Эко-Центр» ИНН:6141032359, при этом стоимость за 1 ед. составляла от 8560,00 рублей до 25000,00 рублей. Поставку термометров бесконтактных в анализируемый период в образовательные учреждения края осуществляли следующие хозяйствующие субъекты, в том числе: ИП <...>; ИП <...>; ООО «Дидактис» ИНН:2308266896; ООО «Современная медицина» ИНН:2311201419; ООО «АБК» ИНН:2334021363; ООО «Вега» ИНН:2340132209; ИП <...>, при этом стоимость термометра бесконтактного за 1 ед. составляла от 3100,00 рублей до 8500,00 рублей. Поставку антисептических средств в анализируемый период в образовательные учреждения края осуществляли следующие хозяйствующие субъекты, в том числе: ИП <...>; ИП <...>; ООО «Алексар» ИНН:2360010505; ИП Сидоренко В.И. ИНН:231150439611; ИП <...>; ИП <...>; ИП <...>; ИП <...>; ООО «Юлвакс» ИНН:2311246755; ООО «АЛДИМ профи» ИНН:2312271360; ИП <...>; ООО «Офис-Сервис» ИНН:2308084783; ООО «Альпеншайн» ИНН:2310124610 от 26,04рублей до 600,00 рублей (указанные сведения предоставлены Министерством образования, науки и молодежной политики Краснодарского края).

Таким образом, рынок поставки товаров, являющихся предметом контрактов, заключенных с ООО «Рубикон», не является закрытым и ограниченным в связи с тем, что любой хозяйствующий субъект (юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя), осуществляющий указанные в соответствии ЕГРЮЛ виды деятельности (например, такие как: 46.46.2, 46.69.7, 47.75, 47.74, 26.60.1, 46.69.8, 46.90, 46.49.4, 46.44, 46.46.1, 46.90, 46.73.3, 47.52.5) вправе осуществлять поставку товаров, оказывать услуги, в том числе участвуя, в торгах, закупках, следовательно, является конкурентным.

Доводам и пояснениям, представленным в возражениях на заключение об обстоятельствах дела № 023/01/16-6225/2020 (возражения Управления образования администрации МО Курганинский район от 06.04.2021 №641, возражения ООО «Рубикон» от 07.04.2021), рассмотренным в рамках дела № 023/01/16-6225/2020, дана надлежащая оценка, что не влечет изменение принимаемого решения.

Таким образом, вышеуказанные действия Управления образования администрации МО Курганинский район и ООО «Рубикон», направленные на заключение образовательными учреждениями контрактов на поставку рециркуляторов, бесконтактных термометров и антисептиков, нарушают

пункт 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции», что привело к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Комиссией установлено, что доход ООО «Рубикон» по делу № 023/01/16-6225/2020 от заключения и участия в антиконкурентном соглашении составил: 4 285 200,00 рублей.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Управления образования администрации муниципального образования Курганинский район (352430, Краснодарский край, Курганинский район, г. Курганинск, ул. Ленина, д. 14; ОГРН: 1022304133830, ИНН: 2339011993) и ООО «Рубикон» (352901, Краснодарский край, город Армавир, улица Розы Люксембург, дом 169 литер д, офис 1; ОГРН: 1182375019892, ИНН: 2372022791) факт нарушения пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», путем заключения антиконкурентного соглашения, с целью определения ООО «Рубикон» в качестве поставщика рециркуляторов, термометров бесконтактных и антисептиков во все образовательные учреждения Курганинского района, что привело к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

2. В связи с тем, что заключенные контракты исполнены, предписание не выдавать.

3. Передать материалы дела № 023/01/16-6225/2020 должностному лицу Краснодарского УФАС России для принятия решения о возбуждении административного производства по факту нарушения пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Председатель Комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд, а также в коллегиальный орган федерального антимонопольного

органа.