Публикация документа не является официальной. Официально правовые акты публикуются в официальных печатных изданиях в соответствии с действующим законодательством.

Исх.№ 2571/02 от 19.05.2015

РЕШЕНИЕ

по делу № 14 Великий Новгород

Резолютивная часть решения оглашена 06 мая 2015 года

В полном объеме решение изготовлено 19 мая 2015 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Виниченко О.С. - председатель Комиссии, заместитель руководителя Управления – начальник отдела антимонопольного контроля;

Пашкова Г.Н. - член Комиссии, заместитель руководителя Управления, начальник отдела антимонопольного контроля;

Аванесян М.В. - член Комиссии, специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля;

при участии представителей:

ФГБОУ «НовГУ им. Ярослава Мудрого» - Иващенковой О.В. (доверенность № 31/2015 от 17.02.2015);

ООО «НОВИНТЕХ» - Румянцева А.Л. (доверенность № 114 от 05.05.2015);

ООО «1-ый Новгородский институт инноваций» - Андреевой Е.Ю.(доверенность № 7 от 05.05.2015);

ООО «Элиза Текнолоджис» – Андреевой Е.Ю. (доверенность № 3 от 05.05.2015);

Индивидуального предпринимателя <С…>;

<М…>;

рассмотрев дело № 14 по признакам нарушения Федеральным государственным бюджетным образовательным учреждением высшего профессионального образования «Новгородский государственный университет имени Ярослава

Мудрого» (далее – НовГУ, Университет) (место нахождения: ул. Большая Санкт-Петербургская, д. 41, г. Великий Новгород,) пункта 4 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2007 № 135-ФЗ «О защите конкуренции (далее – Закон о защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Новгородское УФАС России из Прокуратуры Новгородской области (далее – Областная прокуратура) 26.03.2015 вх. № 2326 поступило заявление, содержащее информацию о выявленных в ходе проверки фактах возможного ограничения конкуренции ФГБОУ ВПО «НовГУ имени Ярослава Мудрого» (далее – НовГУ, Университет).

Из результатов анализа вышеназванных материалов, а также на основании представленных по запросам Управления сведений, Управлением выявлены факты участия сотрудников Университета либо хозяйствующих субъектов, входящих в одну группу лиц с Университетом в торгах и запросах котировок, проводившихся в 2013-2014 году и заказчиком которых выступал НовГУ. В частности, в данных торгах и запросах котировок принимали участие ИП <М…>, ИП <С…>, ООО «1 Новгородский Институт Инноваций» (далее – ООО «1НИИ»).

Приказом Управления от 21.04.2015 № 82 в отношении НовГУ возбуждено дело № 14 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения НовГУ пункта 4 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В представленных от НовГУ письменных пояснениях от 28.04.2015 исх. № 1799 указывается на открытость процедур электронного аукциона, отсутствие жалоб со стороны участников закупок, а также на соблюдение принципа добросовестной ценовой конкуренции между участниками и достижение результативности и эффективности осуществления закупок. В то же время, отсутствуют какие-либо фактические пояснения, касающиеся причин несоблюдения Университетом требований пункта 4 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На рассмотрении дела представитель НовГУ поддержал ранее изложенные в письменных пояснениях доводы, касающиеся открытости процедуры электронного аукциона и запроса котировок, а также ссылался на факт декларирования участниками электронных аукционов отсутствия аффилированности с НовГУ.

<М…> на рассмотрении дела опроверг данный довод представителя НовГУ, указывая на то, что при регистрации в качестве участника электронного аукциона на электронной торговой площадке нет пункта об отсутствии аффилированности с заказчиком. Индивидуальный предприниматель <С…> подтвердил вышеуказанные пояснения <М…>.

Представитель ООО «1-ый Новгородский институт инноваций» не смог дать каких-либо пояснений по поводу правомерности участия Общества в электронных аукционах и запросах котировок, заказчиком которых выступал НовГУ.

Комиссия, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, заинтересованных лиц, а также изучив материалы дела, пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 4 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для

государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 94 ФЗ), государственными заказчиками, муниципальными заказчиками выступают, соответственно, государственные органы (в том числе органы государственной власти), органы управления государственными внебюджетными фондами, органы местного самоуправления, казенные учреждения и иные получатели средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации или местных бюджетов при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования. Иными заказчиками выступают бюджетные учреждения при размещении ими заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг независимо от источников финансового обеспечения их исполнения. Государственные, муниципальные заказчики и иные заказчики далее именуются заказчиками. Государственные, муниципальные нужды, а также нужды бюджетных учреждений именуются нуждами заказчиков.

Следовательно, являясь федеральным государственным бюджетным учреждением, в 2013 году НовГУ являлся заказчиком в соответствии с положениями Закона № 94 ФЗ.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44 ФЗ), заказчик - государственный или муниципальный заказчик либо в соответствии с частью 1 статьи 15 настоящего Федерального закона бюджетное учреждение, осуществляющие закупки. Частью 1 статьи 15 Закона № 44 ФЗ установлено, что бюджетные учреждения осуществляют закупки за счет субсидий, предоставленных из бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, и иных средств в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 и 3 настоящей статьи.

НовГУ является федеральным государственным бюджетным учреждением, и, таким образом, с начала 2014 года является заказчиком в соответствии с положениями Закона № 44 ФЗ.

В 2013-2014 годах Университет являлся заказчиком ряда аукционов электронных аукционов и запросов котировок, предметом которых являлась поставка товаров в области информационных технологий, в частности поставка электронно-вычислительной техники и программного обеспечения.

Рынок торговли электронно-вычислительной техникой является конкурентным. Данный рынок не ограничен территорией Новгородской области. Хозяйствующие субъекты из других регионов обладают возможностью осуществить поставки электронно-вычислительной техники.

Вышеизложенное подтверждается большим количеством хозяйствующих субъектов принимающих участие в электронных аукционах, которые проводятся для нужд иных заказчиков, помимо НовГУ. К таким хозяйствующим субъектам относится: ООО «Киммерия», ООО «НПС+», ООО «ПортКом», ООО «Прайм» и многие другие.

Рынок разработки программного обеспечения также является конкурентным рынком. Кроме того, географически данный рынок значительно шире территории

Новгородской области ввиду специфики поставляемого товара, поставка которого характеризуется либо полным отсутствием необходимости транспортных расходов на доставку предмета поставки, либо незначительной составляющей данных расходов, что обеспечивает практически равные условия для хозяйствующих субъектов, зарегистрированных в различных регионах РФ.

В 2013-2014 году на электронной площадке в инфомарционно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: etp.roseltorg.ru. состоялись электронные аукционы: №№ 0350100003313000037; 0350100003313000059; 0350100003313000060;0350100003313000062; 0350100003313000089; 0350100003313000097; 0350100003313000133; 0350100003313000134; 0350100003313000135; 0350100003313000136; 0350100003313000137; 0350100003313001383; 0350100003314000023; 350100003314000069; 350100003314000080; 350100003314000105; 350100003314000110; 350100003314000113; 350100003314000117; 350100003314000128; 350100003314000154; 350100003314000165; 350100003314000174; 350100003314000175; 350100003314000182.

Индивидуальный предприниматель <М…> (ИНН № 532100423895) принимал участие в вышеназванных электронных аукционах. Заказчиком выступал Университет.

В 2013 году ИП <М…> принимал участие также и в запросах котировок, заказчиком которых выступал НовГУ № 0350100003313000066-п от 05.06.2013 и № 0350100003313000120-п от 06.11.2013

В соответствии с трудовым договором принят на работу на должность <М…> начальника отдела обслуживания и ремонта средств вычислительной техники. Договор является договором на постоянной основе. Дата начала работы - 1 марта 2005 года, трудовой договор Университетом с данным сотрудником расторгнут не был, до настоящего времени <М…> замещает вышеназванную должность в Университете.

Таким образом, <М…> принимал участие в качестве индивидуального предпринимателя в проводимых НовГУ электронных аукционах и запросов котировок, являясь сотрудником Университета, что подтвердил на рассмотрении дела.

Приказом ректора НовГУ от 17.12.2013 № 1878 должностным лицом, ответственным за закупки товаров, работ и услуг для нужд НовГУ в области информационных технологий (включая офисное оборудование, вычислительную технику, расходные материалы, программное обеспечение услуги электросвязи) и иных аналогичных товаров определен проректор <К…>.

Трудовой договор, а также дополнительное соглашение к трудовому договору с <М…> согласован от лица Университета <К…> как руководителем структурного подразделения НовГУ. Аукционная документация, котировочные заявки на право заключения контракта на поставки в области информационных технологий также утверждались <К…>.

Таким образом, <К…> и в его лице НовГУ не могли не обладать информацией о том, что <М…> является сотрудником Университета.

В соответствии с трудовым договором <…> принят на работу на должность начальника отдела сетевых технологий Университета 1 сентября 2008 года, <…> замещает данную должность до настоящего времени, что подтвердил на рассмотрении дела. Трудовой договор, а также дополнительное соглашение к трудовому договору с <…> согласованы <К…> как руководителем структурного подразделения НовГУ.

Таким образом, <К…>. и в его лице НовГУ обладали информацией о том, что <…> является сотрудником Университета.

В то же время, ИП <М…> принимал участие в следующих электронных аукционах, заказчиком которых выступал Университет: №№ 35010000331400011З; 350100003314000114; 350100003314000164; 350100003314000165; 350100003314000174; 350100003314000175.

Данные торги состоялись в 2014 году на электронной площадке в инфомарционно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: etp.roseltorg.ru.

Также ИП <М…> в 2014 году принимал участие в запросе котировок № 0350100003314000086 от 05.06.2014, заказчиком которого выступал НовГУ.

Таким образом, <М…>, являясь работником Университета, принимал, в качестве индивидуального предпринимателя, участие в торгах и запросе котировок, заказчиком которых выступал Университет.

Кроме того, в соответствии с частью 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, группой лиц признается совокупность физических лиц и (или) юридических лиц, соответствующих одному или нескольким признакам из следующих признаков, в частности, в соответствии с пунктом 1, группой лиц признается хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе (товариществе, хозяйственном партнерстве) либо в соответствии с полномочиями, полученными, в том числе на основании письменного соглашения, от других лиц, более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства).

НовГУ является учредителем ООО «1-ый Новгородский Институт Инноваций» (далее – ООО «1НИИ») и имеет в уставном капитале общества долю равную 55 процентам. Таким образом, в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, ООО «1НИИ» входит в одну группу лиц с Университетом.

ООО «1 НИИ» в 2014 году принимал участие в следующих торгах, заказчиком которых выступал Университет: № 350100003314000110, 350100003314000113, 350100003314000114, 350100003314000117, 350100003314000128, 350100003314000154, 350100003314000165, 350100003314000174, 350100003314000175, 350100003314000182. Данные торги проводились в форме электронных аукционов на электронной площадке в инфомарционно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: etp.roseltorg.ru.

Кроме того, ООО «1 НИИ» в 2014 году принимал участие в запросе котировок №

0350100003314000086 от 05.06.2014, заказчиком которого выступал НовГУ.

Статьей 17 Закона о защите конкуренции, установлены антимонопольные требования к торгам, запросу котировок, запросу предложений.

Частью 1 вышеназванной статьи установлен запрет на действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений

В частности, пунктом 4 части 1 вышеуказанной статьи запрещается участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

В соответствии с частью 2 статьи 9 Закона о защите конкуренции, установленные антимонопольным законодательством запреты на действия (бездействие) на товарном рынке хозяйствующего субъекта распространяются на действия (бездействие) группы лиц, если федеральным законом не установлено иное.

Следовательно, предусмотренный пунктом 4 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции запрет на участие в торгах, запросе котировок распространяется на входящие в одну группу лиц с заказчиком – Университетом хозяйствующие субъекты, в данном случае ООО «1НИИ».

Согласно части 6 статьи 78 Закона № 44 ФЗ победителем запроса котировок признается участник запроса котировок, подавший заявку на участие в запросе котировок, которая соответствует всем требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок, и в которой указана наиболее низкая цена товара, работы или услуги. При предложении наиболее низкой цены товара, работы или услуги несколькими участниками запроса котировок победителем запроса котировок признается участник, заявка на участие в запросе котировок которого поступила ранее других заявок на участие в запросе котировок, в которых предложена такая же цена.

В соответствии с частью 16 статьи 68 № Закона 44 ФЗ, в случае, если участником электронного аукциона предложена цена контракта, равная цене, предложенной другим участником такого аукциона, лучшим признается предложение о цене контракта, поступившее раньше.

Лица, являющиеся работниками заказчика торгов, запросов котировок ранее других участников получают информацию о проводимых торгах и запросах котировок, и, в данной связи, имеют больше времени для изучения документации о закупке и подготовки соответствующей заявки, могут обладать информацией о планируемых заказчиком закупках еще до размещения извещений о проведении закупок, что предоставляет таким лицам преимущества, которые выражаются, в частности, в возможности подать заявку первым, что, согласно вышеуказанным положениям статей 68 и 78 Закона № 44 ФЗ, при прочих равных условиях обеспечит победу такому участнику.

Таким образом, лица, являющиеся работниками заказчика торгов, запросов котировок, находятся в преимущественном положении по отношению ко всем

остальным участника торгов, запросов котировок, что приводит или может привести к ограничению конкуренции.

Кроме того, <М…> являясь начальником отдела обслуживания и ремонта вычислительной техники непосредственно, в силу исполнения должностных обязанностей определяет потребность Университета в комплектующих, запасных частях, расходных материалах к обслуживаемой вычислительной технике. Таким образом, <М…> как начальник отдела формирует (согласовывает) техническое задание при подготовке аукционной документации и извещении о проведении запроса котировок с соответствующим предметом торгов и запросов котировок. А затем, в качестве индивидуального предпринимателя участвует в торгах и запросах котировок и побеждает (является единственным участником) в подавляющем большинстве указанных выше случаев.

Выводы об ограничении конкуренции в результате нарушения Университетом требований статьи 17 Закона о защите конкуренции подтверждаются тем фактом, что в подавляющем большинстве вышеуказанных электронных аукционов и запросов котировок торги не состоялись, поскольку в 2013 году в них участвовал только ИП <М…>, а в 2014 году участие остальных подавших заявки хозяйствующих субъектов, в частности ИП <С…>, ООО «1НИИ», было формальным и не приводило к реальной конкуренции в процессе торгов, запросов котировок. Аналогичная ситуация наблюдается и в тех немногих случаях, когда победителем (единственным участником) становились ООО «1 НИИ» либо ИП <С…>.

Руководствуясь вышеуказанными фактами, Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях ФГБОУ ВПО «НовГУ им. Ярослава Мудрого» нарушений части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившихся в допуске участии в торгах в форме электронных аукционов и в запросах котировок, заказчиком которых выступал Университет, работников Университета, а также хозяйствующих субъектов, входящих в одну группу лиц с Университетом.

В материалах дела имеются документы, подтверждающие факт прекращения с 14.01.2015 <М…> деятельности в качестве индивидуального предпринимателя. В данной связи Комиссией принято решение не выносить предписание <М…>.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ФГБОУ ВПО «НовГУ им. Ярослава Мудрого» нарушение пункта 4 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ФГБОУ ВПО «НовГУ им. Ярослава Мудрого» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Выдать ООО «1-ый Новгородский Институт Инноваций», ИП <С…> предписания о недопущении действий, которые могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии О.С. Виниченко

Члены Комиссии: Г.Н. Пашкова

М.В. Аванесян

Дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия.

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