Р Е Ш Е Н И Е

ПО ДЕЛУ № 086/01/11-636/2020

Резолютивная часть решения объявлена 17.09.2020 г. Ханты-Мансийск

Решение изготовлено в полном объеме 29.09.2020

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее — Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

<.....>– врио заместителя руководителя Управления;

Члены комиссии:

<.....> – главный специалист-эксперт отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства;

<.....> — старший специалист 1 разряда отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства;

в присутствии по видео-конференц связи представителей Заявителя - <.....>., действующего по доверенности , <.....>., действующего по доверенности от ;

в присутствии по видео-конференц связи представителей лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства - АУ ХМАО-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И. Шпильмана» – <.....>;

в присутствии по видео-конференц связи представителей лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства - ООО «СибГеоПроект» – <.....>.;

в присутствии представителя лица, располагающего сведениями – <.....> – <.....> действующего по доверенности;

рассмотрев дело № 086/01/11-636/2020 по признакам нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении Автономного учреждения Ханты-Мансийского автономного округа-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И. Шпильмана» (628012, Россия, Ханты-Мансийский Автономный округ - Югра АО, г. Ханты-Мансийск, ул. Студенческая, 2, ИНН 8601002737) и ООО «СибГеоПроект» (625000, Россия, Тюменская обл., г. Тюмень, ул. Челюскинцев, 29, ИНН 7202095640), выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному

округу- Югре (далее - Управление) поступили материалы проверки Прокуратуры Ханты-Мансийского автономного округа-Югры по информации Счетной палаты Ханты-Мансийского автономного округа–Югры о возможных нарушениях Автономным учреждением Ханты-Мансийского автономного округа-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И. Шпильмана» (628012, Россия, ХМАО-Югра, г. Ханты-Мансийск, ул. Студенческая, 2, ИНН 8601002737) Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) и Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Согласно пункту 3 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является, в том числе обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства.

10.04.2020 издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу- Югре № 105 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения АУ ХМАО-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И. Шпильмана» (628012, Россия, Ханты-Мансийский Автономный округ - Югра, г. Ханты-Мансийск, ул. Студенческая, 2, ИНН 8601002737) и ООО «СибГеоПроект» (625000, Россия, г. Тюмень, ул. Челюскинцев, 29, ИНН 7202095640) части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 20.04.2020 о назначении дела №086/01/11-636/2020 о нарушении антимонопольного законодательства рассмотрение дела назначено на 01.06.2020.

01.06.2020 на рассмотрении дела № 086/01/11-636/2020 о нарушении антимонопольного законодательства присутствовали по доверенности представители Заявителя - Счетной палаты Ханты-Мансийского автономного округа – Югры, представители Ответчиков АУ ХМАО-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И. Шпильмана» и ООО «СибГеоПроект». До рассмотрения дела поступили письменные пояснения по существу рассматриваемого дела. Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России в ходе рассмотрения дела также установлена необходимость в получении от лиц, участвующих в деле, дополнительных сведений и документов по делу.

Так же Комиссией установлена необходимость в привлечении в качестве лиц, располагающих сведениями Департамент по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры и Департамент недропользования и природных ресурсов Ханты-Мансийского автономного округа — Югры (на основании пояснения АУ ХМАО-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И. Шпильмана»). Рассмотрение дела отложено на 01.07.2020.

Согласно Указу Президента РФ от 01.06.2020 № 354 «Об определении даты проведения общероссийского голосования по вопросу одобрения изменений в Конституцию Российской Федерации», 1 июля 2020 г. определен в качестве даты проведения общероссийского голосования по вопросу одобрения изменений в Конституцию Российской Федерации, предусмотренных статьей 1 Закона Российской Федерации о поправке к Конституции Российской Федерации «О совершенствовании регулирования отдельных вопросов организации и функционирования публичной власти», учитывая при этом складывающуюся санитарно-эпидемиологическую обстановку и необходимость обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19).

На основании вышеуказанного, в целях недопущения нарушения интересов лиц, в отношении которых ведется рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрение дела перенесено на 03.07.2020.

03.07.2020 на рассмотрение дела № 086/01/11-636/2020 о нарушении антимонопольного законодательства представлены письменные пояснения по существу рассматриваемого дела. Вместе с тем, Комиссией установлена необходимость в получении дополнительной информации. Рассмотрение дела отложено на 31.07.2020

31.07.2020 на рассмотрение дела № 086/01/11-636/2020 о нарушении антимонопольного законодательства присутствовали по доверенности представители Заявителя - Счетной палаты Ханты-Мансийского автономного округа – Югры, представители Ответчиков АУ ХМАО-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И. Шпильмана» и ООО «СибГеоПроект». Комиссией заслушаны доводы сторон по делу. Доказательства полученные в ходе рассмотрения дела, доводы лиц, участвующих в деле, фактического обстоятельства дела свидетельствуют о наличии в действиях ответчика нарушения антимонопольного законодательства. Комиссией принято заключение об обстоятельствах дела.

В соответствии с частью 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции, перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Согласно части 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции, в случае принятия заключения об обстоятельствах дела дело о нарушении антимонопольного законодательства подлежит отложению.

Рассмотрение дела № 086/01/11-236/2020 отложено на 15.09.2020.

15.09.2020 на рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства присутствовали по доверенности представители Заявителя - Счетной палаты Ханты-Мансийского автономного округа – Югры, представители Ответчиков АУ ХМАО-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И. Шпильмана» и ООО «СибГеоПроект», а также представитель лица, располагающего сведениями – Департамента по управлению государственным имуществом ХМАО-Югры. Комиссией установлена необходимость в получении дополнительных пояснений от Департамента по управлению государственным имуществом ХМАО-Югры.

На основании вышеизложенного, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России в ходе рассмотрения дела принято решение об объявлении перерыва в рассмотрении дела № 086/01/11-636/2020 до 17.09.2020.

Рассмотрение дела состоялось в назначенную дату и время. В рассмотрении дела участвовали по доверенности представители Заявителя - Счетной палаты Ханты-Мансийского автономного округа – Югры, представители Ответчиков АУ ХМАО-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И. Шпильмана» и ООО «СибГеоПроект», а также представитель лица, располагающего сведениями – Департамента по управлению государственным имуществом ХМАО-Югры. Комиссией заслушаны доводы лиц, участвующих в деле.

В результате проведенного Управлением запроса дополнительной информации и анализа материалов, представленных Прокуратурой Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Счетной палатой Ханты-Мансийского автономного округа–Югры, данных в единой информационной системе, а также информации и документов, представленных сторонами по делу о нарушении антимонопольного законодательства, установлено следующее.

На основании пункта 2 статьи 1 Закона о закупках, установлены общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе, хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия РФ, субъекта РФ, муниципального образования в совокупности превышает 50 %.

Согласно пункту 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 названной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

На основании части 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 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; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизменяемых требований к участникам закупки.

Согласно пункту 2 статьи 2 Закона о закупках, 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.

Закупочная деятельность АУ ХМАО-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И. Шпильмана» регулируется Законом о закупках.

Согласно Федеральному закону от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» Положения о закупке должны быть приведены в соответствие с требованиями Закона о закупках, утверждены и размещены в единой информационной системе не позднее 01.01.2019. Положения о закупке, которые не соответствуют Закона о закупках, после 01.01.2019 считаются не размещенными в единой информационной системе. Закупки, извещения об осуществлении которых были размещены в единой информационной системе до даты размещения положения о закупке, приведенного в соответствие с требованиями Закона о закупках, завершаются по правилам, которые действовали на дату размещения такого извещения.

В соответствии с Законом о закупках, Распоряжением Правительства Ханты-Мансийского автономного округа – Югры от 07.03.2018 года № 99-рп «Об определении исполнительного органа государственной власти Ханты – Мансийского автономного округа – Югры, уполномоченного на утверждение типового положения о закупке и определение бюджетных, автономных учреждений, государственных унитарных предприятий Ханты – Мансийского автономного округа – Югры, для которых применение такого типового положения о закупке является обязательным при утверждении ими положения о закупке или внесении в него изменений» утвержден Приказ Департамента государственного заказа ХМАО-Югры (далее – Депгосзаказа ХМАО-Югры) от 29.10.2018 № 64 «Об утверждении типового положения о закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» с последующим размещением настоящего Приказа на официальном сайте Депгосзаказа Югры (depgz.admhmao.ru).

В соответствии с пунктом 1.4 раздела I. «Общие положения» Типового положения о закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (далее – Типовое положение), утвержденного, Приказом Депгосзаказа ХМАО-Югры от 29.10.2018 № 64, перечень заказчиков, для которых применение Типового положения является обязательным при утверждении ими положения о закупке или внесении в него изменений утвержден приказом Депгосзаказа ХМАО-Югры.

Пунктом 1.5 раздела I. «Общие положения» Типового положения определено, что Заказчики обязаны внести изменения в положение о закупке либо утвердить новое положение о закупке и разместить в единой информационной системе в сфере закупок в соответствии с

настоящим Типовым положением не позднее 01.01.2019 года. Положение о закупке утверждается в соответствии с частью 3 статьи 2 Закона о закупках.

В случае внесения изменений в Типовое положение, такие изменения обязательны для применения Заказчиками, положения о закупке которых утверждены в соответствии с Типовым положением о закупке.

В соответствии с Приказом Депгосзаказа от 29.10.2018 № 65 «Об утверждении перечня бюджетных, автономных учреждений, государственных унитарных предприятий Ханты – Мансийского автономного округа – Югры, для которых применение типового положения о закупке является обязательным при утверждении ими положения о закупке или внесении в него изменений», АУ ХМАО-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И. Шпильмана» включён в перечень учреждений, для которых применение Типового положения Депгосзаказа ХМАО-Югры является обязательным при утверждении ими положения о закупке или внесении в него изменений (пункт 18 перечня).

Вместе с тем, в нарушение части 3 статьи 4 Закона о закупках, Положение о закупке АУ ХМАО-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И. Шпильмана» не приведено в соответствие с Законом о закупках и Типовым положением, утвержденным приказом Депгосзаказа от 29.10.2018 № 64 «Об утверждении типового положения о закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Приведенное в соответствие с Типовым положением Положение о закупке АУ ХМАО-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И. Шпильмана» № 11 утверждено Наблюдательным советом Учреждения 12.07.2019 (Протокол № 4 от 12.07.2020) и размещено в Единой информационной системе только 12.07.2019.

Согласно пояснениям, АУ ХМАО-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И. Шпильмана» Типовое положение, утвержденное Приказом Депгосзаказа ХМАО-Югры 29.10.2018 № 64, размещено Депгосзаказа Югры в ЕИС 30.10.2018, доведено до Учреждения письмом Депгосзаказа ХМАО-Югры от 02.11.2018 № ОЗ-Исх-1628, зарегистрированным в Учреждении от 03.11.2018 № 12/01-Вх-470.

В этот период (с ноября 2018 по февраль 2019 года) в Тюменском подразделении Учреждения осуществлялась опытная эксплуатация системы электронного документооборота. Расширялся функционал системы и решалась проблема аутентификации клиента. По причинам технического характера, Приказ Депгосзаказа ХМАО-Югры 29.10.2018 № 64 был не виден в системе электронного документооборота в городе Тюмени. О данном приказе стало известно после получения письма Депгосзаказа ХМАО-Югры ОЗ-Исх-72 от 20.06.2019 года об изменениях, вносимых в типовое положение о закупках.

В соответствии с частью 5.1 статьи 8 Закона о закупках, если в течение срока, предусмотренного Закона о закупках, заказчик в соответствии с требованиями Закона о закупках не разместил утвержденное им положение о закупке или принятое им решение о присоединении к положению о закупке, на такого заказчика до дня размещения им в соответствии с требованиями Закона о закупках утвержденного положения о закупке или решения о присоединении к положению о закупке распространяются положения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в части:

1) обоснования начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком);

2) выбора способа определения поставщика (исполнителя, подрядчика);

3) осуществления закупок у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с частями 1 - 3, 5 - 8 статьи 30

Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». При этом для целей настоящей части под совокупным годовым объемом закупок заказчика понимается совокупный объем цен договоров, заключенных заказчиком с 1 февраля до окончания календарного года;

4) применения требований к участникам закупок;

5) оценки заявок, окончательных предложений участников закупки;

6) создания и функционирования комиссии по осуществлению закупок;

7) определения поставщика (исполнителя, подрядчика) в соответствии с параграфами 2 - 5 главы 3 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

При этом заказчики:

а) направляют в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок и осуществляющий ведение реестра недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры расторгнуты по решению суда в связи с существенным нарушением ими условий договоров в соответствии с настоящим Федеральным законом;

б) не проводят согласование применения закрытого конкурса, закрытого конкурса с ограниченным участием, закрытого двухэтапного конкурса, закрытого аукциона с федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации на осуществление такого согласования;

8) осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в случаях, предусмотренных частью 1 статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

При этом заказчики:

а) не проводят согласование с контрольным органом в сфере закупок заключения контракта с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) в случае признания открытого конкурса, конкурса с ограниченным участием, двухэтапного конкурса, повторного конкурса или запроса предложений несостоявшимися;

б) не направляют в контрольный орган в сфере закупок уведомление об осуществлении закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

Таким образом, в период с 01.01.2019 по 11.07.2019 АУ ХМАО-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И. Шпильмана» должно было руководствоваться Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Однако, за период с 01.01.2019 по 11.07.2019 АУ ХМАО-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И. Шпильмана» заключило 49 договоров у единственного поставщика без соблюдения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» на общую сумму 76 419,7 тыс. руб.

Более того, 2 закупки у единственного поставщика на общую сумму 2 583,1 тыс. руб. заключены с ООО «СибГеоПроект» при наличии между заказчиком и поставщиком

заинтересованности, а именно: директор поставщика – ООО «СибГеоПроект» <.....> является близким родственником (братом) руководителя Учреждения –<.....>.

В соответствии с частью 9 ст. 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе: отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества

Таким образом, закупки АУ ХМАО-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И. Шпильмана» с единственным поставщиком ООО «СибГеоПроект» без соблюдения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» при наличии между заказчиком и поставщиком конфликта интересов являются нарушением принципов Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Согласно пункту 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В силу пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются 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 ограничению конкуренции, в частности, соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

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

Таким образом, соглашением может быть признана договоренность хозяйствующих субъектов в устной форме, о которой свидетельствуют скоординированные и целенаправленные действия (бездействие) данных субъектов, сознательно ставящих свое поведение в зависимость от поведения других участников рынка, совершенные ими на конкретном товарном рынке, подпадающие под критерии ограничения конкуренции и

способные привести к результатам, определенным Законом о защите конкуренции.

Наличие антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами может быть установлено не только посредством представления каких-либо документов, сведений, объяснений, но и путем оценки их поведения.

Таким образом, ввиду заключенного антиконкурентного соглашения АУ ХМАО-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И.Шпильмана» с ООО «СибГеоПроект» было представлено преимущество в виде заключения двух прямых договоров.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем (Постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 11.05.2017 № 03АП-285/17).

Действия АУ ХМАО-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И.Шпильмана» по заключению прямых договоров без проведения конкурентных процедур ограничивают число участников закупки.

Для ООО «СибГеоПроект» заключение договоров с АУ ХМАО-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И.Шпильмана» представляет преимущество перед другими участниками товарного рынка.

Признаки нарушения запрета, установленного частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразились в заключении договоров в нарушение принципов антимонопольного законодательства, изложенных, в том числе в Законе о закупках, повлекшее ограничение доступа хозяйствующих субъектов на рынок.

Согласно части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются 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 ограничению конкуренции. К таким соглашениям могут быть отнесены, в частности, соглашения:

1) о навязывании контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (необоснованные требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товаров, в которых контрагент не заинтересован, и другие требования);

2) об экономически, технологически и иным образом не обоснованном установлении хозяйствующим субъектом различных цен (тарифов) на один и тот же товар;

3) о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка;

4) об установлении условий членства (участия) в профессиональных и иных объединениях.

Исходя из целей развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений, а также принципов информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, определенных Законом о закупках, торги являются приоритетным способом закупки (письмо Минэкономразвития России от 15.06.2016 № ОГ-Д28-7314).

Таким образом, в случае проведения АУ ХМАО-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И. Шпильмана» конкурентных процедур на участие в закупках заявилось бы достаточное количество участников.

В соответствии с положениями статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии с разъяснениями Президиума ФАС России № 3 «Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе на торгах» факт заключения антиконкурентного соглашения может быть установлен как на основании прямых доказательств, так и совокупности косвенных доказательств.

В данном случае, договоренность оформлена в виде заключенных договоров, подписанных обеими сторонами.

Как следствие, доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основании анализа их поведения в рамках предпринимательской деятельности, с учетом принципов разумности и обоснованности.

Согласно выводам судебной практики, в том числе по делу № А33-3568/2015, заключение договора в нарушение принципов антимонопольного законодательства, изложенных, в том числе в Законе о закупках, приводит к ограничению конкуренции, поскольку общество, которое заключает данный договор с Заказчиком получает необоснованные преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, а другим хозяйствующим субъектам создаются препятствия к доступу на товарный рынок.

На основании вышеизложенного, в действиях АУ ХМАО-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И. Шпильмана» и ООО «СибГеоПроект» имеются признаки нарушения части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении прямых договоров в нарушение принципов Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 086/01/11-636/2020, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия Автономного учреждения Ханты-Мансийского автономного округа-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И. Шпильмана» (628012, Россия, Ханты-Мансийский Автономный округ - Югра АО, г. Ханты-Мансийск, ул. Студенческая, 2, ИНН 8601002737) и ООО «СибГеоПроект» (625000, Россия, Тюменская обл., г. Тюмень, ул. Челюскинцев, 29, ИНН 7202095640) по части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия при принятии решения по делу о нарушения антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

С учетом вышеизложенного, учитывая совокупность имеющихся доказательств, в том числе объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу об отсутствии необходимости в выдаче АУ ХМАО-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И. Шпильмана» и ООО «СибГеоПроект» обязательного для исполнения предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства, в связи с исполнением вышеуказанных договоров.

На основании вышеизложенного, 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 Ханты-Мансийского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Автономного учреждения Ханты-Мансийского автономного округа-Югры «Научно-аналитический центр рационального недропользования им. В.И. Шпильмана» (628012, Россия, Ханты-Мансийский Автономный округ - Югра АО, г. Ханты-Мансийск, ул. Студенческая, 2, ИНН 8601002737) и ООО «СибГеоПроект» (625000, Россия, Тюменская обл., г. Тюмень, ул. Челюскинцев, 29, ИНН 7202095640) нарушение части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами.

2. Предписание не выдавать в связи с исполнением, заключённых без проведения конкурентных закупок, договоров.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия Арбитражный суд Ханты-Мансийского автономного округа – Югры.

Председатель Комиссии <.....>

Члены Комиссии <.....>

<.....>