

РЕШЕНИЕ

«22» июня 2023 года

Г.

Калуга

Резолютивная часть решения оглашена «22» июня 2023 года

В полном объеме решение изготовлено «22» июня 2023 года

Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации в составе: председателя Комиссии /...../, членов Комиссии – /...../, главного специалиста – /...../, в присутствии МБДОУ «Ч» /...../ и представителя МБДОУ «Ч» /...../,

рассмотрев дело №040/01/11-170/2023 по признакам нарушения МБДОУ «Ч» и ООО ЧОО «ТС» пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

10.01.2023 в Калужское УФАС России из Министерства финансов Калужской области поступило обращение ООО ЧОО «СК», на действия МБДОУ «Ч» при проведении маркетинговых исследований малых закупок по оказанию охранных услуг на портале малых закупок Калужской области (<http://mimz.tender.admoblkaluga.ru>).

По результатам рассмотрения обращения Калужским УФАС России в действиях «Ч» и ООО ЧОО «ТС» установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Приказом Калужского УФАС России №24/23 от 14.03.2023 в отношении МБДОУ «Ч» и ООО ЧОО «ТС» возбуждено дело №040/01/11-170/2023 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции».

Исследовав имеющиеся в материалах дела доказательства, Комиссия Калужского УФАС России установила следующие фактические обстоятельства дела.

Согласно части 1 статьи 1 Федерального закона 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) настоящий Федеральный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере

таких закупок.

В соответствии со статьей 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 нормативно-правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем). Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Согласно частям 1 и 2 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщика (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Закупки у единственного поставщика осуществляются в соответствии с требованиями статьи 93 Закона о контрактной системе.

Так, исходя из пункта 4 статьи 93 Закона о контрактной системе, закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае осуществления закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую трехсот тысяч рублей.

Между тем, согласно пункту 1.1 Постановления Правительства Калужской области от 25.09.2015 № 544 «Об эффективном расходовании бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования, направленных на закупку товаров (работ, услуг) для обеспечения нужд Калужской области» заказчикам Калужской области рекомендовано размещать информацию о планируемых потребностях в закупках товаров (работ, услуг) у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктами 4, 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, в системе «Маркетинговые исследования малых закупок» на сайте в сети Интернет.

При этом в соответствии с пунктом 1.2 Методических рекомендаций по работе с системой «Маркетинговые исследования малых закупок», утвержденных Приказом Министерства конкурентной политики Калужской области № 262м от 31.10.2017г. в редакции Приказа №7 от 12.02.2021 (далее – Методические рекомендации), маркетинговые исследования предназначены для достижения следующих целей:

- эффективного использования бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования при осуществлении закупок у единственного поставщика;

- повышения информационной открытости и прозрачности во взаимодействии участников процесса осуществления закупок у единственного поставщика;

- государственного и общественного контроля за целевым и эффективным расходованием бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования.

18.12.2022 на сайте малых закупок Калужской области, МБДОУ «Ч» было размещено маркетинговое исследование малых закупок по оказанию охранных услуг. Предельная цена исследования 600 000,00 рублей.

При проведении указанного маркетингового исследования было подано 2 заявки:

- ООО ЧОО «ГК С» - цена предложения участника 538 888,00 рублей;

- ООО ЧОО «ТС» – цена предложения участника 600 000,00 рублей.

Согласно пункту 3.3. Методических рекомендаций по результатам маркетингового исследования заказчику рекомендуется заключать контракт (договор) с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) - участником маркетинговых исследований, предложившим наименьшую цену на товар (работы, услуги), на заявленных заказчиком условиях и по цене не выше, чем была предложена таким участником маркетингового исследования.

Таким образом, МБДОУ «Ч» по результатам проведенного маркетингового исследования малых закупок в соответствии с Методическими рекомендациями рекомендовано заключить контракт по оказанию охранных услуг с ООО ЧОО «ГК С», как с участником, предложившим наименьшую цену исполнения договора.

Однако, по результатам проведенного маркетингового исследования контракт с ООО ЧОО «ГК С» заказчик не заключил.

В свою очередь МБДОУ «Ч» заключило контракт №5/2023 по оказанию охранных услуг на 1 полугодие 2023 года от 29.12.2022 с ООО ЧОО «ТС» на сумму 600 000 рублей, т.е. по той цене, которая была предложена данной организацией при проведении маркетингового исследования малых закупок.

Вышеуказанные действия МБДОУ «Ч» и ООО ЧОО «ТС» при проведении маркетингового исследования малых закупок свидетельствуют о направленности заказчика на заключение договора по оказанию охранных услуг именно с данным участником закупки.

Между тем, ООО ЧОО «ТС» также было известно, что наименьшее ценовое предложение при проведении маркетингового исследования малых закупок заявлено ООО ЧОО «ГК С», в связи с чем, подписывая с Заказчиком контракт должно было осознавать, что своими действиями ограничивает конкуренцию на рынке оказания охранных услуг, в части допуска не него ООО ЧОО «ГК С».

Согласно пункту 3 части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции. К таким соглашениям могут быть отнесены, в частности, соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» под хозяйствующим субъектом понимается коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Согласно сведениям, предоставленным МБДОУ «Ч», данное учреждение помимо основного вида деятельности, также предоставляет платные услуги, т.е. осуществляет деятельность приносящую доход.

ООО ЧОО «ТС» является коммерческой организацией, то есть организацией преследующей извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности.

Таким образом, МБДОУ «Ч» и ООО ЧОО «ТС» являются хозяйствующими субъектами.

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 (пункт 17 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 N135-ФЗ "О защите конкуренции").

Товарным рынком признается сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической,

технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами (пункт 4 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции").

В рассматриваемом случае товарным рынком является рынок оказания охранных услуг, на котором ООО ЧОО «ТС» и ООО ЧОО «ГК С» являются конкурентами. Указанные обстоятельства также подтверждены проведенным в соответствии с частью 5.1 статьи 45 ФЗ «О защите конкуренции» анализом состояния конкуренции.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» соглашением хозяйствующих субъектов могут быть признаны любые договоренности между ними в отношении поведения на рынке, в том числе как оформленные письменно (например, договоры, решения объединений хозяйствующих субъектов, протоколы) так и не получившие письменного оформления, но нашедшие отражение в определенном поведении. Факт наличия соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок.

При этом антимонопольным законодательством запрещаются только те соглашения, целью и (или) результатом которых является недопущение (устранение, ограничение) соперничества хозяйствующих субъектов на товарных рынках (часть 2 статьи 1, пункты 7 и 18 статьи 4 Закона).

17.05.2023 Комиссией Калужского УФАС России в соответствии с требованиями статьи 48.1 ФЗ «О защите конкуренции» было принято заключение об обстоятельствах дела.

В адрес Калужского УФАС России письменные возражения на заключение об обстоятельствах дела №040/01/11-170/2023 от МБДОУ «Ч» и ООО ЧОО «ТС» не поступали.

На основании изложенного выше, Комиссия Калужского УФАС приходит к выводу, что в действиях МБДОУ «Ч» и ООО ЧОО «ТС» выразившихся в заключении соглашения, которое привело к ограничению конкуренции и в частности, к созданию и другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок, предусмотренных пунктом 3 частью 1 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции».

Оснований для прекращения рассмотрения дела Комиссией Калужского УФАС России не выявлено.

В связи с окончанием проведения закупки на оказание охранных услуг оснований для выдачи предписания не имеется.

На основании изложенного, 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:

Признать в действиях МБДОУ «Ч» и ООО ЧОО «ТС», нарушение пункта 3 части 1 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения, которое привело к ограничению конкуренции и в частности, к созданию и другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок.

Председатель _____ /...../
Комиссии

Члены _____ /...../
Комиссии:

_____ /...../

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения.