

РЕШЕНИЕ

г. Благовещенск

Резолютивная часть решения оглашена «22» января 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено «24» января 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области (далее – Амурское УФАС России) по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>

рассмотрев материалы дела № А-16/48 2012 нарушения Федеральным государственным бюджетным образовательным учреждением высшего профессионального образования Дальневосточный государственный аграрный университет (далее – ФГБОУ ВПО «ДальГАУ»), ИНН 2801028298, находящимся по адресу: 675000, Амурская область, г. Благовещенск, ул. Политехническая 86, части 1 статьи 15, статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), Открытым акционерным обществом «Амур-Лада» (далее - ОАО «Амур-Лада»), ИНН 2801018613, находящимся по адресу: 675028, Амурская область, г. Благовещенск, ул. Воронкова 8, статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в действиях ФГБОУ ВПО «ДальГАУ» по заключению с ОАО «Амур-Лада» государственного контракта от 31.05.2011 № 20-11 на сумму 199 900 рублей на приобретение автомобиля марки LADA, 210740, 2011 года выпуска без размещения заказа на поставку товара, выполнения работ, оказания услуг, а также в действиях ФГБОУ ВПО «ДальГАУ» и ОАО «Амур-Лада» по заключению указанного государственного контракта, ограничивающего конкуренцию путем ограничения доступа к заключению контракта на приобретение указанного товара иным хозяйствующим субъектам, физическим лицам, имеющим возможность принять участие в размещении заказа и заключить контракт по результатам конкурентной борьбы,

УСТАНОВИЛА:

В Амурское УФАС России поступила информация территориального управления Федеральной службы финансово-бюджетного надзора в Амурской области, о нарушении государственным заказчиком - ФГБОУ ВПО «ДальГАУ» положений Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнении работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон «О размещении заказов»), а именно заключении с ОАО «Амур-Лада» государственного контракта от 31.05.2011 № 20-11 на сумму 199 900 рублей на приобретение автомобиля марки LADA, 210740 2011 года выпуска без размещения заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг.

По результатам проведенной проверки приказом Амурского УФАС России от 21.12.2012 № 556 в соответствии с частью 4 статьи 44 Закона «О защите конкуренции» возбуждено дело № А-16/48 2012 и создана Комиссия для рассмотрения дела по признакам нарушения части 1 статьи 15, статьи 16 Закона «О защите конкуренции». Определением от 25.12.2012 рассмотрение дела назначено на 22.01.2013 в 10 часов 00 минут.

На заседание Комиссии явились: от ФГБОУ ВПО «ДальГАУ» - <...>, доверенность от 14.01.2013 № 6, <...>, доверенность от 14.01.2013 № 7; от ОАО «Амур-Лада» - <...>, доверенность от 21.07.2011 серии 28 АА № 0188737. От Территориального управления Федеральной службы финансово-бюджетного надзора в Амурской области представитель не явился, письмом от 09.01.2013 № 23-01-39/9 заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя управления.

Комиссией принято решение об удовлетворении ходатайства Территориального управления Федеральной службы финансово-бюджетного надзора в Амурской области и рассмотрении дело в отсутствие неявившегося лица.

ФГБОУ ВПО «ДальГАУ» письмами от 13.12.2012 № 959-01, 14.01.2013 № 10-01 пояснило, что инициатором заключения государственного контракта на покупку автомобиля, вследствие возникшей острой производственной необходимости было ФГО ВПО «ДальГАУ», основанием для заключения договора на приобретение данного автомобиля путем размещения заказа у единственного поставщика ФГБОУ ВПО «ДальГАУ» посчитало распоряжение Правительства Российской Федерации от 24.02.2010 № 201-р, так как марка автомобиля входила в перечень, позволяющий приобрести данный автомобиль без процедуры тендера, а также служебная записка начальника гаража <...>. Отсутствие разъяснений и дополнений к распоряжению Правительства Российской Федерации от 24.02.2010 № 201-р на момент заключения сделки привело к заблуждению о правомерности размещения заказа на приобретение автомобиля у единственного поставщика. Письмо Министерства экономического развития Российской Федерации № Д28-131 датировано позднее – 12.07.2012. Источником финансирования являются средства, полученные от приносящей доход деятельности.

Представители ФГБОУ ВПО «ДальГАУ» в заседании Комиссии поддержали изложенную позицию, признавая факт нарушения, на вопросы Комиссии дополнительно пояснили, что финансирование для целей приобретения автомобиля осуществлялось за счет собственных средств университета от приносящей доход деятельности. Автомобили марки LADA используются университетом для образовательного процесса (обучение студентов вождению), однако имеющиеся в университете автомобили имеют значительный износ, один из автомобилей находится в неисправном состоянии, в связи с этим возникла острая необходимость пополнение автопарка университета. В целях недопущения срыва образовательного процесса принято решение приобрести автомобиль также марки LADA без проведения торгов и запроса котировок, поскольку размещение заказа предполагает длительные сроки проведения необходимых процедур. Университетом был проведен анализ рынка, по результатам которого установлено, что наиболее отвечают требованиям университета автомобили марок LADA и «Волга», из них по наименьшей цене возможно приобретение автомобилей марки LADA. Приобретение автомобиля указанной марки возможно у любого лица, в том числе и расположенного за пределами Амурской области,

однако официальным дилером ОАО «АВТОВАЗ» на территории Амурской области является ОАО «Амур-Лада», которое может осуществить продажу автомобиля марки LADA по наименьшей цене с полным пакетом гарантийного и послепродажного технического обслуживания, что обеспечивает уменьшение расходов для университета и послужило основанием принятия решения в пользу данного поставщика. У иных поставщиков стоимость автомобиля с учетом понесенных продавцом расходов может быть существенно выше.

ОАО «Амур-Лада» письмами от 04.12.2012 № юр-405, от 11.01.2013 № юр-10 пояснило, что контракт с ФГБОУ ВПО «ДальГАУ» заключен на основании Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации, п. 17.1 ст. 55 Закона «О размещении заказов», распоряжения Правительства Российской Федерации от 24.02.2010 № 201-р. Оплата контракта произведена 03.06.2011 в полном объеме.

На вопросы Комиссии представитель ОАО «Амур-Лада» пояснила, что контракт заключался по инициативе университета, который обосновал заключение контракта вышеуказанными нормами права. Поскольку в период заключения контракта ОАО «Амур-Лада» заключало большой объем договоров по продаже автомобилей марки LADA, контракт с ФГБОУ ВПО «ДальГАУ» не проходил дополнительную экспертизу. Учредителем ОАО «Амур-Лада» является ОАО «АВТОВАЗ», в свою очередь ОАО «Амур-Лада» является официальным дилером ОАО «АВТОВАЗ», реализующим продукцию последнего на территории области. Дилерский договор с ОАО «АВТОВАЗ» не ограничивает иные лица по продаже продукции указанного производителя на территории области помимо ОАО «Амур-Лада». Университету реализован автомобиль по наименьшей стоимости.

Территориальное управление Федеральной службы финансово-бюджетного надзора в Амурской области письмом от 09.01.2013 № 23-01-39/9 пояснило, что позиция по факту нарушения изложена в акте проверки от 12.10.2012 на страницах 27, 28.

Комиссия Амурского УФАС России, заслушав пояснения сторон, исследовав представленные в материалы дела сведения и документы, установила следующее.

31.05.2011 г. между ОАО «Амур-Лада» в лице генерального директора Тымченко Н.М. и ФГБОУ ВПО «ДальГАУ» заключен государственный контракт № 20-11, по которому ОАО «Амур-Лада» продало ФГБОУ ВПО «ДальГАУ» автомобиль марки LADA, 210740, 2011 года выпуска, (VIN): ХТА210740В3099148, № двигателя 21067, 9806196, кузов ХТА210740В3099148, паспорт транспортного средства 63 HE 178657 от 12.05.2011 за 199 900 рублей. Указанный автомобиль принадлежал продавцу на основании договора от 25.04.2011 № 25290650.

Актом проверки Территориального управления Федеральной службы финансово-бюджетного надзора в Амурской области от 12.10.2012 установлено, что в нарушение п. 7 ст. 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации, ст. 5, п. 2 ст. 42, п. 1 ст. 10, п. 2 ст. 55 Закона «О размещении заказов» университетом без размещения заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд заключен государственный контракт от 31.05.2011 № 20-11 с ОАО «Амур-Лада», в соответствии с которым за счет средств от приносящей доход деятельности приобретен автомобиль марки LADA 210740,

2011 года выпуска общей стоимостью 199 900 рублей (стр. 27, 28 акта).

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона «О размещении заказов» под государственными нуждами понимаются обеспечиваемые за счет средств федерального бюджета или бюджетов субъектов Российской Федерации и внебюджетных источников финансирования потребности Российской Федерации, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий Российской Федерации, государственных заказчиков (в том числе для реализации федеральных целевых программ), для исполнения международных обязательств Российской Федерации, в том числе для реализации межгосударственных целевых программ, в которых участвует Российская Федерация (далее также - федеральные нужды), либо потребности субъектов Российской Федерации, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий субъектов Российской Федерации, государственных заказчиков, в том числе для реализации региональных целевых программ (далее также - нужды субъектов Российской Федерации). Под нуждами федеральных бюджетных учреждений и бюджетных учреждений субъектов Российской Федерации понимаются обеспечиваемые федеральными бюджетными учреждениями, бюджетными учреждениями субъектов Российской Федерации (независимо от источников финансового обеспечения) потребности в товарах, работах, услугах соответствующих бюджетных учреждений.

В соответствии с ч. 1 ст. 4 Закона «О размещении заказов» 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.

Как установлено ст. 5 Закона «О размещении заказов», под размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом, действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов, а также гражданско-правовых договоров бюджетных учреждений на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд соответствующих заказчиков (далее также - контракты), а в случае, предусмотренном п. 14 ч. 2 ст. 55 Закона «О размещении заказов», в целях заключения с ними также иных гражданско-правовых договоров в любой форме.

Указанным п. 14 ч. 2 ст. 55 Закона «О размещении заказов» установлено, что размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется заказчиком в случае, если осуществляются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков на сумму, не

превышающую установленного Центральным банком Российской Федерации предельного размера расчетов наличными деньгами в Российской Федерации между юридическими лицами по одной сделке; при этом заказы на поставки одноименных товаров, выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг заказчик вправе размещать в течение квартала в соответствии с настоящим пунктом на сумму, не превышающую указанного предельного размера расчетов наличными деньгами. По итогам размещения таких заказов могут быть заключены контракты, а также иные гражданско-правовые договоры в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации.

Согласно Указания Центрального Банка Российской Федерации от 20.06.2007 № 1843-У расчеты наличными деньгами в Российской Федерации между юридическими лицами, а также между юридическим лицом и гражданином, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальный предприниматель), между индивидуальными предпринимателями, связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, в рамках одного договора, заключенного между указанными лицами, могут производиться в размере, не превышающем 100 тысяч рублей (п. 1 указания).

В нарушение п. 14 ч. 2 ст. 55 Закона «О размещении заказов» общая сумма государственного контракта от 31.05.2011 № 20-11 составила 199 900 рублей.

В соответствии с ч. 2 ст. 10 Закона «О размещении заказов» во всех случаях размещение заказа осуществляется путем проведения торгов, за исключением случаев, предусмотренных Законом «О размещении заказов». Частью 3 указанной нормы предусмотрено, что решение о способе размещения заказа принимается заказчиком в соответствии с положениями Закона «О размещении заказов». В соответствии с ч. 1 указанной нормы размещение заказа может осуществляться: путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона (в том числе аукциона в электронной форме), либо без проведения торгов (запрос котировок, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на товарных биржах).

Как установлено ч. 2 ст. 42 Закона «О размещении заказов», заказчик, уполномоченный орган вправе осуществлять размещение заказа путем запроса котировок цен товаров, работ, услуг, соответственно производство, выполнение, оказание которых осуществляются не по конкретным заявкам заказчика, уполномоченного органа и для которых есть функционирующий рынок, с учетом положений части 3 ст. 42 Закона «О размещении заказов» в случаях, если цена государственного или муниципального контракта не превышает пятьсот тысяч рублей.

Таким образом, государственным заказчиком – ФГБОУ ВПО «ДальГАУ» в нарушение п. 14 ч. 2 ст. 55 Закона «О размещении заказов» заключен государственный контракт № 20-11 от 31.05.2011 с ОАО «Амур-Лада», торги, запрос котировок заказчиком не проводились.

Довод ответчиков о наличии оснований для заключения государственного контракта в рассматриваемом случае путем размещения заказа у единственного поставщика в соответствии с п. 17.1 ст. 55 Закона «О размещении заказов», распоряжением Правительства Российской Федерации от 24.02.2010 № 201-р, Комиссия считает необоснованным по следующим основаниям.

В соответствии с п. 17.1 ч. 2 ст. 55 Закона «О размещении заказов» размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется заказчиком в случае, если заказ на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд размещается в установленных решениями или поручениями Президента Российской Федерации случаях у поставщика (исполнителя, подрядчика), определяемого распоряжением Правительства Российской Федерации. При подготовке соответствующего проекта распоряжения Правительства Российской Федерации к такому проекту прилагаются документы и сведения, содержащие обоснование цены контракта в соответствии с положениями ст. 19.1 Закона «О размещении заказов».

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 24.02.2010 № 201-р, утвержден перечень производителей автомобильной и дорожно-строительной техники, у которых государственные заказчики осуществляют в 2010 году закупки для государственных нужд указанной продукции, производимой на территории Российской Федерации, путем размещения заказа у единственного поставщика.

В указанный перечень включено открытое акционерное общество «АВТОВАЗ» в отношении моторных транспортных средств торговой марки LADA с первыми тремя символами VIN-номера (WMI) - ХТА.

Согласно письму Министерство экономического развития Российской Федерации от 12.07.2011 г. № Д28-131 в 2011 г. у государственных заказчиков отсутствует основание для заключения государственных контрактов с единственными производителями автомобильной и дорожно-строительной техники на основании распоряжения Правительства Российской Федерации от 24.02.2010 № 201-р.

Указанные позиция министерства подтверждается распоряжением Правительства Российской Федерации от 24.02.2010 № 201-р, утверждающим перечень производителей автомобильной и дорожно-строительной техники для осуществления закупок путем размещения заказа у единственного поставщика в 2010 году, а также распоряжением Правительства Российской Федерации от 05.10.2009 г. № 1459-р, утверждающим аналогичный перечень производителей автомобильной и дорожно-строительной техники для осуществления закупок путем размещения заказа у единственного поставщика в 2009 году, отсутствием аналогичного распоряжения Правительства Российской Федерации на 2011 год, либо распоряжения, продлевающего срок действия распоряжения Правительства Российской Федерации от 24.02.2010 № 201-р на 2011 год.

Кроме того, установленный распоряжением Правительства Российской Федерации от 24.02.2010 № 201-р перечень определяет конкретного хозяйствующего субъекта - открытое акционерное общество «АВТОВАЗ», у которого государственные заказчики осуществляют в 2010 году закупки для государственных нужд моторных транспортных средств торговой марки LADA с первыми тремя символами VIN-номера (WMI) - ХТА путем размещения заказа у единственного поставщика, что исключает возможность приобретения данного товара у иных хозяйствующих субъектов, в том числе входящих в дилерскую сеть производителя, осуществляющую реализацию данного товара.

Действия ФГБОУ ВПО «ДальГАУ» и ОАО «Амур-Лада» по заключению государственного контракта от 31.05.2011 № 20-11 на сумму 199 900 рублей на приобретение автомобиля марки LADA, 210740, 2011 года выпуска без размещения

заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг создают ограничение доступа к заключению контракта на приобретение указанного товара иным хозяйствующим субъектам, физическим лицам, имеющим возможность принять участие в размещении заказа, в том числе с предложением аналогичной продукции, и заключить контракт по результатам конкурентной борьбы между участниками размещения заказа, неравные (дискриминационные) условия доступа к заключению указанного контракта, поскольку создают преимущественное положение ОАО «Амур-Лада» по отношению к таким хозяйствующим субъектам и лицам.

Участниками размещения заказа на продукцию ОАО «АВТОВАЗ» на территории Амурской области может быть любой хозяйствующий субъект, физическое лицо, обладающее на законных основаниях данной продукцией с учетом предъявляемых к ней при размещении заказа требований, либо иной аналогичной продукции, сопоставимой по предъявляемым при размещении заказа требованиям к поставляемой продукции.оборот автомобильной продукции на территории Российской Федерации не является ограниченным.

Согласно ч. 1 ст. 15 Закона «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Статьей 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.

На основании вышеизложенного Комиссия приходит к выводу о том, что действия ФГБОУ ВПО «ДальГАУ» по заключению с ОАО «Амур-Лада» государственного контракта от 31.05.2011 № 20-11 на сумму 199 900 рублей на приобретение автомобиля марки LADA, 210740, 2011 года выпуска без размещения заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг нарушают ч. 1 ст. 15 Закона «О защите конкуренции», а действия ФГБОУ ВПО «ДальГАУ» и ОАО «Амур-Лада» по заключению указанного государственного контракта, ограничивающего доступ к поставке указанного или аналогичного товара иным хозяйствующим субъектам, физическим лицам, имеющим возможность принять участие в размещении заказа

и заключить контракт по результатам конкурентной борьбы, создавшего неравные условия - преимущественное положение ОАО «Амур-Лада» по отношению к таким хозяйствующим субъектам и лицам, нарушают ст. 16 Закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Амурского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия ФГБОУ ВПО «ДальГАУ» по заключению с ОАО «Амур-Лада» государственного контракта от 31.05.2011 № 20-11 на сумму 199 900 рублей на приобретение автомобиля марки LADA, 210740 2011 года выпуска без размещения заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг нарушающими часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Признать действия ФГБОУ ВПО «ДальГАУ» и ОАО «Амур-Лада» по заключению государственного контракта от 31.05.2011 № 20-11 на сумму 199 900 рублей на приобретение автомобиля марки LADA, 210740 2011 года выпуска без размещения заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг нарушающими статью 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Выдать ФГБОУ ВПО «ДальГАУ» предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 15, ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

4. Выдать ОАО «Амур-Лада» предписание о прекращении нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

<...>

<...>

<...>