

Комиссия Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

«...» - Председателя Комиссии, заместителя руководителя управления - начальника отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

Членов Комиссии:

«...» – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

«...» – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

«...» – ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

«...» – специалиста-эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

«...» – специалиста-эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

в отсутствие представителя заявителя – Абдулинской межрайонной прокуратуры, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела,

в присутствии представителя ответчика – МАУ «Олимп»: «...» (распоряжение по личному составу от 27.12.2013г. №245-лс),

рассмотрев материалы дела №07-16-42/2018 о нарушении антимонопольного законодательства возбужденного в отношении МАУ «Олимп» (461742, Оренбургская обл., Абдулинский р-н, г.Абдулино, ул.Сергея Третьякова, д.43) по признакам нарушения ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»), выраженного в ограничении конкуренции путем неоднократного заключения договорных отношений на поставку спортивного оборудования с единственным поставщиком без проведения конкурентной закупочной процедуры,

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургском УФАС России поступило заявление Абдулинской межрайонной прокуратуры (исх.№7-7-2018 от 19.03.2018 г.; вх. № 1670э от 19.03.2018 г.) на Муниципальное автономное учреждение «Олимп» муниципального образования Абдулинский городской округ Оренбургской области (далее — МАУ «Олимп», учреждение, заказчик) (461742, Оренбургская обл., Абдулинский р-н, г.Абдулино, ул.Сергея Третьякова, д.43) по признакам нарушения ч.1 ст.17 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26.07.2006 года, выраженного в действиях, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции путем неоднократного заключения договорных отношений на поставку спортивного оборудования с единственным поставщиком (ИП «...»).

Из содержания заявления следует, что МАУ «Олимп» в 2017 г., без проведения конкурентных процедур, заключено 4 договора с одним поставщиком на поставку одной группы товаров с идентичным сроком исполнения. Оплата по всем договорам произведена в один день.

Проанализировав представленные по запросу антимонопольного органа (исх. №2971 от 02.04.2018 г.) МАУ «Олимп» документы, Оренбургское УФАС России в действиях МАУ «Олимп» усмотрело признаки нарушения ч.1 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции».

17 мая 2018 г. издан Приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области № 56 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения МАУ «Олимп» ч.1 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции», выраженного в ограничении конкуренции путем неоднократного заключения договорных отношений на поставку спортивного оборудования с единственным поставщиком без проведения конкурентной закупочной процедуры.

В ходе рассмотрения дела Комиссия установила следующее.

02.06.2017г. заказчиком с индивидуальным предпринимателем «...» заключен договор №8 на поставку товара. Цена договора 93 000, 00 руб.

05.06.2017г. теми же лицами заключен договор №9 на поставку товара. Цена договора 67 000, 00 руб.

07.06.2017г. заключен договор №10 на поставку товара. Цена – 90 000, 00 руб.

13.06.2017г. заключен договор №13 на поставку товара. Цена – 55 796, 56 руб.

Предметом названных выше договоров является поставка спортивного инвентаря.

Указанные закупки не включены план закупки товаров (работ, услуг) МАУ «Олимп» на 2017г.

Установлено, что оплата по договорам 02.06.2017г., 05.06.2017г., 07.06.2017г., частично – по договору от 13.06.2017г. произошла 27.06.2017г. платежным поручением №214. По договору от 13.06.2017г. оплата частично осуществлена платежным поручением №215 от 27.06.2017г.

Кроме того, по договорам 02.06.2017г., 05.06.2017г., 07.06.2017г. товар поставлен заказчику 02.08.2017г. (согласно товарным накладным №8, №9, №10 соответственно). По договору от 13.06.2017г. товар поставлен 07.08.2017г. (товарная накладная №13 от 07.08.2017г.).

24.04.2017г. Управлением культуры, спорта, туризма и делам молодежи администрации муниципального образования Абдулинский городской округ Оренбургской области (далее – учредитель) и МАУ «Олимп» заключено Соглашение о порядке и условиях предоставления субсидии на иные цели (далее – Соглашение).

Согласно п.1 данного Соглашения предметом Соглашения является определение порядка и условий предоставления учредителем учреждению

(МАУ «Олимп») субсидии на Социально-значимые мероприятия на приобретение спортивного инвентаря для МАУ «Олимп».

В п.2 Соглашения установлено, что учредитель обязуется перечислить учреждению в установленном порядке субсидию в сумме 427 000,00 (четыреста двадцать семь тысяч) рублей 00 копеек.

Согласно ч.1 ст.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельным видам юридических лиц» (далее – Закон о закупках), при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений [части 3](#) настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

В соответствии с ч.2 ст.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.

Положение о закупках МАУ «Олимп» утверждено протоколом Наблюдательного совета МАУ «Олимп» 18.12.2014г. (далее – Положение о закупках).

В силу ч.3 ст.3 Закона о закупках, в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Иным способом закупки выступает, в частности, закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

В п.21.2.14. Положения о закупках предусмотрено, что закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) может проводиться в случае осуществления закупки товаров, выполнения работ, оказания услуг для нужд заказчика на сумму, не превышающую сто тысяч рублей по одному договору.

В соответствии с ч.1 ст.1 Закона о закупках, целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в [части 2](#) настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Аналогичные цели прописаны в п.1.1.1. Положения о закупках.

Действия заказчика должны соответствовать указанным целям, при этом праву заказчика на своевременное и полное удовлетворение потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности корреспондирует обязанность заказчика по обеспечению возможности участия юридических и физических лиц в закупке, стимулированию такого участия, развитию добросовестной конкуренции, обеспечению гласности и прозрачности закупки, предотвращению коррупции и других злоупотреблений.

Согласно ч.1 ст.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 неизмеряемых требований к участникам закупки.

Аналогичные принципы установлены в п.1.1.17. Положения о закупках Учреждения.

Согласно письменным (от 17.04.2018г. №01-16/30, от 31.05.2018г. №01-16/44) и устным пояснениям МАУ «Олимп» закупки у единственного поставщика проводились за счет субсидии, выделенной учреждению. МАУ «Олимп» проводился мониторинг рынка спортивного оборудования путем сбора коммерческих предложений, ИП «...» предложены наиболее выгодные условия поставки. Закупка спортивного инвентаря у единственного поставщика проводилась учреждением на основании п. п.21.2.14. Положения о закупках.

Кроме того, директор МАУ «Олимп» «...» пояснил, что приказом от 29.05.2017г. №01-08/19 о проведении в организации ремонта собственными силами принято решение провести ремонт в спортивных помещениях ФОК «Старт» (два малых зала и один большой), по адресу: Оренбургская обл., г.Абдулино, ул.Сергея Третьякова, д.43 собственными силами, создана рабочая бригада из работников ФОК «Старт». По мере окончания ремонтных работ решался вопрос, каким инвентарем будет заполнено отремонтированное помещение, кроме того, в наличии у ИП «...» не было ряда наименований спортивного инвентаря, поставщик обещал поставить недостающий инвентарь в кратчайший срок. В связи с изложенным, было принято решение заключить 4 договора.

Заместителем главы администрации по социальной политике – начальником Управления культуры, спорта, туризма и делам молодежи муниципального образования Абдулинский городской округ Оренбургской области «...» 26.05.2017г. утверждена дефектная ведомость №1.

Также в материалы дела представлены акты выполненных работ №1, №2, №3 от 01.06.2017г., от 06.06.2017г., от 09.06.2017г. соответственно по ремонту помещений.

Кроме того, заказчиком представлены копии коммерческих предложений – предложение ИП «...», территориально находящегося в г.Абдулино и

предложение ИП «...» (Республика Башкортостан). Иные доказательства, подтверждающие обращение МАУ «Олимп» к другим поставщикам отсутствуют.

Проанализировав материалы дела, а также действующее законодательство Комиссия приходит к выводу, что из содержания договоров на поставку товара следует, что условия договоров идентичны, все товары, являющиеся предметом договоров, по своему назначению относятся к спортивному инвентарю, договоры имеют фактическую направленность на достижение единой хозяйственной цели, исполнителем и покупателем по ним являются одни и те же лица, покупатель имеет единый интерес на приобретение у одного исполнителя одновременно аналогичных услуг (поставка спортивного инвентаря).

Таким образом, договоры образуют одну сделку, искусственно раздробленную и оформленную 4 договорами. Дробление единой закупки на группу однородных (идентичных), сумма по каждой из которых не превышает предусмотренного Положением о закупках ограничения, свидетельствует о намерении заказчика уйти от соблюдения процедуры торгов.

Следовательно, налицо намерение заказчика приобрести спортивный инвентарь стоимостью более 100 000 рублей, что определяет необходимость проведения конкурентных процедур. Суммарная стоимость по 4 договорам поставки – 305 796, 56 руб. Заказчиком не доказана экономическая целесообразность заключения 4 договоров с единственным поставщиком. В силу ст. 10 Гражданского кодекса РФ, не допускается осуществление действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

Потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им требований к поставляемому товару, выполняемой работе, оказываемой услуге. При размещении заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) заказчик должен обосновать (доказать), что выдвигаемые требования к предмету закупки могут быть исполнены исключительно конкретным поставщиком и никаким иным.

Из предоставленных материалов не усматривается, что услуга по поставке спортивного инвентаря в МАУ «Олимп» может быть исполнена исключительно конкретным поставщиком и никаким иным.

По смыслу ст.5 Закона о закупках потенциальными продавцами (поставщиками) товара могут быть любые юридические и физические лица, ограниченные лишь требованиями, установленными заказчиком в соответствии с положением о закупках и не противоречащими Закону о закупках.

Одновременно следует отметить, что при проведении закупки у единственного поставщика заказчик не может прийти к выводу о том, что поставщик (в данном случае индивидуальный предприниматель) обладает необходимым опытом в сфере поставки спортивного инвентаря по сравнению с другими поставщиками, поскольку в отличие от конкурентной закупочной процедуры, организатор торгов при проведении закупки с единственным поставщиком не сравнивает заявки потенциальных участников.

При таких обстоятельствах необеспечение проведения закупки на

поставку спортивного инвентаря конкурентным способом нарушает законные права и интересы потенциальных участников, претендующих на заключение договора на поставку спортивного инвентаря для МАУ «Олимп», что в свою очередь ведет к недостижению таких целей закупочной процедуры, как расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности и, как следствие, приводит к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В силу ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Ч.5 ст.17 Закона о защите конкуренции устанавливает, что положения [части 1](#) настоящей статьи распространяются в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным [законом](#) от 18 июля 2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Комиссия Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела №07-16-32/2018 о нарушении антимонопольного законодательства приходит к выводу о том, что в действиях муниципального автономного учреждения «Олимп» установлен факт нарушения ч.1 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции», выраженный в совершении действий по неоднократному заключению договорных отношений на поставку спортивного оборудования с единственным поставщиком без проведения конкурентной закупочной процедуры, которые приводят к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Учитывая, что договоры от 02.06.2017г., от 05.06.2017г., от 07.06.2017г., от 13.06.2017г. в настоящее время исполнены, Комиссия решила предписание не выдавать.

Руководствуясь статьей 23, ч.1 ст.39, ч.1-4 ст.41, ст.49 ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1.Признать муниципальное автономное учреждение «Олимп» нарушившим ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2.Предписание не выдавать.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Члены Комиссии

«...»