ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА №086/01/16-839/2019 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

09 января 2020 года г.Ханты-Мансийск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

В рамках исполнения поручения ФАС России от 25.11.2019 №АЦ/103097-ПР/19, Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре проведена проверка соблюдения антимонопольного законодательства при проведении закупок лесопожарной техники для обеспечения нужд Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, в ходе которой установлено следующее.

05.12.2019 между БУ ХМАО-Югры «База авиационной и наземной охраны лесов» и ООО «ТКМ-Сервис» заключены договоры на поставку мотоблоков Беларус 08Н с дополнительным оборудованием:

- для Советского филиала – гражданско-правовой договор №122;

- для Няганского филиала – гражданско-правовой договор №123;

- для Ханты-Мансийского авиаотделения – гражданско-правовой договор №124.

В соответствии с пунктами 1.1 указанных договоров №122, №123, №124 Поставщик обязуется поставить и передать Заказчику мотоблок Беларус 08Н с дополнительным оборудованием.

Пунктом 2.2 Договора №122 определено, что общая цена договора составляет 185 249,50 руб., в том числе НДС-20%.

Пунктом 2.2 Договора №123 определено, что общая цена договора составляет 185 249,50 руб., в том числе НДС-20%.

Пунктом 2.2 Договора №124 определено, что общая цена договора составляет 178 654,00 руб., в том числе НДС-20%.

Поставка товара должна быть осуществлена в течение 15 календарных

дней с даты заключения указанных договоров.

Следовательно, 05.12.2019 БУ ХМАО-Югры «База авиационной и наземной охраны лесов» заключило 3 договора на поставку мотоблоков Беларус 08Н с дополнительным оборудованием на общую сумму 549 153,00 руб.

Закон о контрактной системе регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

Заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) (часть 1 статьи 24 Федерального закона №44-ФЗ).

Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений (часть 2 статьи 24 Федерального закона №44-ФЗ).

В соответствии с частью 5 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 данного закона. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Закупка у единственного поставщика не относится к конкурентным способам закупки, а, следовательно, применение такого метода закупок должно осуществляться исключительно в случаях, установленных законом. Такие случаи предусмотрены статьей 93 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 4 части 1 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. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать два миллиона рублей или не должен превышать пять процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не

должен составлять более чем пятьдесят миллионов рублей. Указанные ограничения годового объема закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не применяются в отношении закупок, осуществляемых заказчиками для обеспечения муниципальных нужд сельских поселений. На заказчиков, осуществляющих деятельность на территории иностранного государства, при осуществлении закупок в соответствии с настоящим пунктом не распространяются ограничения в части установления цены контракта, не превышающей трехсот тысяч рублей. В отношении федерального органа исполнительной власти, осуществляющего закупки для обеспечения федеральных нужд государственных органов, образованных для обеспечения деятельности Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, расчет указанных ограничений годового объема закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, производится раздельно для такого федерального органа исполнительной власти и каждого такого государственного органа.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) настоящий Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции 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.

Целями данного Закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции).

В части 1 статьи 3 названного Закона указано, что настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные

внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В соответствии с пунктом 4 статьи 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.

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке. Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 названной нормы.

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

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, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в

предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации (пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Таким образом, для квалификации действий хозяйствующего субъекта и органа власти, как не соответствующих статье 16 Закона о защите конкуренции, необходимо установить наличие соглашения между указанными лицами или их согласованных действий и наступление (возможность наступления) в результате этих действий (соглашения) последствий, связанных с недопущением, ограничением, устранением конкуренции.

Указанные действия БУ ХМАО-Югры «База авиационной и наземной охраны лесов», а именно, заключение договоров №122, №123, №124 на поставку мотоблоков Беларус 08Н с дополнительным оборудованием с ООО «ТКМ-Сервис», направлены на передачу прав на поставку указанной техники, в обход процедуры, установленной действующим законодательством.

Искусственное «дробление» единой закупки на множество закупок до 300 000 рублей каждая в целях избежания публичных процедур не соответствует целям введения такой возможности заключения контракта без проведения конкурентных процедур.

Как было указано выше, общая сумма заключенных между БУ ХМАО-Югры «База авиационной и наземной охраны лесов» с ООО «ТКМ-Сервис» договоров №122, №123, №124, составила 549 153,00 руб., предметом договоров является поставка мотоблоков Беларус 08Н с дополнительным оборудованием.

Оказание услуг имеет идентичные признаки – поставка мотоблоков Беларус 08Н с дополнительным оборудованием.

Фактически все договоры от 05.12.2019 №122, №123, №124 образуют единую сделку, искусственно раздробленную и оформленную тремя самостоятельными договорами для формального соблюдения ограничений, предусмотренных Законом о контрактной системе.

Более того, отсутствие публичных процедур не привело к эффективному использованию бюджетных средств, предполагающему, в том числе, что при составлении и исполнении бюджетов участники бюджетного процесса в рамках установленных им бюджетных полномочий должны исходить из необходимости достижения заданных результатов с использованием наименьшего объема средств (экономности) (статья 34

Бюджетного кодекса Российской Федерации).

В результате заключения БУ ХМАО-Югры «База авиационной и наземной охраны лесов» договоров от 05.12.2019 №122, №123, №124 с ООО «ТКМ-Сервис» как с единственным поставщиком Общество получило доступ к выполнению работ по максимальной цене без участия в какой-либо конкурентной борьбе.

Заключение договоров с единственным поставщиком и отсутствие конкурентных процедур способствовало созданию преимущественного положения единственного поставщика и лишило возможности других хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичную деятельность, реализовать свое право на заключение договора (контракта).

Несоблюдение процедуры закупок нарушило права иных хозяйствующих субъектов – участников данного товарного рынка, с которыми договор (контракт) не заключен вследствие предоставления преимущества ООО «ТКМ-Сервис».

Вышеуказанное свидетельствует о наличии между БУ ХМАО-Югры «База авиационной и наземной охраны лесов» и ООО «ТКМ-Сервис» соглашения, которое носит антиконкурентный характер, поскольку приводит к преимущественному положению конкретного хозяйствующего субъекта – ООО «ТКМ-Сервис» при оказании услуг поставки мотоблоков Беларус 08Н с дополнительным оборудованием, что способно привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Таким образом, действия БУ ХМАО-Югры «База авиационной и наземной охраны лесов» и ООО «ТКМ-Сервис», выразившиеся в заключении договоров от 05.12.2019 №122, №123, №124 поставки мотоблоков Беларус 08Н с дополнительным оборудованием, содержат признаки нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре от 23.12.2019 №298 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Бюджетным учреждением Ханты-Мансийского автономного округа-Югры «База авиационной и наземной охраны лесов» (Чкалова ул., д.12а, г.Ханты-Мансийск, 628007) и Обществом с ограниченной ответственностью «ТМК-Сервис» (Бухарестская ул., д.1, лит.А, г.Санкт-Петербург, 192102) статьи 16 Закон о защите конкуренции, выразившихся в заключении договоров от 05.12.2019 №122, №123, №124 поставки мотоблоков Беларус 08Н с дополнительным оборудованием без проведения торгов, руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о

защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить **дело №086/01/16-839/2019** к рассмотрению **на 18 февраля 2020 года в 11 час. 00 мин**. по адресу: г.Ханты-Мансийск, ул.Мира, д.27, зал заседаний.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика: Бюджетное учреждение Ханты-Мансийского автономного округа-Югры «База авиационной и наземной охраны лесов» (Чкалова ул., д.12а, г.Ханты-Мансийск, 628007).

3 . Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика: Общество с ограниченной ответственностью «ТМК-Сервис» (Бухарестская ул., д.1, лит.А, г.Санкт-Петербург, 192102).

4. В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» Бюджетному учреждению Ханты-Мансийского автономного округа-Югры «База авиационной и наземной охраны лесов», представить в срок **до 11 февраля 2020 года следующие документы (информацию):**

- всю имеющуюся переписку между БУ ХМАО-Югры «База авиационной и наземной охраны лесов» и ООО «ТМК-Сервис» по вопросу заключения договоров от 05.12.2019 №122, №123, №124 поставки мотоблоков Беларус 08Н с дополнительным оборудованием;
- документы, подтверждающие поставку и оплату товара по договорам от 05.12.2019 №122, №123, №124 поставки мотоблоков Беларус 08Н с дополнительным оборудованием;
- надлежащим образом заверенные копии документов, подтверждающих полномочия <<--->> в должности директора БУ ХМАО-Югры «База авиационной и наземной охраны лесов», в том числе копии трудового договора (служебного контракта), копии паспортных данных, с указанием даты и места рождения, серии и номера паспорта, кем выдан, дата выдачи, адрес регистрации, а также информацию о фактическом месте проживания, телефон, e-mail;
- письменные объяснения по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

5. В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» Обществу с ограниченной ответственностью «ТМК-Сервис», представить в срок **до 11 февраля 2020 года следующие**

документы (информацию):

- всю имеющуюся переписку между ООО «ТМК-Сервис» и БУ ХМАО-Югры «База авиационной и наземной охраны лесов» по вопросу заключения договоров от 05.12.2019 №122, №123, №124 поставки мотоблоков Беларус 08Н с дополнительным оборудованием;
- документы, подтверждающие поставку и оплату товара по договорам от 05.12.2019 №122, №123, №124 поставки мотоблоков Беларус 08Н с дополнительным оборудованием;
- надлежащим образом заверенные копии документов, подтверждающих полномочия <<--->> в должности генерального директора ООО «ТМК-Сервис», в том числе копии трудового договора (служебного контракта), копии паспортных данных, с указанием даты и места рождения, серии и номера паспорта, кем выдан, дата выдачи, адрес регистрации, а также информацию о фактическом месте проживания, телефон, e-mail;
- письменные, нормативные объяснения по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Непредставление или несвоевременное представление документов (информации) в антимонопольный орган влечет за собой административную ответственность, предусмотренной частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ.

В случае невозможности представления какого-либо из перечисленных документов, необходимо представить письменные объяснения о причинах его отсутствия.

Явка лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, и (или) их представителей с надлежаще оформленной доверенностью для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации обязательна. В случае неявки указанных лиц, дело по признакам нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации будет рассмотрено в их отсутствие.

В целях обеспечения прохода на территорию Ханты-Мансийского УФАС России, а равно допуска к рассмотрению дела, представителям лиц, участвующих в деле, при себе необходимо иметь документ, удостоверяющий личность, документ, подтверждающий полномочия лица на представление интересов органа власти, хозяйствующего субъекта либо физического лица, а также копию настоящего определения (уведомления) по делу.

Председатель Комиссии <<---
>>