

ООО «СМУ 12»

ул. Партизана Железняка, 30-4,
г.Красноярск, 660022

МАОУ «ДООЛ «Бригантина»

ул. Горького, 20, г.Шарыпово,
Красноярский край, 662314

ООО «Строй Вектор»

ул. Индустриальная, 24а, г.Шарыпово,
Красноярский край, 662311

Администрация города Шарыпово

ул. Горького, 14а, г. Шарыпово,
Красноярский край, 662314

Управление образования
администрации города Шарыпово

ул. Горького, 20, г. Шарыпово,
Красноярский край, 662314

РЕШЕНИЕ

по делу № 5-11-16

05.07.2017

г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии 20 июня 2017 года.

В полном объеме решение изготовлено 5 июля 2017 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении

антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя управления; члены Комиссии – <...>, начальник контрольного отдела; <...>, специалист-эксперт отдела информатизации и контроля рекламы; (далее – Комиссия), рассмотрев дело №5-11-16, возбужденное в отношении Муниципального автономного образовательного учреждения «Детский оздоровительно-образовательный лагерь «Бригантина» (ул. Горького, 20, г. Шарыпово, Красноярский край, 662314; ИНН/ОГРН 2459012660/1042401730469) (далее – МАОУ «ДООЛ «Бригантина») и общества с ограниченной ответственностью «Строй Вектор» (ул. Индустриальная, 24а, г. Шарыпово, Красноярский край, 662311; ИНН/ОГРН 2459015809/1082459000140) (далее – ООО «Строй Вектор») по признакам нарушения части 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения, в результате которого был заключен договор от 23.09.2016 №94, которое привело к ограничению доступа хозяйствующим субъектам на рынок поставки и монтажа модульных зданий жилых корпусов для нужд МАОУ ДОД «ДООЛ «Бригантина» и предоставило необоснованные преимущества ООО «Строй Вектор»,

в присутствии представителей:

- заявителя - директора ООО «СМУ 12» <...>,
- ответчика - МАОУ «ДООЛ «Бригантина» <...>,
- ответчика – администрации г. Шарыпово <...>

в отсутствие представителя Управления образования администрации г. Шарыпово, уведомленного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела, а также представителя ООО «Строй Вектор», заявившего ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступило заявление директора ООО «СМУ 12» <...> (вх. №16834 от 26.09.2016) с жалобой на действия МАОУ «ДООЛ «Бригантина», выразившиеся в заключении договора с единственным поставщиком ООО «Строй Вектор» на приобретение и монтаж модульного здания жилого корпуса для нужд МАОУ «ДООЛ «Бригантина» в 2016 году, в соответствии с муниципальной программой «Развитие образования» муниципального образования «город Шарыпово Красноярского края» (подпрограмма «Развитие в городе Шарыпово системы отдыха, оздоровления и занятости детей»), без проведения публичных процедур.

При анализе обращения и приложенных к нему документов был сделан вывод, что фактические и правовые обстоятельства, а также действия сторон указывают на наличие заключенного между МАОУ «ДООЛ «Бригантина» и ООО «Строй Вектор» ограничивающего конкуренцию соглашения с целью заключения договора без проведения публичных процедур, которое привело к ограничению доступа хозяйствующим субъектам на рынок поставки и монтажа модульных зданий жилых корпусов для нужд МАОУ «ДООЛ «Бригантина» и предоставило необоснованные

преимущества ООО «Строй Вектор» при осуществлении хозяйственной деятельности..

По результатам рассмотрения заявления, в связи с выявлением в действиях МАОУ «ДООЛ «Бригантина» признаков нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в достижении соглашения, путем заключения без проведения публичных процедур договора от 23.09.2016 №94 с ООО «Строй Вектор», которое привело к ограничению доступа хозяйствующим субъектам на рынок поставки и монтажа модульных зданий жилых корпусов для нужд МАОУ «ДООЛ «Бригантина» и предоставило необоснованные преимущества ООО «Строй Вектор» при осуществлении хозяйственной деятельности, приказом Красноярского УФАС России от 30.12.2016 №327 возбуждено настоящее дело №5-11-16.

Определением от 30.12.2016 о назначении дела №5-11-16 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя привлечено ООО «СМУ 12», в качестве ответчиков привлечены МАОУ «ДООЛ «Бригантина», ООО «Строй Вектор», а рассмотрение дела назначено на 09.02.2017.

Определением от 9 февраля 2017 года, в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела, рассмотрение дела отложено на 21.03.2017.

Определением от 21 марта 2017 года, в связи с необходимостью привлечения к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованных лиц – администрации г. Шарыпово и Управления образования администрации г.Шарыпово, общества с ограниченной ответственностью «Макаракское РСУ №7» (ИНН/ОГРН – 4213011269/1154213000369) (далее – ООО «Макаракское РСУ №7»), общества с ограниченной ответственностью «Красноярская строительная компания «Гарант» (ИНН/ОГРН **2465269382/1122468016362**) (далее - ООО «КСК «Гарант»), а также получением дополнительных доказательств по делу, срок рассмотрения дела продлен до 30.09.2017, а рассмотрение дела отложено на 25.04.2017.

25 апреля 2017 года, на заседании Комиссии установлено, что дача согласия на заключение договора с единственным поставщиком администрации г.Шарыпово и управления образования администрации города Шарыпово, в лице ее работников, членов Наблюдательного совета, свидетельствует об участии названных лиц в антиконкурентном соглашении вменяемом ответчикам.

Определением от 25 апреля 2017 года, в связи с привлечением к участию в рассмотрении дела в качестве ответчиков администрации города Шарыпово, управления образования администрации города Шарыпово, МАОУ «ДООЛ «Бригантина», ООО «Строй Вектор» и переквалификации признаков нарушения на пункт 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции» рассмотрение дела отложено на 17.05.2017.

Определением от 17 мая 2017 года, в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела, рассмотрение дела отложено на 20.06.2017.

При рассмотрении дела №5-11-16 Комиссией установлены следующие, имеющие значение для рассмотрения дела, обстоятельства.

МАОУ «ДООЛ «Бригантина» зарегистрировано в Едином государственном реестре юридических лиц Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №12 по Красноярскому краю 10.02.2004, на основании свидетельства о государственной регистрации юридического лица №005966567 за основным государственным регистрационным номером - 1042401730469 (ОГРН – 1042401730469).

МАОУ «ДООЛ «Бригантина» создано Распоряжением администрации города Шарыпово от 21.09.2010 №2041. В соответствии с Уставом, утвержденным Приказом Управления образования администрации г. Шарыпово от 29.12.2015 №407 (далее – Устав) организационно-правовая форма МАОУ «ДООЛ «Бригантина» определена как автономное учреждение.

Согласно пункту 1.6. Устава учредителем и собственником имущества МАОУ «ДООЛ «Бригантина» является муниципальное образование – город Шарыпово Красноярского края.

В силу пунктов 1 и 2 статьи 4 Федерального закона от 03.11.2006 №174-ФЗ «Об автономных учреждениях» (далее – ФЗ «Об автономных учреждениях») основной деятельностью автономного учреждения признается деятельность, непосредственно направленная на достижение целей, ради которых автономное учреждение создано. Государственное (муниципальное) задание для автономного учреждения формируется и утверждается учредителем в соответствии с видами деятельности, отнесенными его уставом к основной деятельности.

Таким образом, основная цель деятельности автономного учреждения осуществляется в соответствии с уставом, утвержденным учредителем.

Основной деятельностью МАОУ «ДООЛ «Бригантина», согласно пункту 1.11 Устава является осуществление отдыха, оздоровления и образования детей на стационарной базе круглогодичного действия (на каникулярный период или часть каникул, выходные дни) и не преследует извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности, полученную прибыль направляет на уставные цели.

Согласно пункту 3.5.1. Устава Наблюдательный совет МАОУ «ДООЛ «Бригантина» является выборным представительным и коллегиальным органом государственно-общественного управления, создаваемый с целью обеспечения демократического и государственно-общественного управления и осуществляющий в соответствии с Уставом решение отдельных вопросов, относящихся к компетенции Наблюдательного совета.

В состав Наблюдательного совета автономного учреждения в соответствии с пунктом 3.5.3 Устава входят:

- представитель учредителя автономного учреждения;
- представитель исполнительных органов государственной власти или представители органов местного самоуправления;
- представитель Комитета по управлению муниципальным имуществом и земельными отношениями администрации города Шарыпово;
- представитель общественности, в том числе лица, имеющие заслуги и

достижения в соответствующей сфере деятельности;

- представитель работников автономного учреждения.

В силу пункта 3.5.2 Устава Наблюдательный совет осуществляет свою деятельность в соответствии с действующими законами Российской Федерации, нормативно-правовыми актами Красноярского края, органов местного самоуправления города Шарыпово, настоящим Уставом и иными локальными нормативными актами учреждения.

Одним из таких локальных актов, регулирующих закупочную деятельность учреждения является Положение о закупке товаров, работ, услуг МАОУ «ДООЛ «Бригантина», утвержденное Председателем Наблюдательного совета МАОУ «ДООЛ «Бригантина» <...> 09.09.2016 (далее – Положение о закупках).

В соответствии с пунктом 1.1. Положения о закупках, положение разработано в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - ФЗ «О закупках») и определяет принципы, общие условия и правила закупочной деятельности и проведения процедур приобретения продукции (товаров, работ, услуг) для нужд МАОУ «ДООЛ «Бригантина» для последующего заключения договоров.

Разделом 6 Положения о закупках определены такие способы проведения закупок, как:

- закупка у единственного поставщика;

- запрос котировок;

- запрос предложений;

- конкурс;

- аукцион.

Финансовое обеспечение МАОУ «ДООЛ «Бригантина», в соответствии с пунктом 1.8 Устава, осуществляется из бюджета города Шарыпово в виде субсидий и иных не запрещенных действующим законодательством Российской Федерации источников.

Постановлением Правительства Красноярского края №508-п от 30.09.2013 «Об утверждении государственной программы Красноярского края «Развитие образования» были предусмотрены мероприятия по укреплению материально-технической базы муниципальных загородных лагерей в 2016 году.

Согласно Постановлению Правительства Красноярского края от 13.04.2016 №165-п МАОУ «ДООЛ «Бригантина» из краевого бюджета была выделена субсидия в размере 13 636 400 руб. на приобретение и монтаж модульного здания жилого корпуса, через главного распорядителя средств данной позиции государственной программы – Министерство образования Красноярского края.

В целях реализации указанного положения государственной программы, между Министерством образования Красноярского края (главный распорядитель) и

Администрацией города Шарыпово (получатель), на территории которого находится МАОУ «ДООЛ «Бригантина», было заключено Соглашение от 10 мая 2016 года о предоставлении субсидий на организацию отдыха детей и их оздоровления в 2016 году.

В соответствии с указанным Соглашением главный распорядитель обязуется предоставить получателю субсидию на организацию отдыха детей и их оздоровление в размере 21 612 000 руб., из которых 13 636 400 руб. – на приобретение и монтаж модульных зданий жилых корпусов в муниципальных загородных оздоровительных лагерях, а получатель обязуется принять указанную субсидию, использовать ее по целевому назначению, а также обеспечить софинансирование по данной позиции в размере 3 339 351 руб.

Согласно муниципальной программе «Развитие образования» муниципального образования «город Шарыпово Красноярского края» (подпрограмма «Развитие в городе Шарыпово системы отдых, оздоровления и занятости детей») из местного бюджета на приобретение и монтаж модульных зданий жилых корпусов в муниципальных загородных оздоровительных лагерях были выделены денежные средства в размере 136 364 руб.

Таким образом, сумма на приобретение и монтаж модульных зданий жилых корпусов в МАОУ «ДООЛ «Бригантина» составила 13 772 764 руб.

Во исполнение Соглашения от 10 мая 2016 года МАОУ «ДООЛ «Бригантина» 19.07.2016 на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на приобретение и монтаж модульных зданий жилого корпуса для нужд МАОУ «ДООЛ «Бригантина».

26.07.2016 Красноярским УФАС России было направлено уведомление в адрес МАОУ «ДООЛ «Бригантина» о поступлении жалобы от ООО «СМУ 12» и о приостановлении закупки до рассмотрения жалобы по существу.

03.08.2016 Красноярским УФАС России выдано предписание МАОУ «ДООЛ «Бригантина» о внесении изменений в закупочную документацию и продлении срока подачи заявок.

01.09.2016 Красноярским УФАС России было направлено уведомление в адрес МАОУ «ДООЛ «Бригантина» о поступлении жалобы от ООО «СМУ 12» и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

07.09.2016 Красноярским УФАС России выдано предписание о внесении изменений в закупочную документацию и продлении срока подачи заявок, с 07.09.2016 по 19.09.2016 МАОУ «ДООЛ «Бригантина» процедура закупки была приостановлена.

20.09.2016 МАОУ «ДООЛ «Бригантина» был объявлен открытый аукцион в электронной форме. Срок подачи заявок был установлен с 20.09.2016 по 10.10.2016. Предполагаемая дата заключения договора с победителем аукциона – 24.10.2016. Срок выполнения работ, согласно проекту договора, с момента заключения и по 10.12.2016.

Кроме того, 20.09.2016 Министерством образования Красноярского края было

направлено письмо в адрес Главы администрации г. Шарыпово с указанием на то, что по состоянию на 19.09.2016 муниципальный контракт на приобретение и монтаж модульных зданий жилых корпусов для нужд МАОУ «ДООЛ «Бригантина» не заключен, при этом, природно-климатические особенности территории строительства, а также длительность процедуры заключения контракта, несут риск неисполнения мероприятий программы и, как следствие, не освоение средств субсидий, кроме того, в случае неисполнения условий предоставления субсидий, установленных Соглашением, денежные средства должны быть перечислены в конце 2016 года в доход краевого бюджета, в связи с чем Министерство просило взять под особый контроль реализацию мероприятий государственной программы «Развитие образования» в 2016 году в оздоровительном лагере «Бригантина».

Однако на основании представленного в адрес Управления решения Наблюдательного совета от 22 сентября 2016 года установлено, что МАОУ «ДООЛ «Бригантина» была отменена процедура проведения открытого аукциона в электронной форме, в соответствии с пунктом 4.7 раздела 4 Положения о закупках МАОУ «ДООЛ «Бригантина», регламентирующим отмену процедур закупок. Согласно указанному пункту Положения о закупках, если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении открытых торгов, заказчик вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за три дня до наступления даты его проведения, а конкурса – не позднее чем за тридцать дней до проведения конкурса, при проведении иных закупочных процедур – в любое время до заключения договора.

В подпункте 3 пункта 1 раздела 7 Положения о закупках, приведены случаи, когда проводится закупка у единственного поставщика, в том числе, возникновение срочной потребности в объекте закупок и проведение конкурса, аукциона или использование любого другого способа закупок нецелесообразно с учетом того времени, которое было необходимо для использования таких способов при условии, что заказчик не мог предвидеть обстоятельства, обусловившие срочность закупки, в том числе может быть вызвано непредвиденными условиями о необходимости закупки, изданием контрольных и надзорных органов предписаний, предполагающих необходимость закупки, увеличением в текущем финансовом году бюджетных ассигнований на цели обеспечения муниципальных нужд.

МАОУ «ДООЛ «Бригантина» направило в адрес ООО «Строй Вектор» (исх. №90/1 от 22.09.2016), Макаракское РСУ №7 (исх. №90/4 от 22.09.2016), ООО «КСК «Гарант» (исх. №87/2 от 22.09.2016) запросы о предоставлении информации, на приобретение и монтаж модульного здания жилого корпуса для нужд МАОУ «ДООЛ «Бригантина» находящегося по адресу: РФ, Красноярский край, Шарыповский район, восточный берег озеро Линево, согласно техническому заданию.

В ответ на запросы, полученные от МАОУ «ДООЛ «Бригантина», ООО «Строй Вектор» (исх. №26 от 22.09.2016), ООО «КСК «Гарант» (исх. №27 от 22.09.2016), ООО «Макаракское РСУ №7» (исх. №28 от 22.09.2016) направили в адрес указанного учреждения свои коммерческие предложения.

23.09.2016 на заседании Наблюдательного совета МАОУ «ДООЛ «Бригантина» было принято решение о внесении изменений в план закупок и проведении

закупки у единственного поставщика в соответствии с подпунктом 3 пункта 1 раздела 7 Положения о закупках.

Вышеназванное решение, согласно протоколу, принято следующими членами Наблюдательного совета МАОУ ДООЛ «Бригантина»: 1. представителем учредителя автономного учреждения – <...> – секретарь комиссии по делам несовершеннолетних администрации города Шарыпово; 2. представителем органа местного самоуправления, на который возложено управление муниципальным имуществом – <...> – главным специалистом Комитета по управлению муниципальным имуществом и земельными отношениями администрации города Шарыпово; 3. представителем общественности – <...> – председателем Шарыповской территориальной (городской) организации Профсоюза работников народного образования и науки РФ; 4. представителем работников автономного учреждения – <...> – сторожем МАОУ ДООЛ «Бригантина» (секретарь Наблюдательного совета); 5. представителем органа, осуществляющего функции и полномочия учредителя автономного учреждения – <...> – начальником отдела дошкольного, общего и дополнительного образования Управления образованием администрации города Шарыпово (председатель Наблюдательного совета).

Впоследствии, во исполнение вышеназванного решения, 23 сентября 2016 года был заключен договор с единственным поставщиком ООО «Строй Вектор» на приобретение и монтаж модульных зданий жилых корпусов для нужд МАОУ «ДООЛ «Бригантина» на сумму 13 772 764 руб.

В соответствии с пунктом 1.2. договора №94 от 23.09.2016 поставщик поставляет модульное здание жилого корпуса для нужд МАОУ «ДООЛ «Бригантина», а заказчик обязуется принять модульное здание и монтаж и оплатить его.

Оплата в силу 2.6. указанного договора производится за счет средств:

- краевого бюджета – 13 636 400 руб. на основании постановления Правительства Красноярского края от 30.09.2013 №508-п «Об утверждении государственной программы Красноярского края «Развитие образования»;

- средства бюджета города Шарыпово (софинансирование) – 136 364 руб., согласно муниципальной программы «Развитие образования» муниципального образования «город Шарыпово Красноярского края» (подпрограмма «Развитие в городе Шарыпово системы отдыха, оздоровления и занятости детей»).

Из преамбулы договора от 23.09.2016, заключенного между МАОУ «ДООЛ «Бригантина» и ООО «Строй Вектор» следует, что он заключен в соответствии с ФЗ «О закупках», а также в соответствии с подпунктом 3 пункта 1 раздела 7 Положения о закупках МАОУ «ДООЛ «Бригантина», в соответствии с которым, в случае возникновения срочной потребности в объекте закупок и проведение конкурса, аукциона или использование любого другого способа закупок нецелесообразно с учетом того времени, которое было необходимо для использования таких способов при условии, что заказчик не мог предвидеть обстоятельства, обусловившие срочность закупки, в том числе может быть вызвано непредвиденными условиями о необходимости закупки, изданием контрольных и надзорных органов предписаний, предполагающих необходимость закупки, увеличением в текущем финансовом году бюджетных ассигнований на цели обеспечения муниципальных нужд.

Представитель МАОУ ДООЛ «Бригантина», на заседании Комиссии 21.03.2017, дополнительно пояснила, что закупка у единственного поставщика произведена по причине нецелесообразности проведения закупки иными способами, в виду установленных для каждого способа закупки срока и процедуры, не позволяющих выполнить в срок условия Соглашения, заключенного между Министерством образования Красноярского края и Администрацией г.Шарыпово от 10.05.2016 о предоставлении субсидии на организацию отдыха детей и их оздоровления в 2016 году. Также указала, что до настоящего времени Положение о закупках не было оспорено не одним из участников закупок, ООО «СМУ 12» его также не оспаривало, как этого не сделали и контрольные и надзорные органы.

Представители МАОУ «ДООЛ «Бригантина» дополнительно пояснили, что запросы о предоставлении ценовой информации направлялись в специализированные учреждения в целях:

- исключения предоставления необоснованных преимуществ какому-либо хозяйствующему субъекту для ведения хозяйственной деятельности на товарном рынке приобретения и монтажа модульных зданий жилых корпусов;
- исключения нарушения прав и законных интересов иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих хозяйственную деятельность на товарном рынке приобретения и монтаже модульных зданий жилых корпусов;
- обеспечения конкуренции;
- определения лучшего исполнителя договора.

При этом был произведен запрос ценовой информации от трех организаций: ООО «Макаракское РСУ №7», ООО «Строй Вектор», ООО «Красноярская строительная компания «Гарант», в ответ от них были направлены коммерческие предложения, при проведении открытого аукциона в электронной форме ООО «Строй Вектор» являлся участником закупки, коммерческое предложение имело самые оптимальные условия, таким образом, заключен договор с ООО «Строй Вектор». МАОУ «ДООЛ «Бригантина» были предприняты неоднократные попытки провести закупку в электронной форме, а значит и выводы о достижении соглашения направленного на ограничение конкуренции являются необоснованными.

Кроме того, представители МАОУ «ДООЛ «Бригантина» дополнительно пояснили, что 04.06.2012 Управлением Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Красноярскому краю было предписано провести строительство новых корпусов для проживания детей в целях устранения нарушений пункта 5.1. СанПиН 2.4.4.1204-03 в срок до 03.05.2016. Согласно техническому заключению ООО «НеоПРОЕКТ+» по обследованию технического состояния здания от 10.10.2012 №544-12 состояние жилого помещения оценено как аварийное.

На заседании Комиссии 21.03.2017 представитель ООО «Строй Вектор» <...> пояснил, что ООО «Строй Вектор» работает в сфере строительства на основании Федеральных единичных расценок (ФЕР) и территориальных единичных расценок (ТЕР) с программным комплексом «Гранд Смета», версия 7.0. В соответствии с представленными в адрес Управления письменными пояснениями ООО «Строй Вектор» (вх. №6104 от 17.04.2017) модульное здание

были изготовлено с использованием внутренних ресурсов общества на собственной производственной базе, расположенной по адресу: ул. Индустриальная, 24а, г. Шарыпово, Красноярский край. Монтаж и закупка материалов также осуществлялось самим ООО «Строй Вектор». Доставка модульного здания с оборудованием к месту монтажа было осуществлено на автомобилях: Камаз 65117-3010-23, г/н Т473МН124; Mitsubishi Fuso Canter, г/н С448КР24.

Директор МАОУ ДООД «ДОЛ «Бригантина» <...> и представитель МАОУ ДООД «ДОЛ «Бригантина» <...> на заседании Комиссии 25.04.2017 пояснили, что принятия решения о совершении крупных сделок осуществляется коллегиальным органом в лице Наблюдательного совета, согласно подпункту 8 пункта 3.5.18 Устава.

Заседание Наблюдательного совета, проведенное 23.09.2016 по вопросу определения подрядчика по приобретению и монтажу модульного здания жилого корпуса для нужд МАОУ ДООЛ «Бригантина», завершилось голосованием членов Наблюдательного совета.

Как пояснили представители МАОУ ДООД «ДОЛ «Бригантина», представитель администрации города Шарыпово <...> и председатель управления образованием администрации города Шарыпово <...> голосовали наравне с остальными членами Наблюдательного совета, рассмотрев предложение руководителя учреждения.

25.04.2017 представители МАОУ «ДООЛ «Бригантина» на заседании Комиссии пояснили, что в соответствии с Протоколом заседания Наблюдательного совета от 23.09.2016 в адрес МАОУ ДООЛ «Бригантина» поступили три коммерческих предложения. На основании представленных хозяйствующими субъектами трех коммерческих предложений было предложено заключить договор на выполнение работ по приобретению и монтажу модульных зданий был заключен с ООО «Строй Вектор».

На заседании Комиссии от 17.05.2017 директор МАОУ «ДООЛ «Бригантина» <...> и представитель МАОУ «ДООЛ «Бригантина» дополнительно пояснили, что узнали о ООО «Строй Вектор» от рабочих, которые выполняют различные строительные работы на территории города Шарыпово. В связи с тем, что некоторые организации находились достаточно отдаленно от МАОУ «ДООЛ «Бригантина», в том числе ООО «КСК «Гарант» и поэтому направление запросов коммерческих предложений осуществлялись в телефонном режиме, либо привозились нарочно.

ООО «Строй Вектор» в адрес Управления представили возражения на заключения об обстоятельствах дела от 16.02.2017 (вх. №4246 от 20.03.2017), согласно которым ООО «Строй Вектор» при заключении договора руководствовалось Положением о закупках МАОУ «ДООЛ «Бригантина», которое позволяла осуществить закупку у единственного поставщика в случае возникновения срочной потребности в объекте закупок.

Согласно возражений Управления образования администрации г. Шарыпово на заключение об обстоятельствах дела №5-11-16 от 25.05.2017, последнее несогласно с выводами Комиссии, связанными с признанием заключенного договора между МАОУ «ДООЛ «Бригантина» и ООО «Строй Вектор», как антиконкурентного соглашения, аргументировав это тем, что отмена процедуры открытого аукциона в

электронного форме и замена ее на закупку у единственного поставщика была осуществлена в соответствии с Положениями о закупках. При этом, как отмечает, Управление образования, произведен запрос коммерческих предложений от трех организаций, на данные запросы получены в письменном виде коммерческие предложения. Полученное от ООО «Строй Вектор» коммерческое предложение соответствовало критерием отбора подрядчика по сроку и стоимости выполнения работ.

Окончание работы по монтажу и приобретению модульного здания жилого корпуса для нужд МАОУ «ДООЛ «Бригантина» подтверждается актом приема-передачи модульного здания жилого корпуса от 10.12.2016, а также актом ввода в эксплуатацию от 10.12.2016. Перевод денежных средств ООО «Строй Вектор» подтверждается платежным поручением №641885 на сумму 136 364 руб. и платежным поручением №235785 от 29.12.2016 на сумму 13 636 400 руб. Таким образом, на сегодняшний момент договорные обязательства между сторонами выполнены в полном объеме.

Исследовав материалы дела №5-11-16, Комиссия по рассмотрению дела пришла к следующим выводам.

Как установлено выше, в соответствии с Уставом, утвержденным Управлением образования администрации г. Шарыпово, организационно-правовая форма МАОУ «ДООЛ «Бригантина» определена как автономное учреждение.

По общему правилу автономные учреждения при осуществлении закупок обязаны в силу пункта 1 части 2 статьи 1 ФЗ «О закупках» руководствоваться именно указанным нормативно-правовым актом.

Согласно части 1 статьи 1 ФЗ «О закупках» целями регулирования ФЗ «О закупках» являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 ФЗ «О закупках» (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.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики в силу части 1 статьи 2 ФЗ «О закупках», 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 статьи 2 ФЗ «О закупках» правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Таким образом, Положение о закупках регламентирует закупочную деятельность заказчика с указанием порядка подготовки и проведения процедур закупки и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Пункт 1.1. Положения о закупке товаров, работ, услуг МАОУ «ДООЛ «Бригантина», утвержденный председателем Наблюдательного совета МАОУ «ДООЛ «Бригантина» Н.Г. Осиповой 9 сентября 2016 года, определил, что Положение разработано в соответствии с ФЗ «О закупках» и определяет принципы, общие условия и правила закупочной деятельности и проведения процедур приобретения продукции (товаров, работ, услуг) для нужд МАОУ «ДООЛ «Бригантина» для последующего заключения договоров.

Пунктом 1.3. Положения о закупках определены основные принципы закупочной деятельности, в том числе:

- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- выбора альтернативного поставщика (исполнителя, подрядчика) с целью экономии средств заказчика;
- выбор оптимального поставщика, т.е. такого поставщик, который отвечает требованиям сочетания оптимальной цены, оптимального качества, оптимальны условиям поставки и требованиям к надежности поставщика.

Таким образом, при выборе способа закупки автономное учреждение должно руководствоваться ФЗ «О закупках», Положением о закупках, для того чтобы определить поставщика (исполнителя, подрядчика) с учетом экономического расходования бюджетных средств, сочетанием наиболее выгодной цены и оптимального качества исполнения договора, прозрачности, открытости и доступности для всех участников закупки.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 1 раздела 7 Положения о закупках МАОУ «ДООЛ «Бригантина», в случае возникновения срочной потребности в объекте закупок и проведение конкурса, аукциона или использование любого другого способа закупок нецелесообразно с учетом того времени, которое было необходимо для использования таких способов при условии, что заказчик не мог предвидеть обстоятельства, обусловившие срочность закупки, в том числе может быть вызвано непредвиденными условиями о необходимости закупки, изданием контрольных и надзорных органов предписаний, предполагающих необходимость закупки, увеличением в текущем финансовом году бюджетных ассигнований на цели обеспечения муниципальных нужд.

Документальных доказательств срочной потребности, обусловившей срочность закупки, в связи с непредвиденными условиями необходимости закупки, при заключении договора между МАОУ «ДООЛ «Бригантина» и ООО «Строй Вектор» на приобретение и монтаж модульных зданий жилых корпусов для нужд МАОУ «ДООЛ «Бригантина» ответчиками представлено не было.

На заседании Комиссии 21.03.2017 представители МАОУ «ДООЛ «Бригантина» указывали на то, что Положение о закупках никем из поставщиков не оспаривалось, и использование опции о срочности осуществления закупки не может ввиду этого нарушать права на заключение договора с единственным поставщиком у неопределенного круга лиц.

В соответствии с письменными пояснениями директора МАОУ «ДООЛ

«Бригантина» <...>, представленными в адрес Управления 03.11.2016, учитывая длительность процедуры проведения аукциона, а также природно-климатические особенности территории строительства, работы по монтажу модульных зданий жилых корпусов могли быть не выполнены в установленный срок, что привело бы к не освоению выделенных бюджетных средств на приобретение и монтаж модульных зданий жилых корпусов для нужд МАОУ «ДООЛ «Бригантина».

Однако срочное исполнение соглашений о предоставлении субсидий автономному учреждению и отсутствие жалоб на Положение о закупках не может являться основанием для проведения закупки таким способом, как закупка у единственного поставщика.

Вместе с тем, Управлением установлено, что решение об отмене процедуры проведения открытого аукциона было принято самим автономным учреждением на основании Положения о закупке для того, чтобы успеть освоить бюджетные денежные средства. Ввиду чего объективные препятствия для проведения публичных процедур в определении исполнителя на выполнение работ по приобретению и монтажу модульных зданий отсутствуют.

Комиссия обращает внимание, что предписание Управления федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Красноярскому краю на проведение строительства новых корпусов для проживания детей было выдано 04.06.2012.

В соответствии с соглашением от 10 мая 2016 года о предоставлении субсидий на организацию отдыха детей и их оздоровления в 2016 году бюджетные средства на приобретение и монтаж модульных зданий были выделены за четыре месяца до начала проведения торгов.

Таким образом, у МАОУ «ДООЛ «Бригантина» было достаточное количество времени, для того чтобы исполнить предписание надзорного органа, ввиду чего довод МАОУ «ДООЛ «Бригантина» о том, что срочность проведения закупки обусловлена наступлением зимнего периода времени, окончанием финансового года и невозможностью приобрести и смонтировать модульное здание жилого корпуса к началу оздоровительного сезона 2017 года является необоснованным.

Документальных доказательств срочной потребности, обусловившей срочность закупки в связи с непредвиденными условиями необходимости закупки, при заключении договора между МАОУ «ДООЛ «Бригантина» и ООО «Строй Вектор» на приобретение и монтаж модульных зданий жилых корпусов для нужд МАОУ «ДООЛ «Бригантина» ответчиками представлено не было.

Следовательно, применение заказчиком подпункта 3 пункта 1 раздела 7 Положения о закупках МАОУ «ДООЛ «Бригантина», является немотивированным и необусловленным.

Подпункт 3 пункта 1 раздела 7 Положения о закупках МАОУ «ДООЛ «Бригантина», а именно проведение закупки у единственного поставщика в связи с непредвиденными обстоятельствами, обусловившими срочность проведения закупки, может использоваться в целях создания необоснованных преимуществ хозяйствующим субъектам, в том числе аффилированным к сотрудникам МАОУ

«ДООЛ «Бригантина».

Наличие в Положении о закупках МАОУ «ДООЛ «Бригантина» названного основания, позволяет осуществить размещение заказа у единственного поставщика практически по всем потребностям МАОУ «ДООЛ «Бригантина» и создает возможность для последнего привлечь конкретных хозяйствующих субъектов для выполнения работ без проведения торгов, что в свою очередь может привести к ограничению конкуренции, поскольку привлечение контрагентов для поставки товаров, выполнения работ и оказания услуг для собственных нужд создает необоснованные преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности и как следствие нарушает принцип самостоятельности и состязательности хозяйствующих субъектов, участвующих в конкурентной борьбе на товарных рынках.

Кроме того, на заседании Комиссии, представителем МАОУ ДООЛ «Бригантина» было представлено письменные пояснения, согласно которым закупка у единственного поставщика была проведена ввиду того, что иные способы закупки не могут позволить в срок выполнить соглашение о предоставлении субсидий от 10.05.2016.

Указанный довод является необоснованным, поскольку при осуществлении закупочной деятельности заказчик обязан помимо Положения о закупках руководствоваться и положениями действующего законодательства, которые не предусматривают такое основание проведение закупки у единственного поставщика, как срочное выполнение соглашений между государственными органами и органами местного самоуправления по предоставлению бюджетных средств, субсидий, дотаций на заключение контракта/договора с исполнителем, подрядчиком, поставщиком.

Проведение торгов способствует развитию конкуренции за обладание правом исполнения договора путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к исполнению заказа всех заинтересованных лиц.

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. 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.

Кроме того, проведение торгов обеспечивает выбор наилучшего исполнителя заказа по цене, времени и качеству исполнения, что в свою очередь корреспондируется с пунктом 1.3 Положения о закупках МАОУ «ДООЛ «Бригантина», который определяет принципы закупочной деятельности: информационная открытость закупок; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления несоизмеряемых требований к участникам закупки; выбор

альтернативного поставщика (исполнителя, подрядчика) с целью экономии средств заказчика; выбор оптимального поставщика, то есть такого поставщика, который отвечает требованиям сочетания оптимальной цены, оптимального качества, оптимальным условиям поставки и требованиям к надежности поставщика; соответствия сроков проведения закупочных процедур требуемым срокам закупки товаров, работ, услуг; соответствия финансовым возможностям заказчика с целью сокращения дебиторской и кредиторской задолженности заказчика для достижения максимального экономического эффекта.

При этом, не проведение торгов, когда это необходимо в силу закона, свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ при осуществлении хозяйственной деятельности исполнителю и как следствие о достижении соглашения, направленного на ограничение конкуренции.

Как установлено при рассмотрении дела МАОУ «ДООЛ «Бригантина» не было представлено сведений, подтверждающих направление запросов адресатам (screenshot с компьютера электронной почты, отчет факсимильной связи, почтовое уведомление, детализация телефонных переговоров и т.д.) и письменных доказательств, подтверждающих получение коммерческих предложений.

При этом, из журнала регистрации исходящей корреспонденции МАОУ «ДООЛ «Бригантина» за 2016 год, представленного в адрес Управления, установлено, что запросы о предоставлении ценовой информации, направляемые в адрес хозяйствующих субъектов были зарегистрированы в журнале через дробные числа: №90/1 от 22.09.2016 запрос в адрес ООО «Строй Вектор»; №90/4 от 22.09.2016 запрос в адрес Макаракское РСУ №7; №87/2 от 22.09.2016 запрос в адрес ООО «КСК «Гарант». В то время как под №90 от 22.09.2016 в журнале регистрации имеется запись: «<...> списание»; под №90/2 от 22.09.2016 имеется запись: «<...> гарантийное письмо»; под №90/3 от 22.09.2016 имеется запись: «<...> о заключении договора»; под №87 от 21.09.2016 имеется запись «УФАС ответ»; под №87/1 от 22.09.2016 имеется запись: «<...> о заключении договора». Вышеуказанные номера в журнале регистрации исходящей корреспонденции не имеют общий характер, а в некоторых случаях даже и дату.

Данные обстоятельства, по мнению Комиссии, свидетельствуют о попытке МАОУ «ДООЛ «Бригантина» придать правовую обоснованность заключения договора с ООО «Строй Вектор», как с единственным поставщиком.

Из журнале регистрации входящей корреспонденции МАОУ «ДООЛ «Бригантина» за 2016 год следует, что под №26 от 22.09.2016 зарегистрировано коммерческое предложение ООО «Строй Вектор»; под №27 от 22.09.2016 коммерческое предложение ООО «КСК «Гарант»; под №28 от 22.09.2016 коммерческое предложение ООО «Макаракское РСУ №7». При этом в графе с датой напротив номера 28 имеются исправления даты с 25.09.2016 на 22.09.2016, что может свидетельствовать либо о технической ошибке лица, заполнявшего журнал, либо о возможном намеренном исправлении сведений, подтверждающих получение ответов на запрос МАОУ «ДООЛ «Бригантина».

При этом на всех запросах о предоставлении ценовой информации стоит отметка должностного лица о получении данного документа. На коммерческих предложениях, полученных МАОУ «ДООЛ «Бригантина» никаких отметок не значится. Также стоит отметить, что в адрес Управления были представлены два

запроса о предоставлении ценовой информации в адрес ООО «Строй Вектор». На запросе, представленном 09.02.2017, присутствует отметка о получении должностным лицом ООО «Строй Вектор», а на запросе, представленном 21.03.2017, уже подобная отметка отсутствует, что может свидетельствовать о возможном недостоверном предоставлении запрашиваемой информации.

При анализе всех коммерческих предложений Управлением установлено, что среди всех хозяйствующих субъектов (ООО «КСК «Гарант» - 15 400 000 руб.; ООО «Макаракское РСУ №7» - 16 400 000 руб.) наиболее выгодным ценовым предложением следует считать коммерческое предложение – ООО «Строй Вектор» - 13 772 764 руб. Однако стоит отметить, что ценовые предложения ООО «КСК «Гарант» и ООО «Макаракское РСУ №7» отличаются друг от друга на один миллион рублей, а коммерческое предложение ООО «Строй Вектор» идеально совпадает с денежными средствами, выделенными из государственного и муниципального бюджетов для нужд МАОУ «ДООЛ «Бригантина».

В соответствии с разделом 6 Положения о закупках МАОУ «ДООЛ «Бригантина», при проведении закупок могут применяться конкурентные и неконкурентные способы:

- неконкурентные (закупка у единственного поставщика);
- конкурентные (запрос котировок, запрос предложений, конкурс, аукцион).

Вместе с тем, нельзя признать, что включение в Положения о закупках вышеназванных способов закупки у единственного поставщика соответствует ФЗ «О закупках», поскольку могло быть основано на прямом законодательном разрешении, ввиду того, что как действующим ранее ФЗ «О размещении заказов» (на момент принятия Положения о закупках от 30.10.2013), так и действующим в настоящее время и на момент принятия Положения о закупках от 28.12.2015 ФЗ «О контрактной системе» нормативно определена возможность осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) (статья 55 ФЗ «О размещении заказов», статья 93 ФЗ «О контрактной системе»).

Учитывая, что цели и принципы ФЗ «О закупках» и ФЗ «О размещении заказов», ФЗ «О контрактной системе» идентичны можно сделать вывод, что при разработке Положения о закупке и определения способов закупки, МАОУ «ДООЛ «Бригантина» должно было, при определении случаев размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), прежде всего, руководствоваться статьей 55 ФЗ «О размещении заказов», статьей 93 ФЗ «О контрактной системе».

В соответствии со статьей 6 ФЗ «О контрактной системе» контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

В статье 8 вышеуказанного закона закреплен принцип обеспечения конкуренции, заключающийся в следующем: 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 нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Согласно статье 24 ФЗ «О контрактной системе» заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (конкурсы, аукционы, запрос котировок, запрос предложений) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Поскольку проведение закупки МАОУ «ДООЛ «Бригантина» у единственного поставщика, как было ранее установлено антимонопольным органом, осуществлена с нарушениями вышеуказанных принципов, иные потенциальные подрядчики, в том числе и заявитель, были необоснованно ограничены, как предполагаемые участники закупки, проводимой МАОУ «ДООЛ «Бригантина» для собственных нужд.

При этом, включение в Положение о закупках МАОУ «ДООЛ «Бригантина» такого способа закупки, в соответствии с которым, в случае возникновения срочной потребности в объекте закупок и проведение конкурса, аукциона или использование любого другого способа закупок нецелесообразно с учетом того времени, которое было необходимо для использования таких способов при условии, что заказчик не мог предвидеть обстоятельства, обусловившие срочность закупки, в том числе может быть вызвано непредвиденными условиями о необходимости закупки, изданием контрольных и надзорных органов предписаний, предполагающих необходимость закупки, увеличением в текущем финансовом году бюджетных ассигнований на цели обеспечения муниципальных нужд, противоречит как принципам, установленным частью 1 статьи 3 ФЗ «О закупках», так и принципам, указанным в пункте 1.3 Положения о закупках МАОУ «ДООЛ «Бригантина», и позволяет осуществить закупку названным способом по всем потребностям МАОУ «ДООЛ «Бригантина», поскольку в Положении о закупках не конкретизируется и не регламентируется при закупке на какую сумму должен применяться названный способ.

Кроме того, как ранее действующий ФЗ «О размещении заказов», так и действующий в настоящее время ФЗ «О контрактной системе» (статья 24) не содержат и не содержат такого способа определения поставщиков.

Частью 1 статьи 3 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что названный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, 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.

Пунктом 5 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» определено, что хозяйствующим субъектом является 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.

Поскольку МАОУ «ДООЛ «Бригантина» является автономным некоммерческим учреждением, а также не имеет извлечение прибыли, в качестве основной цели своей деятельности и не распределяет полученную прибыль между участниками, а направляет её на уставные цели, согласно дефиниции, закрепленной в пункте 5 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» указанное автономное учреждение является хозяйствующим субъектом.

Таким образом, МАОУ ДОД «ДООЛ «Бригантина», являясь хозяйствующим субъектом, в соответствии с частью 2 статьи 1 ФЗ «О закупках», должен ответственно и добросовестно относиться к правам тех хозяйствующих субъектов, чьи права и законные интересы могут быть затронуты при исполнении им своих обязательств перед третьими лицами.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 ФЗ «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.

Решение о заключении договора с единственным поставщиком принимались коллегиально членами Наблюдательного совета. В состав вышеуказанной комиссии помимо представителя МАОУ ДООЛ «Бригантина», также входят представители управления образования администрации города Шарыпово и администрации города Шарыпово.

Заключение договора от 23.09.2016 № 94 между МАОУ «ДООЛ «Бригантина» и ООО «Строй Вектор» при согласии Администрации города Шарыпово и Управления образования города Шарыпово без проведения торгов, свидетельствуют о наличии/достижении между названными субъектами соглашения, которое привело к ограничению доступа хозяйствующим субъектам на рынок оказания услуг по поставке и монтажу модульного здания жилого корпуса для нужд МАОУ «ДООЛ «Бригантина».

Дача согласия на заключение договора с единственным поставщиком администрации г.Шарыпово и управления образования администрации города Шарыпово, в лице ее работников, членов Наблюдательного совета, свидетельствует об участии названных лиц в антиконкурентном соглашении вменяемом ответчикам.

Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», к числу которых относится 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.

Приведенный перечень признаков ограничения конкуренции не носит закрытый характер.

В силу пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями или между ними и хозяйствующими субъектами если такие соглашения органами 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.

Под соглашением согласно пункту 18 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Анализ вышеназванных норм права позволяет сделать вывод, что соглашения, которые приводят или могут привести к ограничению доступа на товарный рынок хозяйствующих субъектов могут быть совершены как в письменной, так и в устной форме.

Сама возможность заключения соглашения между хозяйствующими субъектами и органами власти, если такое соглашение приводит или может привести к ограничению конкуренции, рассматривается законодателем как общественно опасное деяние, имеющее квалифицирующее значение для констатации факта нарушения антимонопольного законодательства. Наличие или угроза наступления негативных последствий в результате заключения такого соглашения презюмируется и не требует отдельного доказывания.

Заключение МАОУ «ДООЛ «Бригантина», ООО «Строй Вектор», Администрации города Шарыпово и Управления образования города Шарыпово соглашения по сути, открывает возможность для недобросовестных исполнителей работ и государственных (муниципальных) заказчиков приобретать незаконные имущественные выгоды в обход ФЗ «О закупках». Между тем никто не вправе извлекать преимущества из своего незаконного поведения.

Указанная правовая позиция изложена в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28.05.2013 № 18045/12 по делу № А40-37822/12-55- 344.

Так, в соответствии с указанным постановлением Президиума Высшего

Арбитражного суда, вывод судов о возможности согласования выполнения подобных работ без соблюдения требований законодательства и удовлетворении требования о взыскании неосновательного обогащения, по сути, дезавуирует его применение и открывает возможность для недобросовестных исполнителей работ и государственных (муниципальных) заказчиков приобретать незаконные имущественные выгоды в обход законодательства.

В соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). В случае несоблюдения требований, предусмотренных пунктом 1 настоящей статьи, суд, арбитражный суд или третейский суд с учетом характера и последствий допущенного злоупотребления отказывает лицу в защите принадлежащего ему права полностью или частично, а также применяет иные меры, предусмотренные законом.

Вышеизложенное в целом позволяет сделать вывод о заключении сторонами договора на выполнение подрядных работ с нарушением порядка, предусмотренного ФЗ «О закупках», что свидетельствует о злоупотреблении правом.

Не проведение МАОУ «ДООЛ «Бригантина» публичных процедур на право заключения договора на приобретение и монтаж модульного здания жилого корпуса для нужд МАОУ «ДООЛ «Бригантина», в соответствии с муниципальной программой «Развитие образование» муниципального образования «город Шарыпово Красноярского края» свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ ООО «Строй Вектор» при осуществлении хозяйственной деятельности и ограничении доступа на соответствующий товарный рынок.

Также, для определения факта заключения антиконкурентного соглашения необходимо, прежде всего, установить как сам товарный рынок, на котором достигнуто соглашение и предполагается влияние на конкуренцию, в его географических границах, так и состав хозяйствующих субъектов, действующих на определенном товарном рынке. С указанной целью управлением проведен анализ состояния конкуренции.

Определение товарного рынка и его границ является юридически значимым для доказывания вмененного нарушения, поскольку без установления данных обстоятельств влияние (возможность влияния) рассматриваемого соглашения на конкуренцию не может быть доказано. Конкуренция в любом случае предполагает ее существование на определенном товарном рынке.

В соответствии с пунктом 4 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под товарным рынком понимается 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.

Таким образом, в рассматриваемом случае нарушение антимонопольного законодательства совершено на товарном рынке оказания услуг по поставке и монтажу модульных зданий жилых корпусов.

Временной интервал определен исходя из цели исследования – анализа состояния конкурентной среды на указанном рынке в период проведения закупки и заключения рассматриваемого договора по поставке и монтажу модульных зданий жилых корпусов, и составил два месяца – август, сентябрь 2016 года.

Согласно пункту 1 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под товаром понимается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Таким образом, под товаром, в том смысле, какой в него вкладывает ФЗ «О защите конкуренции» понимаются услуги по поставке и монтажу модульных зданий жилых корпусов.

Управлением был проведен анализ состояния конкуренции на рынке модульных зданий. Предметом заключенного договора №94 от 23.09.2016 является приобретение и монтаж модульного здания жилого корпуса для нужд МАОУ «ДООЛ «Бригантина».

В состав хозяйствующих субъектов, которые могли быть потенциальными участниками закупки у единственного поставщика на право заключения указанного договора, входят все хозяйствующие субъекты, постоянно осуществляющие предпринимательскую деятельность в сфере строительства, приобретения и монтажа модульных зданий и сооружений любых размеров и назначений.

Таким образом, потенциально имеется неограниченное число участников аукциона, а рынок приобретения и монтажа модульных зданий является конкурентным.

На основании изложенного Комиссия пришла к выводу, что нарушение антимонопольного законодательства совершено на товарном рынке оказания услуг по приобретению и монтажу модульного здания жилых корпусов для нужд МАОУ «ДООЛ «Бригантина».

В результате, ООО «Строй Вектор», были предоставлены необоснованные преимущества для ведения хозяйственной деятельности на указанном товарном рынке, путем проведения закупки у единственного поставщика в нарушение требований законодательства и заключения договора от 23.09.2016 №94 на приобретение и монтаж модульного здания жилого корпуса для нужд МАОУ «ДООЛ «Бригантина». При этом, были нарушены права и законные интересы иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих хозяйственную деятельность в указанных географических и продуктовых границах товарного рынка оказания услуг по проведению финансового аудита, поскольку в случае проведения указанной закупки в соответствии с требованиями специального отраслевого законодательства путем проведения открытого аукциона/конкурса в порядке, предусмотренном Положением о закупках, в состав потенциальных участников таких торгов входили бы все хозяйствующие субъекты, постоянно осуществляющие предпринимательскую деятельность на рынке оказания услуг по поставке и

монтажу модульных зданий жилых корпусов на территории Российской Федерации.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия пришла к выводу, что действия МАОУ «ДООЛ «Бригантина», ООО «Строй Вектор», Администрации г. Шарыпово и Управления образования г. Шарыпово, выразившиеся в заключении антиконкурентного соглашения, а именно договора от 23.09.2016 №94, которое привело к ограничению доступа хозяйствующим субъектам на рынок поставки и монтажа модульных зданий жилых корпусов для нужд МАОУ «ДООЛ «Бригантина» и предоставило необоснованные преимущества ООО «Строй Вектор» нарушают требования пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции»,

Согласно подпункту «е» пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган выдает в случаях, указанных в ФЗ «О защите конкуренции», обязательные для исполнения предписания, в том числе об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства.

Вместе с тем, на момент вынесения решения договор от 23.09.2016 №94 на приобретение и монтаж модульного здания жилого корпуса для нужд МАОУ «ДООЛ «Бригантина» был исполнен.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи ответчикам обязательного для исполнения предписания об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства, путем расторжения указанного договора.

Статья 16 ФЗ «О защите конкуренции» устанавливает запрет на 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.

Указанные действия образуют состав административного правонарушения предусмотренного статьей 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 указанного Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

На основании вышеизложенного, Комиссия по рассмотрению дела №99-16-16 о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьями 16, 23, 39, 41, 49, 50 ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать Муниципальное автономное образовательное учреждение «Детский оздоровительно-образовательный лагерь «Бригантина» (ул. Горького, 20, г.Шарыпово, Красноярский край, 662314; ИНН/ОГРН 2459012660/1042401730469), общество с ограниченной ответственностью «Строй Вектор» (ул.Индустриальная, 24а, г.Шарыпово, Красноярский край, 662311; ИНН/ОГРН 2459015809/1082459000140) Администрацию г. Шарыпово (ул. Горького, 14а, г. Шарыпово, Красноярский край, 662314) (ИНН/ОГРН – 2459004846/1022401744606) и Управление образования г. Шарыпово (ул. Горького, 20, г. Шарыпово, Красноярский край, 662314) (ИНН/ОГРН – 2459011900/1032401730030) нарушившими часть 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в части заключения антиконкурентного соглашения, а именно договора от 23.09.2016 №94, которое привело к ограничению доступа хозяйствующим субъектам на рынок поставки и монтажа модульных зданий жилых корпусов для нужд МАОУ ДОД «ДООЛ «Бригантина» и предоставило необоснованные преимущества ООО «Строй Вектор».

2. Обязательное для исполнения предписание по делу не выдавать.

3. Передать в необходимом объеме копии материалов дела №5-11-16 уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении ООО «Строй Вектор» , МАОУ «ДООЛ «Бригантина» и виновных должностных лиц Администрации г.Шарыпово, Управления администрации г. Шарыпово, МАОУ «ДООЛ «Бригантина» и ООО «Строй Вектор» дел об административных правонарушениях статье 14.32 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в порядке статьи 52 ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>