ОПРЕДЕЛЕНИЕ О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 5-1/4 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

12.03.2019 г. Хабаровск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) на основании приказа Хабаровского УФАС России от 25.02.2019 № 51 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения КГБУ «Комсомольская-на-Амуре набережная р.Амура», ИП Сурчалов М.М. статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступило обращение прокуратуры г. Комсомольска-на-Амуре на действия КГБУ «Комсомольская-на-Амуре набережная р.Амура» при заключении договоров на поставку товара от ИП Сурчалов М.М.

Из обращения следует, что в один и тот же день 10.05.2018г. КГБУ «Комсомольская-на-Амуре набережная р.Амура» (далее –Заказчик) с ИП Сурчалов М.М. заключено 7 договоров на поставку товаров (светодиодный экран) на общую сумму 2 799 308 рублей.

Договор № 183/18р со сроком поставки товара 30 календарных дней с момента заключения договора, цена договора – 399 758 руб. В соответствии с пунктом 1.1. договора предметом договора является: поставка товара – (светодиодный экран) в соответствии с условиями Договора и (Приложения №1).

Договор № 184/18р со сроком поставки товара 30 календарных дней с момента заключения Договора, цена договора – 399 960 руб. В соответствии с пунктом 1.1. договора предметом договора является: поставка товара – (светодиодный экран) в соответствии с условиями Договора и (Приложения №1).

Договор № 185/18р со сроком поставки товара 30 календарных дней с момента заключения договора, цена договора – 399 960 руб. В соответствии с пунктом 1.1. договора предметом договора является: поставка товара – (светодиодный экран) в соответствии с условиями Договора и (Приложения №1).

Договор № 186/18р со сроком поставки товара 30 календарных дней с момента заключения договора, цена договора – 399 750 руб. В соответствии с пунктом 1.1. договора предметом договора является: поставка товара – (светодиодный экран) в соответствии с условиями Договора и (Приложения №1).

Договор № 187/18р со сроком поставки товара 30 календарных дней с момента заключения договора, цена договора – 399 960 руб. В соответствии с пунктом 1.1. договора предметом договора является: поставка товара – (светодиодный экран) в соответствии с условиями Договора и (Приложения №1).

Договор № 188/18р со сроком поставки товара 30 календарных дней с момента заключения договора, цена договора – 399 960 руб. В соответствии с пунктом 1.1. договора предметом договора является: поставка товара – (светодиодный экран) в соответствии с условиями Договора и (Приложения №1).

Договор № 189/18р со сроком поставки товара 30 календарных дней с момента заключения договора, цена договора – 399 960 руб. В соответствии с пунктом 1.1. договора предметом договора является: поставка товара – (светодиодный экран) в соответствии с условиями Договора и (Приложения №1).

Согласно статье 3 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) под закупкой товара, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд понимается совокупность действий, осуществляемых в установленном названным федеральным законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд.

В силу части 1 статьи 8 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

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.

В части 2 статьи 8 Закона о контрактной системе содержится явно выраженный законодательный запрет: запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В соответствии со статьей 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков или осуществляют закупки у единственного поставщика. Конкурентными способами определения поставщиков являются конкурс, аукцион, запрос котировок, запрос предложений, неконкурентным – закупка у единственного поставщика, которая допускается в случаях, предусмотренных статьей 93 Закона о контрактной системе. Пунктом 5 статьи 24 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями данного Федерального закона и при этом не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки

В соответствии с пунктом 5 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 400 000 рублей. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании данного пункта, не должен превышать 50% от совокупного годового объема закупок Заказчика или не должен превышать более чем двадцать миллионов рублей.

В силу статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между 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 хозяйствующих субъектов.

Согласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашением признается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Из материалов дела следует, что КГБУ «Комсомольская-на-Амуре набережная р.Амура» с ИП Сурчалов М.М. в один и тот же день 10.05.2018 заключено 7 договоров на общую сумму 2 799 308 руб. Товар во всех договорах аналогичный (светодиодный экран). Предметом всех договоров является поставка товара, то есть закупались идентичные услуги по своим характеристикам и целевому назначению, услуги закупались одномоментно. В связи с чем, деление данной закупки на несколько договоров не имеет иного обоснования, кроме достижения цели заключения договора с конкретным поставщиком без проведения конкурентной закупки при формальной видимости соблюдения требований закона.

На момент подписания указанных договоров Заказчик имел необходимость в закупке товара (светодиодный экран) на общую сумму 2 799 308 рублей, что превышает предельно допустимый размер стоимости закупаемых услуг, при размещении которого стороны вправе заключить гражданско-правовой договор без проведения конкурентных процедур, предусмотренных Законом о контрактной системе.

В связи с чем, «дробление» данной закупки на несколько контрактов не имеет иного обоснования, кроме достижения цели заключения договора с конкретным поставщиком без проведения конкурентной закупки при формальной видимости соблюдения требований закона.

В результате «дробления» вышеуказанных услуг, путем заключения указанных договоров подряда общество, выбранное в качестве единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), получило доступ к выполнению работ (оказанию услуг) по максимально возможной цене без участия в какой-либо конкурентной борьбе, без подачи предложений о снижении цены договоров.

Заключение договоров на поставку товара для государственных нужд без проведения торгов в случае, когда такие торги должны проводиться в силу

требований закона, является действием, ограничивающим конкуренцию при осуществлении закупки, поскольку лишает неопределенный круг потенциальных участников торгов возможности претендовать на заключение контракта в установленном законом порядке в условиях равного недискриминационного доступа к размещению заказа.

Таким образом, заключение договоров с единственным поставщиком в отсутствие конкурентных процедур привело к созданию ИП Сурчалову М.М. преимущественных условий ведения предпринимательской деятельности, лишило возможности иных потенциальных участников закупок, осуществляющих аналогичную деятельность, реализовать свое право на заключение договоров, чем прямо нарушены положения статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь частями 13,14 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 05-1/4 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению на **13** мая 2019 года в **12** час. **00** мин. по адресу: г. Хабаровск, ул. Запарина, 67, каб. 3.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 05-1/4 о нарушении антимонопольного законодательства в качестве заявителя:

– Прокуратуру г. Комсомольска-на-Амуре. (г. Комсомольск- на Амуре, ул.Комсомольская, д. 2а)

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 05-1/4 о нарушении антимонопольного законодательства в качестве ответчиков:

– КГБУ«Комсомольская-на-Амуре набережная р.Амура», (г. Комсомольск-на-Амуре, пер. Братский, д. 4).

– ИП Сурчалов М.М. (г.Хабаровск, ул.Карла Маркса д.117, кв108).

4. КГБУ«Комсомольская-на-Амуре набережная р.Амура» предоставить в срок до ___ апреля 2019 года следующие документы и информацию:

- письменный мотивированный отзыв, со ссылкой на соответствующие нормативные правовые акты и приложением подтверждающих документов (материалов), обосновывающих правовую позицию по данному делу.

- копию документа о наделении КГБУ «Комсомольская-на-Амуре набережная р.Амура» полномочиями государственного заказчика;

- утвержденный в установленном порядке план-график закупок на 2018 год с указанием способов определения поставщиков, объемов финансирования закупок;

- сведения о том, каким образом в отсутствие конкурентных процедур закупки

заказчиком был определен в качестве подрядчика ИП Сурчалов М.М. для заключения договоров от 10.05.2018г. №№ 183/18р, 184/18р, 185/18р, 186/18р, 187/18р, 188/18р, 189/18р.

- сведения о наличии (отсутствии) в 2016-2018 иных договорных отношений между КГБУ «Комсомольская-на-Амуре набережная р.Амура и ИП Сурчаловым М.М. помимо рассматриваемых договоров от 10.05.2018г (с приложением копий договоров при наличии);

- письменные объяснения относительно «дробления» закупки идентичного товара на общую сумму 2 799 308 рублей на семь отдельных договоров и непроведения торгов по определению подрядчика в порядке, установленном Законом о контрактной системе (в том числе с указанием обстоятельств, объективно препятствовавших проведению торгов – при наличии таких обстоятельств).

5. ИП Сурчалов М.М. в срок до **30 марта** предоставить:

- письменный мотивированный отзыв, со ссылкой на соответствующие нормативные правовые акты и приложением подтверждающих документов (материалов), обосновывающих правовую позицию по данному делу.

В соответствии с частью 1 статьи 43 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» с момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле.

Явка ответчика по делу, заинтересованных лиц, или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Председатель Комиссии <…>