

Прокурору Железнодорожного района

г. Красноярска

старшему советнику юстиции

Толстых С.Ф.

ул. Ладо Кецховели, 18а,

г. Красноярск, 660001

МБДОУ «Детский сад № 10»

660001, Красноярский край,

г. Красноярск, ул. Пушкина, д. 11

ООО «Конс»

660099, г. Красноярск,

ул. Республики, д. 43, пом. 162

ООО «Мечта»

660099, г. Красноярск,

ул. Республики, д. 43, пом. 162

ИП (...)

(...)

РЕШЕНИЕ

**по делу № 50-11-19 (024/01/11-313/2019) о нарушении антимонопольного
законодательства**

«18» ноября 2019 года

г.Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена на заседаниии 06.11.2019

В полном объеме решение изготовлено 18.11.2019

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – (...) заместитель руководителя управления – начальник контрольного отдела; член Комиссии – (...), ВрИО главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти; (...), специалист-эксперт отдела информатизации и контроля рекламы рассмотрев дело № 50-11-19 (024/01/11-313/2019) о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное по признакам нарушения Муниципальным бюджетным дошкольным образовательным учреждением «Детский сад № 10» (ИНН 2460232188, ОГРН 1112468050727, 660001, г. Красноярск, ул. Пушкина, 11) (далее – МБДОУ «Детский сад № 10»), индивидуальным предпринимателем (...) (...) (далее – ИГ (...)), обществом с ограниченной ответственностью «Конс» (ИНН 2466055150, ОГРН 1022402658112, 660099, г. Красноярск, ул. Республики, д. 43, пом. 162) (далее – ООС «Конс») и обществом с ограниченной ответственностью «Мечта» (ИНН 2466012647, ОГРН 1022402647948, 660099, г. Красноярск, ул. Республики, д. 43, пом. 162) запрета установленного пунктом 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»), выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения, которое привело к ограничению доступа на товарный рынок поставки продуктов питания,

при участии представителей:

от МБДОУ «Детский сад № 10» - (...), и.о. заведующей МБДОУ «Детский сад № 10», на основании приказа от 21.10.2019 № 1961/к, (...), на основании доверенности от 03.06.2019,

от ИП (...), ООО «Конс» и ООО «Мечта» - (...), на основании доверенностей от 09.01.2019 № 12, № 7, (...),

в отсутствие иных лиц, надлежащим образом уведомленных о месте и времени рассмотрения дела.

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступило обращение прокуратуры Железнодорожного района города Красноярска (исх. № 7/2-2019 от 19.03.2019; вх. № 4615 от 20.03.2019) о проведении проверки в отношении МБДОУ «Детский сад № 10» при заключении контрактов на приобретение продуктов питания с ИП (...), ООО «Конс» на предмет соблюдения требований антимонопольного законодательства.

По результатам рассмотрения вышеназванного обращения, в связи с выявлением в действиях МБДОУ «Детский сад № 10», ИП (...) и ООО «Конс» признаков нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в достижении соглашения путем заключения контрактов на поставку продуктов питания, которое привело к ограничению конкуренции путем создания другим хозяйствующим субъектам препятствий в доступе на товарный рынок оказания услуг по поставке продуктов питания, приказом Красноярского УФАС России №135 от 20.05.2019 возбуждено настоящее дело.

Определением от 23.05.2019 о назначении дела № 50-11-19 (024/01/11-313/2019) о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению к участию в рассмотрении дела в качестве ответчиков привлечены МБДОУ «Детский сад № 10», ИП (...) и ООО «Конс», в качестве заявителя Прокуратура Железнодорожного района г. Красноярска, а рассмотрение дела назначено на 03.06.2019.

Определением от 03.06.2019 заседание Комиссии отложено на 03.07.2019.

Определением от 03.07.2019 заседание Комиссии отложено на 13.08.2019, к участию в деле в качестве ответчика привлечено общество с ограниченной ответственностью «Мечта» (ИНН 2466012647, ОГРН 1022402647948).

02.08.2019 заседание Комиссии перенесено на 17.09.2019.

Определением от 02.08.2019 срок рассмотрения дела № 50-11-19 (024/01/11-313/2019) продлен до 23.02.2020.

17.09.2019 в деле № 50-11-19 (024/01/11-313/2019), в порядке статьи 46 ФЗ «О защите конкуренции», объявлен перерыв до 19.09.2019.

Определением от 19.09.2019 принято решение об отложении рассмотрения дела № 50-11-19 (024/01/11-313/2019) для принятия заключения об обстоятельствах дела, рассмотрение дела назначено на 06.11.2019.

06.11.2019 дело рассмотрено Комиссией в присутствии (...), и.о. заведующей МБДОУ «Детский сад № 10», на основании приказа от 21.10.2019 № 1961/к, Шидловской Г.Н. представителя МБДОУ «Детский сад № 10», действующей на основании доверенности от 03.06.2019, (...), представителя ИП (...), ООО «Конс» и ООО «Мечта», действующий на основании доверенностей от 09.01.2019 № 12, № 7, (...), и в отсутствие иных представителей лиц, участвующих в деле, надлежащим образом уведомленных с времени и месте рассмотрения настоящего дела.

При рассмотрении дела № 50-11-19 (024/01/11-313/2019) Комиссией установлены следующие, имеющие значение для рассмотрения дела, обстоятельства.

МБДОУ Детский сад № 10 зарегистрировано в качестве юридического лица Межрайонной инспекцией ФНС №23 по Красноярскому краю, присвоен основной государственный регистрационный номер <...> (ОГРН 1112468050727).

Пунктом 1.3 Устава МБДОУ «Детский сад №10» от 08.12.2014 (далее – устав) установлено, что органом администрации г. Красноярска, координирующим деятельность МБДОУ «Детский сад №10», а также осуществляющим в отношении него отдельные функции и полномочия учредителя, переданные данному органу в соответствии с правовыми актами города, является Главное управление образования администрации г. Красноярска.

В пункте 3.1 Устава указано, что финансовое обеспечение деятельности МБДОУ «Детский сад №10» осуществляется путем предоставления субсидии.

28.12.2017 руководителем Главного управления образования администрации г. Красноярск Т.Ю. Ситдиковой утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд МБДОУ «Детский сад № 10».

Пунктом 6.5.1 указанного Положения установлено, что МБДОУ «Детский сад № 10»

может осуществлять закупки у единственного поставщика, исполнителя, подрядчика при необходимости закупки товаров, работ и услуг на сумму до 1 000 000 руб. (с НДС) в течение календарного квартала.

12.12.2018 руководителем Главного управления образования администрации г. Красноярск (...) утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд МБДОУ «Детский сад № 10».

В пп. 1 п. 7 указанного положения установлено, что МБДОУ «Детский сад № 10» может осуществлять закупки у единственного поставщика, если необходимо закупить товары (работы, услуги) стоимостью не более 400 000 руб., в т.ч. НДС.

Согласно главе 4 Устава заведующий МБДОУ «Детский сад №10» действует от имени МБДОУ «Детский сад №10», представляет его во всех учреждениях и организациях, заключает от имени МБДОУ «Детский сад №10» договоры, в том числе договоры между МБДОУ «Детский сад №10» и родителями (законными представителями) каждого ребенка, а также муниципальные контракты.

ООО «Конс» зарегистрировано в Едином государственном реестре юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ) Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 23 по Красноярскому краю 28.11.2006 за основным государственным регистрационным номером - 2062466253991 (ОГРН – 2062466253991).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ директором ООО «Конс» является (...).

ООО «Мечта» зарегистрировано в Едином государственном реестре юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ) Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 23 по Красноярскому краю 04.09.2002 за основным государственным регистрационным номером - 1022402647948 (ОГРН – 1022402647948).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ директором ООО «Мечта» является (...).

В выписке из ЕГРЮЛ указано, что (...) зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 23 по Красноярскому краю 20.07.2004.

Учитывая вышеизложенное, ООО «Конс», ООО «Мечта» и ИП (...) являются группой лиц на основании п.п. 2 , 8 ч. 1 ст. 9 ФЗ «О защите конкуренции» и с точки зрения ФЗ «О защите конкуренции» рассматривается как одно лицо.

В 2018 году МБДОУ «Детский сад №10» было заключено 25 контрактов на поставку продуктов питания для нужд МБДОУ «Детский сад №10» с группой лиц, из которых 6 контрактов с ИП (...), 17 контрактов с ООО «Конс» и 2 контракта с ООО «Мечта» на основании Положения о закупках от 28.12.2017, в 2019 году между МБДОУ «Детский сад №10» и ООО «Конс» было заключено 23 контракта на основании Положения о закупках от 12.12.2018 (Таблица 1).

Таблица 1. Контракты, заключенные между МБДОУ «Детский сад №10» и ООО «Конс», ООО «Мечта» и ИП (...) на основании положений о закупках.

№	Поставщик	Дата заключения	Номер	Цена (руб.)	Срок поставки
---	-----------	-----------------	-------	-------------	---------------

1	ИП (...)	09.01.2018	28-10	74595,20	По 30.06.2018
2	ИП (...)	09.01.2018	15-10	115 230,00	По 30.06.2018
3	ИП (...)	09.01.2018	6-10	121704,00	По 30.06.2018
4	ИП (...)	09.01.2018	25-10	25612,80	По 30.06.2018
5	ИП (...)	09.01.2018	26-10	55316,00	По 30.06.2018
6	ИП (...)	01.04.2018	3-10	157784,50	По 30.06.2018
7	ООО «Конс»	01.07.2018	20/1-10	201970,00 По соглашению о расторжении от 29.12.2018: 137166,80	По 30.09.2018
8	ООО «Конс»	01.07.2018	31-10	12144,00	По 31.12.2018
9	ООО «Конс»	01.07.2018	32-10	24260,00	По 31.12.2018
10	ООО «Конс»	01.07.2018	35-10	55380,00	По 31.12.2018
11	ООО «Конс»	01.07.2018	36-10	54583,20	По 31.12.2018
12	ООО «Конс»	01.07.2018	37-10	34683,32	По 31.12.2018
13	ООО «Конс»	01.10.2018	20/2-10	214141,08	По 31.12.2018
14	ООО «Конс»	01.10.2018	39/1-10	208521,55	По 31.12.2018
15	ООО «Конс»	01.10.2018	38/К-10	62764,00	По 31.12.2018
16	ООО «Конс»	01.10.2018	38/1-10	76730,40	По 31.12.2018
17	ООО «Конс»	01.10.2018	37/1-10	57186,00	По 31.12.2018
18	ООО «Конс»	01.10.2018	36/1-10	82555,20	По 31.12.2018
19	ООО «Конс»	01.10.2018	35/1-10	87620,00	По 31.12.2018
20	ООО «Конс»	01.10.2018	34/1-10	204636,00	По 31.12.2018
21	ООО «Конс»	01.10.2018	33-10	34250,00	По 31.12.2018
22	ООО «Конс»	01.10.2018	32/1-10	22340,00	По 31.12.2018
23	ООО «Конс»	01.10.2018	31/1-10	15456,00	По 31.12.2018
24	ООО «Мечта»	01.12.2018	18-10	45600,00	По 31.12.2018
25	ООО «Мечта»	01.12.2018	14-10	16375,00	По 31.12.2018
26	ООО «Конс»	09.01.2019	7-10	91650,00 По соглашению о расторжении от 15.07.2019: 87994,50	По 30.06.2019
27	ООО «Конс»	09.01.2019	8-10	33360,00 По соглашению о расторжении от 15.07.2019: 29145,60	По 30.06.2019
28	ООО «Конс»	09.01.2019	9-10	91760,00 По соглашению от 26.03.2019: 92380,00	По 30.06.2019
29	ООО «Конс»	09.01.2019	10-10	78940,40	По 31.12.2018

30	ООО «Конс»	09.01.2019	12-10	85113,00	По 28.02.2019
31	ООО «Конс»	09.01.2019	13-10	95230,00 По соглашению о расторжении от 15.07.2019: 62290,00	По 30.06.2019
32	ООО «Конс»	09.01.2019	15-10	98562,10	По 28.02.2019
33	ООО «Конс»	09.01.2019	16-10	99571,80 По соглашению о расторжении от 15.07.2019: 93196,00	По 30.06.2019
34	ООО «Конс»	01.03.2019	15/1-10	99796,00 По соглашению о расторжении от 31.03.2019: 77931,30	По 30.04.2019
35	ООО «Конс»	01.03.2019	12/1-10	99545,00 По соглашению о расторжении от 31.03.2019: 62314,00	По 30.04.2019
36	ООО «Конс»	01.04.2019	14/1-10	158837,20	По 31.07.2019
37	ООО «Конс»	01.04.2019	12/2-10	73145,00 По соглашению от 20.05.2019: 99369,00	По 30.09.2019
38	ООО «Конс»	01.04.2019	6/1-10	398368,50	По 31.12.2019
39	ООО «Конс»	01.04.2019	15/2-10	99796,00 По соглашению о расторжении от 15.07.2019: 36270,00	По 30.09.2019
40	ООО «Конс»	16.04.2019	9/1-10	91760,00 По соглашению о расторжении от 15.07.2019: 96487,30	По 30.09.2019
41	ООО «Конс»	20.05.2019	15/3-10	319342,50	По 30.09.2019
42	ООО «Конс»	20.05.2019	12/3-10	302328,00	По 30.09.2019
43	ООО «Конс»	01.07.2019	43-10	99000,00	По 31.12.2019
44	ООО «Конс»	01.07.2019	36-10	99985,00	По 31.12.2019
45	ООО «Конс»	01.07.2019	33-10	81396,00	По 31.12.2019
46	ООО «Конс»	01.07.2019	32-10	97270,00	По 31.12.2019
47	ООО «Конс»	01.07.2019	31-10	36320,00	По 31.12.2019

48	ООО «Конс»	01.07.2019	18-10	24600,00	По 31.12.2019
----	------------	------------	-------	----------	---------------

В 2018 году МБДОУ «Детский сад №10» на основании п. 4 и п. 5 ст. 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ «О контрактной системе») было заключено 11 контрактов на поставку продуктов питания для нужд МБДОУ «Детский сад №10» с группой лиц, из которых 6 контрактов с ИП (...) и 5 контрактов с ООО «Конс», в 2019 году между МБДОУ «Детский сад №10» и ООО «Конс» было заключено 3 контракта (Таблица 2).

Таблица 2. Контракты, заключенные между МБДОУ «Детский сад №10» и ООО «Конс», ООО «Мечта» и ИП (...) на основании п. 4 и 5 ФЗ «О контрактной системе».

№	Поставщик	Дата заключения	Номер	Цена (руб.)	Срок поставки товара
1	ИП (...)	09.01.2018	4-10	189584,80	31.03.2018
2	ИП (...)	09.01.2018	8-10	164573,00	31.03.2018
3	ИП (...)	09.01.2018	9-10	300612,37	30.06.2018
4	ИП (...)	09.01.2018	11-10	207324,50	30.06.2018
5	ИП (...)	01.04.2018	4/1-10	228316,50	31.06.2018
6	ИП (...)	01.04.2018	8/1-10	143882,00	31.07.2018
7	ООО «Конс»	01.07.2018	30-10	90030,50	31.12.2018
8	ООО «Конс»	01.07.2018	30/1-10	123496,00	31.12.2018
9	ООО «Конс»	01.07.2018	34-10	190842,00	30.09.2018
10	ООО «Конс»	01.07.2018	38-10	194197,00	31.12.2018
11	ООО «Конс»	01.07.2018	39-10	49538,60	31.12.2018
12	ООО «Конс»	09.01.2019	14-10	112612,00	31.03.2019
13	ООО «Конс»	09.01.2019	6-10	105216,00	31.03.2019
14	ООО «Конс»	09.01.2019	17-10	370515,00	30.06.2019
				По соглашению о расторжении от 15.07.2019:	
				301148,20	

Таким образом, все указанные контракты были заключены без проведения торгов.

Предмет всех перечисленных выше контрактов (Таблица 1) является поставка продуктов питания для нужд МБДОУ «Детский сад №10».

Цена каждого из вышеуказанных контрактов в соответствии с вышеуказанными положениями не превышает четырехсот тысяч рублей.

Общая сумма контрактов, заключенных в 2018 году на основании Положения о

закупках от 28.12.2017, с группой лиц составляет - 1 996 635,05 руб., из них с ИП (...) составляет 550 242,50 руб., с ООО «Конс» - 1 384 417,55 руб. и с ООО «Мечта» - 61 975,00 руб., в 2019 году с ООО «Конс» на основании Положения о закупках от 12.12.2018, на сумму 2 617 440,40 руб.

Общая сумма контрактов, заключенных с ИП (...) в 2018 году на основании п. 4 и 5 ст. 93 ФЗ «О контрактной системе», составляет 1 234 931,17 руб., с ООО «Конс» - 648 104,10 руб., всего - 1 883 035,27 руб. и в 2019 году с ООО «Конс» - 518 976,20 руб.

Согласно пояснениям, представленным от ООО «Конс» и ИП (...) (вх. № 9157 от 30.05.2019), данными хозяйствующими субъектами заключались контракты, не превышающие максимально допустимой суммы, установленной ФЗ «О контрактной системе», все контракты были заключены на основании направленных ценовых предложений, поэтому в их действиях отсутствуют признаки состава нарушения п. 3 ч. 4 ст. 11 ФЗ «О защите конкуренции».

В пояснениях ООО «Мечта» (исх. № 3 от 05.08.2019; вх. № 13848 от 05.08.2019) указано, что данное общество не нарушило положений ФЗ «О защите конкуренции», поскольку сумма контрактов, заключенных с ООО «Мечта» не превышает максимально допустимой суммы, установленной Положением о закупке от 12.12.2018.

Из пояснений МБДОУ «Детский сад № 10» (вх. № 13937 от 06.08.2019) следует, что поскольку в ФЗ «О контрактной системе» и в ФЗ «О закупках» не содержится термина «искусственное дробление закупки», следовательно, нет прямого запрета на проведения такого рода закупок.

Согласно пояснениям МБДОУ «Детский сад № 10» (вх. № 19020 от 29.10.2019), МБДОУ «Детский сад № 10» считает, что ни один из принципов ФЗ «О закупках» при осуществлении закупок с ИП (...), ООО «Конс» и ООО «Мечта» ими нарушен не был. Также МБДОУ «Детский сад № 10» считает, что проведение закупок на поставку продуктов питания с использованием конкурентных процедур является правом, а не обязанностью заказчика, и заказчик имеет право заключать неограниченное количество сделок с единственным поставщиком. Помимо того, МБДОУ «Детский сад № 10» в своих пояснениях указывает, что объединение всех предметов договора в одну категорию «Продукты питания» и проведение конкурентных процедур с таким лотом повлечет ограничение конкуренции, поэтому антимонопольному органу необходимо рассматривать все предметы договоров, как самостоятельные товарные рынки, не объединяя их в общую категорию.

Комиссия, исследовав материалы дела, ознакомившись с позицией лиц, участвующих в рассмотрении дела, приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 123.21 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) учреждением признается унитарная некоммерческая организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера. Учредитель является собственником имущества созданного им учреждения. На имущество, закрепленное собственником за учреждением и приобретенное учреждением по иным основаниям, оно приобретает право оперативного управления.

По пункту 1 статьи 123.22 ГК РФ государственное или муниципальное учреждение может быть казенным, бюджетным или автономным учреждением.

В силу части 1 статьи 9.2 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (далее – ФЗ «О некоммерческих организациях») бюджетным учреждением признается некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий соответственно органов государственной власти (государственных органов) или органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах.

Согласно части 3 статьи 9.2 ФЗ «О некоммерческих организаций» государственные (муниципальные) задания для бюджетного учреждения в соответствии с предусмотренными его учредительными документами основными видами деятельности формирует и утверждает соответствующий орган, осуществляющий функции и полномочия учредителя.

В силу части 6 статьи 9.2 ФЗ «О некоммерческих организаций» финансовое обеспечение выполнения государственного (муниципального) задания бюджетным учреждением осуществляется в виде субсидий из бюджетов бюджетной системы Российской Федерации.

Согласно подпункту 3 пункта 1 статьи 1 ФЗ «О контрактной системе» указанный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в части, касающейся заключения гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования.

По пункту 7 статьи 3 ФЗ «О контрактной системе» заказчик - государственный или муниципальный заказчик либо в соответствии с частями 1 и 2.1 статьи 15 настоящего Федерального закона бюджетное учреждение, государственное, муниципальное унитарные предприятия, осуществляющие закупки.

Таким образом, при заключении контрактов на поставку продуктов питания, МБДОУ «Детский сад № 10» выступало в качестве заказчика и должно руководствоваться ФЗ «О контрактной системе».

Пп. 4 п. 1 ст. 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – ФЗ «О закупках») установлено, что настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг бюджетным учреждениям при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с частью 3 статьи 2 настоящего Федерального закона и размещенного до начала года в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с частью 1 статьи 4 настоящего Федерального закона, при осуществлении им закупок: а) за счет средств, полученных в качестве дара, в том числе пожертвования (благотворительного пожертвования), по завещанию, грантов, передаваемых безвозмездно и безвозвратно гражданами и юридическими лицами, в том числе иностранными гражданами и иностранными юридическими лицами, а также международными организациями, субсидий (грантов), предоставляемых на

конкурсной основе из соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, если условиями, определенными грантодателями, не установлено иное; б) в качестве исполнителя по контракту в случае привлечения на основании договора в ходе исполнения данного контракта иных лиц для поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, необходимых для исполнения предусмотренных контрактом обязательств данного учреждения; в) за счет средств, полученных при осуществлении им иной приносящей доход деятельности от физических лиц, юридических лиц, в том числе в рамках предусмотренных его учредительным документом основных видов деятельности (за исключением средств, полученных на оказание и оплату медицинской помощи по обязательному медицинскому страхованию).

Положение о закупках МБДОУ «Детский сад № 10» от 28.12.2017 размещено в Единой информационной системе в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> 30.12.2017, а Положение о закупках от 12.12.2018 размещено 18.12.2018.

Таким образом, МБДОУ «Детский сад № 10» в определенных случаях может осуществлять закупочную деятельность на основании указанного федерального закона.

Согласно части 1 статьи 8 Конституции Российской Федерации, в Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. Данная конституционная гарантия реализована в законодательстве о конкуренции.

Статья 34 Конституции Российской Федерации устанавливает, что каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

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 ФЗ «О контрактной системе» 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).

В соответствии с частью 1 статьи 3 ФЗ «О закупках» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1) информационная открытость закупки;

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Независимо от способа закупки принципы, установленные ФЗ «О контрактной системе» и ФЗ «О закупках», должны соблюдаться в полной мере.

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

Об этом же указано в Положениях о закупке МБДОУ «Детский сад № 10», а именно в разделе 6 Положения от 28.12.2017 и в разделе 1.3 Положения от 12.12.2018.

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.

Частью 5 статьи 24 ФЗ «О контрактной системе» предусмотрено, что заказчики не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Часть 2 статьи 8 ФЗ «О контрактной системе» устанавливает запрет на совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям ФЗ «О контрактной системе», в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Указанная правовая позиция отражена, в том числе в Письме Минэкономразвития России от 06.12.2016 № Д28и-3204, от 14.07.2016 № Д28и-1805.

Кроме того, пунктом 3 статьи 1 ГК РФ предусмотрено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно, а в статье 10 ГК РФ конкретизируется запрет на использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

П. 4 ч. 1 ст. 93 ФЗ «О контрактной системе» (в редакции, действующей на момент заключения контрактов) установлено, что закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае осуществления закупки товара, работы или услуги осуществление закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую ста 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.

П. 5 ч. 1 ст. 93 ФЗ «О контрактной системе» (в редакции, действующей на момент заключения контрактов) установлено, что закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае осуществления закупки товара, работы или услуги государственным или муниципальным учреждением культуры, уставными целями деятельности которого являются сохранение, использование и популяризация объектов культурного наследия, а также иным государственным или муниципальным учреждением (зоопарк, планетарий, парк культуры и отдыха, заповедник, ботанический сад, национальный парк, природный парк, ландшафтный парк, театр, учреждение, осуществляющее концертную деятельность, телерадиовещательное учреждение, цирк, музей, дом культуры, дворец культуры, клуб, библиотека, архив), государственной или муниципальной образовательной организацией, организацией для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в которую помещаются дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, под надзор, физкультурно-спортивной организацией на сумму, не превышающую четырехсот тысяч рублей. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать пятьдесят процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем двадцать миллионов рублей.

Заключение посредством проведения закупки у единственного поставщика ряда связанных между собой договоров, фактически образующих единую сделку, искусственно раздробленную для формального соблюдения специальных ограничений в обход норм ФЗ «О контрактной системе», ФЗ «О закупках» и Положений о закупке, противоречит их целям и открывает возможность для приобретения хозяйствующими субъектами незаконных имущественных выгод.

Указанная правовая позиция отражена в ряде решений Арбитражных судов РФ. (Решение Арбитражного суда Красноярского края по делу от 22.10.2019 по делу № А33-18617/2019, Решение Арбитражного суда Красноярского края по делу от 24.10.2019 по делу № А33-25614/2019, Постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 17.10.2019 по делу № А33-10353/2019, Постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 22.08.2019 по делу № А33-14393/2019, Решение Арбитражного суда Красноярского края по делу от 16.05.2019 по делу № А33-9786/2019, Решение Арбитражного суда Красноярского края по делу А33-6166/2018, Постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 23.07.2018 по делу А33-31305/2017, Решение Арбитражного суда Красноярского края по делу А33-13046/2018).

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

Для установления факта «дробления» предмета договоров (контрактов) необходимо

одновременное соблюдение следующих условий:

- 1) предмет договоров (контрактов) предполагает поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся однородными или идентичными;
- 2) поставка таких товаров, выполнение работ либо оказание услуг направлены на удовлетворение единой нужды заказчика;
- 3) такие договоры (контракты) заключены с одним лицом.

Для установления первого признака «дробления» контрактов необходимо проанализировать, являются ли товары, подлежащие поставке в рамках заключенных между МБДОУ «Детский сад № 10» и группой лиц: ООО «Конс», ООО «Мечта» и ИП (...) контрактов идентичными или однородными.

Определение идентичности и однородности товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, сопоставимости коммерческих и (или) финансовых условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг осуществляется в соответствии с методическими рекомендациями (пункт 17 статьи 22 ФЗ «О контрактной системе»).

Согласно пунктам 3.5, 3.6 Методических рекомендаций по применению методов определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), утвержденных Приказом Минэкономразвития России от 02.10.2013 №567, идентичными признаются товары, работы, услуги, обладающие одинаковыми характерными для них основными признаками (качественными характеристиками), в том числе реализуемые с использованием одинаковых методик, технологий, подходов, выполняемые (оказываемые) подрядчиками, исполнителями с сопоставимой квалификацией; однородными признаются товары, работы, услуги, которые, не являясь идентичными, имеют сходные характеристики, что позволяет им быть коммерчески и (или) функционально взаимозаменяемыми.

По результатам рассмотрения заключенных между МБДОУ «Детский сад № 10», ООО «Конс», ООО «Мечта» и ИП (...) контрактов установлено, что предмет вышеуказанных контрактов идентичный, а именно поставка продуктов питания.

Относительно второго условия признания «дробления» предмета договоров, необходимо учитывать различные обстоятельства, такие как заключение договоров в короткий промежуток времени или в один день, доведение лимитов денежных средств до распорядителя (получателя) единым трансфертом, необходимость выполнения государственных (муниципальных) заданий, программ и т.п., место выполнения работ, срок их выполнения, а также иные обстоятельства, свидетельствующие о том, что нужда заказчика для удовлетворения которой заключены договоры, является единой.

Приобретателем по контрактам № 28-10, № 15-10, № 6-10, № 25-10, № 26-10 от 09.01.2018, № 3-10 от 01.04.2018, № 20/1-10, № 31-10, № 32-10, № 35-10, № 36-10, № 37-10 от 01.07.2018, № 20/2-10, № 39/1-10, № 38/К-10, № 38/1-10, № 37/1-10, № 36/1-10, № 35/1-10, № 34/1-10, № 33-10, № 32/1-10, № 31/1-10 от 01.10.2018, № 18-10, № 14-10 от 01.12.2018, № 7-10, № 8-10, № 9-10, № 10-10, № 12-10, № 13-10, № 15-10, № 16-10 от 09.01.2019, № 15/1-10, № 12/1-10 от 01.03.2019, № 14/1-10, № 12/2-10, № 6/1-10, № 15/2-10 от 01.04.2019, № 9/1-10 от 16.04.2019, № 15/3-10, № 12/3-10 от 20.05.2019, № 43-10, № 36-10, № 33-10, № 32-10, № 31-10, № 18-10 от 01.07.2019, № 4-10, № 8-10, № 9-10, № 11-10 от 09.01.2018, № 4/1-10, № 8/1-10

от 01.04.2018, № 30-10, № 30/1-10, № 34-10, № 38-10, № 39-10 от 01.07.2018, № 14-10, № 6-10, № 17-10 от 09.01.2019 является одно и то же лицо, имеющее единый интерес – удовлетворение нужд образовательной организации в обеспечении питанием учащихся, соответственно, данные контракты направлены на достижение единой цели.

Общая стоимость данных сделок превышает как предельно допустимый размер закупки по пункту 5 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» - 400 000 рублей, так и предельно допустимый размер по Положениям о закупке – 1 000 000 руб. и 400 000 руб.

При этом выполняется и третье условие «дробления» предмета договоров – указанные контракты на поставку идентичных товаров, направленные на удовлетворение единой нужды заказчика, заключены с одним лицом – группой лиц: ООО «Конс», ООО «Мечта» и ИП (...).

Из вышеуказанного следует, что все контракты, заключенные между МБДОУ «Детский сад № 10», ООО «Конс», ООО «Мечта» и ИП (...), направлены на достижение единой хозяйственной цели, приобретателем по ним является одно и то же лицо, имеющее единый интерес, предметом – идентичные товары, в связи с чем, они фактически образуют единую сделку, а искусственное «дробление» закупки данных товаров свидетельствует об обходе ограничений, установленных пунктами 4 и 5 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе», разделом 6 Положения от 28.12.2017 и в разделе 1.3 Положения от 12.12.2018.

Довод МБДОУ «Детский сад № 10» о том, что ФЗ «О контрактной системе» не ограничивает возможность заключения с одним и тем же поставщиком нескольких договоров на приобретение одних и тех же товаров по основанию, предусмотренному пунктами 4 и 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, в течение какого-либо календарного периода времени отклоняются Комиссией, поскольку отсутствие в законе ограничения возможности заключения с одним и тем же поставщиком нескольких договоров на приобретение одних и тех же товаров предполагает соблюдение порядка, предусмотренного ФЗ «О контрактной системе». Данную правовую позицию поддерживает Третий арбитражный апелляционный суд в своем Постановлении от 07.11.2016 по делу N А69-2168/2016.

Также довод МБДОУ «Детский сад № 10» о том, что укрупнение лота повлечет ограничение конкуренции отклоняется Комиссией, поскольку нарушает антимонопольное законодательство только необоснованное укрупнение лотов, а сам факт укрупнения лотов не является признаком нарушения антимонопольного законодательства и не обязательно приводит к ограничению конкуренции (Решение Апелляционной коллегии ФАС России от 26 июля 2018 г. по делу № 33; Письмо ФАС России от 17.07.2019 № ИА/61348/19).

При этом статьей 168 ГК РФ установлено, что сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

Согласно разъяснениям, изложенным в пунктах 74 и 75 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела 1 части первой Гражданского кодекса Российской

Федерации», применительно к статьям 166 и 168 ГК РФ под публичными интересами, в частности, следует понимать интересы неопределенного круга лиц, обеспечение безопасности жизни и здоровья граждан, а также обороны и безопасности государства, охраны окружающей природной среды. Сделка, при совершении которой был нарушен явно выраженный запрет, установленный законом, является ничтожной как посягающая на публичные интересы.

В ФЗ «О контрактной системе» и ФЗ «О закупках» содержатся явно выраженные запреты на заключение сделок в обход таких конкурентных способов, без использования которых нарушаются права неопределенного круга третьих лиц – потенциальных участников торгов.

Таким образом, заключение указанных муниципальных контрактов в нарушение норм ФЗ «О контрактной системе» и ФЗ «О закупках» противоречит публичным интересам, поскольку нарушает установленный законодателем порядок привлечения субъектов на товарный рынок, а также нарушает права и законные интересы неопределенного круга лиц, так как последние лишены возможности заключить договор на оказание работ, предусмотренных в вышеназванных договорах.

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

В этой связи и поскольку общая стоимость заключенных контрактов (договоров) превышает предельно допустимый размер закупки у единственного поставщика, заключенные контракты, в силу статьи 168 ГК РФ, являются недействительной (ничтожной) сделкой.

В соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 167 ГК РФ недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения, при недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом.

Аналогичную правовую позицию занимают и Арбитражные суды Российской Федерации. Так, в Постановлении Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 30.08.2019 № 11АП-12465/2019 по делу № А65-6078/2019, суд, руководствуясь ч. 1 ст. 24, п. 5 ч. 1 ст. 93 ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», признал недействительными (ничтожными) сделки, оформленные договорами на оказание услуг, заключенными между ответчиками и применил к ним последствия недействительности ничтожной сделки.

В силу статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом или иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Таким образом, обязанность проверять соответствие положений договора и правовых оснований для его заключения действующему законодательству, в том числе ФЗ «О защите конкуренции», ФЗ «О контрактной системе», ФЗ «О закупках» возложена на обе стороны договора.

В соответствии с пунктом 1 статьи 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Вместе с тем, принцип свободы договора предполагает добросовестность действий его сторон, разумность и справедливость его условий. Свобода договора, предполагая, что стороны действуют по отношению друг к другу на началах равенства и автономии воли и определяют условия договора самостоятельно в своих интересах, при этом не означает, что при заключении договора стороны могут действовать и осуществлять свои права без учета прав других лиц, а также ограничений, установленных ГК РФ и другими законами.

В силу статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом или иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Следовательно, обязанность проверять соответствие положений договора и правовых оснований для его заключения действующему законодательству возложена на обе стороны договора.

В соответствии с абзацем 3 пункта 1 статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Таким образом, ИП (...), ООО «Конс» и ООО «Мечта» самостоятельно совершая определенные действия, в частности, заключая договоры на поставку продуктов питания без анализа правовой основы, обязаны предполагать возможные негативные последствия своих действий.

Заключение договора, являющегося согласованием воли сторон обо всех существенных условиях, в том числе противоречащих законодательству о контрактной системе и антимонопольному законодательству, свидетельствует о наличии антиконкурентного соглашения.

Данная позиция также изложена в решениях арбитражных судов: Решение Арбитражного суда Республики Марий Эл от 25.10.2017 по делу №А38-7831/2017, Решение Арбитражного суда Красноярского края от 26.09.2018 по делу А33-13046/2018; Постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 23.01.2019 по делу № А65-16776/2018.

Таким образом, поскольку заключение договоров между МБДОУ «Детский сад № 10» и группой лиц: ООО «Конс», ООО «Мечта» и ИП (...) было произведено без соблюдения норм ФЗ «О контрактной системе», ФЗ «О закупках» отсутствуют предусмотренные законодателем механизмы, обеспечивающие конкуренцию и максимальную степень удовлетворения заказчиком своих нужд, указанные субъекты фактически получили и реализовали право на заключение вышеназванных договоров на поставку продуктов питания произвольно, по субъективному усмотрению МБДОУ «Детский сад № 10».

Частью 1 статьи 3 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - 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 организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

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.

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.

Пунктом 3 части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции. К таким соглашениям могут быть отнесены, в частности, соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

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, 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.

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 продуктовых и географических границах, так и состав хозяйствующих субъектов, действующих на определенном товарном рынке. С указанной целью управлением проведен анализ состояния конкуренции.

Временной интервал определен исходя из цели исследования – анализа состояния конкурентной среды на рынке поставки продуктов питания в период заключения контрактов на поставку продуктов питания МБДОУ «Детский сад № 10» для нужд учреждения и составил 18 месяцев - с 09.01.2018 по 01.07.2019 (исследуемый период заключения контрактов с ООО «Конс», ООО «Мечта» и ИП (...)).

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 поставки продуктов питания в целях удовлетворения нужд образовательного учреждения.

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 продукты питания.

Географические границы товарного рынка в соответствии со статьей 4 ФЗ «О защите конкуренции» определяют сферу обращения товара (территорию), в границах которой исходя из экономической, технической или иной возможности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Определение географических границ товарного рынка осуществлялось методом установления фактических районов продаж (местоположения приобретателей), хозяйствующих субъектов (продавцов), осуществляющих продажи на рассматриваемом товарном рынке (в предварительно определенных географических границах).

Местоположение заказчика (покупателя) – г. Красноярск, местоположение исполнителей (продавцов) – г. Красноярск. Следовательно, потенциальными исполнителями (продавцами) могут быть любые хозяйствующие субъекты, действующие на территории РФ, постоянно оказывающие подобные услуги (имеющие возможность оказать данные услуги) на территории г. Красноярск (по

месторасположению заказчика, заинтересованного в комплексной услуге по поставке продовольственных товаров с доставкой по месту нахождения точки организации питания учащихся).

Таким образом, географические границы указанного товарного рынка охватываются территорией г. Красноярск.

Рынок поставки продуктов питания среди продавцов (поставщиков) является конкурентным. Субъектный состав участников рынка (продавцов) только действующих на территории Красноярского края, в соответствии со сведениями, размещенными в единой информационной системе в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru>, представлен такими субъектами как: ИП (...) (ИНН (...)), ООО «Сибирский центр оптовой торговли» (ИНН (...)), ООО «Торговый дом «Арго Сиб» (ИНН (...)), ООО «Региональное общество сельскохозяйственной кооперации и торговли» (ИНН (...)), ООО «Региональное общество сельскохозяйственной кооперации и торговли» (ИНН (...)), а также ООО «Рассвет», ООО «Весна», ООО «Лейла+», ООО «Лидер», ООО «Алгоритм Капитал», ИП (...) и иные хозяйствующие субъекты, потенциально имеющие возможность оказать данный вид услуг и оказывающих такой вид услуги в 2018 - 2019 гг.

На основании изложенного Комиссия пришла к выводу, что нарушение антимонопольного законодательства совершено на товарном рынке поставки продуктов питания в пределах географических границ г. Красноярск. Рынок поставки продуктов питания в целях удовлетворения нужд бюджетного учреждения МБДОУ «Детский сад № 10» является конкурентным среди продавцов.

Указанные выводы в совокупности с вышеизложенными правовыми и фактическими обстоятельствами свидетельствуют о том, что в действиях МБДОУ «Детский сад № 10», ООО «Конс», ООО «Мечта» и ИП (...) имеется нарушение пункта 3 части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в заключении/достижении между МБДОУ «Детский сад № 10» и группой лиц: ООО «Конс», ООО «Мечта» и ИП (...) антиконкурентного соглашения, реализованного путем заключения контрактов № 28-10, № 15-10, № 6-10, № 25-10, № 26-10 от 09.01.2018, № 3-10 от 01.04.2018, № 20/1-10, № 31-10, № 32-10, № 35-10, № 36-10, № 37-10 от 01.07.2018, № 20/2-10, № 39/1-10, № 38/К-10, № 38/1-10, № 37/1-10, № 36/1-10, № 35/1-10, № 34/1-10, № 33-10, № 32/1-10, № 31/1-10 от 01.10.2018, № 18-10, № 14-10 от 01.12.2018, № 7-10, № 8-10, № 9-10, № 10-10, № 12-10, № 13-10, № 15-10, № 16-10 от 09.01.2019, № 15/1-10, № 12/1-10 от 01.03.2019, № 14/1-10, № 12/2-10, № 6/1-10, № 15/2-10 от 01.04.2019, № 9/1-10 от 16.04.2019, № 15/3-10, № 12/3-10 от 20.05.2019, № 43-10, № 36-10, № 33-10, № 32-10, № 31-10, № 18-10 от 01.07.2019, № 4-10, № 8-10, № 9-10, № 11-10 от 09.01.2018, № 4/1-10, № 8/1-10 от 01.04.2018, № 30-10, № 30/1-10, № 34-10, № 38-10, № 39-10 от 01.07.2018, № 14-10, № 6-10, № 17-10 от 09.01.2019 на однородный/идентичный товар – поставка продуктов питания для удовлетворения нужд МБДОУ «Детский сад № 10», без проведения публичных процедур, что привело к созданию для группы лиц: ООО «Конс», ООО «Мечта» и ИП (...) преимущественных условий на товарном рынке поставки продуктов питания в целях удовлетворения нужд МБДОУ «Детский сад № 10» и ограничило доступ иных хозяйствующих субъектов на указанный рынок.

Согласно подпунктам «а», «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 о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений и об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства.

Вместе с тем, на момент вынесения решения допущенное нарушение является оконченным, контракты № 128-10, № 15-10, № 6-10, № 25-10, № 26-10 от 09.01.2018, № 3-10 от 01.04.2018, № 20/1-10, № 31-10, № 32-10, № 35-10, № 36-10, № 37-10 от 01.07.2018, № 20/2-10, № 39/1-10, № 38/К-10, № 38/1-10, № 37/1-10, № 36/1-10, № 35/1-10, № 34/1-10, № 33-10, № 32/1-10, № 31/1-10 от 01.10.2018, № 18-10, № 14-10 от 01.12.2018, № 7-10, № 8-10, № 9-10, № 10-10, № 12-10, № 13-10, № 15-10, № 16-10 от 09.01.2019, № 15/1-10, № 12/1-10 от 01.03.2019, № 14/1-10, № 12/2-10, № 6/1-10, № 15/2-10 от 01.04.2019, № 9/1-10 от 16.04.2019, № 15/3-10, № 12/3-10 от 20.05.2019, № 43-10, № 36-10, № 33-10, № 32-10, № 31-10, № 18-10 от 01.07.2019, № 4-10, № 8-10, № 9-10, № 11-10 от 09.01.2018, № 4/1-10, № 8/1-10 от 01.04.2018, № 30-10, № 30/1-10, № 34-10, № 38-10, № 39-10 от 01.07.2018, № 14-10, № 6-10, № 17-10 от 09.01.2019 исполнены, что подтверждается платежными поручениями, представленными МБДОУ «Детский сад № 10».

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи ответчикам обязательного для исполнения предписания о прекращении ограничивающего конкуренцию соглашения и об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства, путем расторжения указанных контрактов.

Вместе с тем, действия по заключению хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем, образуют состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП).

На основании вышеизложенного, Комиссия по рассмотрению дела №132-11-18 о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьями 11, 23, 39, 41, 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

РЕШИЛА:

1. Признать МБДОУ «Детский сад № 10», ИП (...), ООО «Конс» и ООО «Мечта» нарушившими пункт 3 части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции», в части заключения антиконкурентного соглашения, которое привело (могло привести) к ограничению доступа на товарный рынок поставки продуктов питания в целях удовлетворения нужд МБДОУ «Детский сад № 10» путем заключения контрактов № 28-10, № 15-10, № 6-10, № 25-10, № 26-10 от 09.01.2018, № 3-10 от 01.04.2018, № 20/1-10, № 31-10, № 32-10, № 35-10, № 36-10, № 37-10 от 01.07.2018, № 20/2-10, № 39/1-10, № 38/К-10, № 38/1-10, № 37/1-10, № 36/1-10, № 35/1-10, № 34/1-10, № 33-10, № 32/1-10, № 31/1-10 от 01.10.2018, № 18-10, № 14-10 от 01.12.2018, № 7-10, № 8-10, № 9-10, № 10-10, № 12-10, № 13-10, № 15-10, № 16-10 от 09.01.2019, № 15/1-10, № 12/1-10 от 01.03.2019, № 14/1-10, № 12/2-10, № 6/1-10, № 15/2-10 от 01.04.2019, № 9/1-10 от 16.04.2019, № 15/3-10, № 12/3-10 от 20.05.2019, № 43-10, № 36-10, № 33-10, № 32-10, № 31-10, № 18-10 от 01.07.2019, № 4-10, № 8-10, № 9-10, № 11-10 от 09.01.2018, № 4/1-10, № 8/1-10 от 01.04.2018, № 30-10, № 30/1-10, № 34-10, № 38-10, № 39-10 от 01.07.2018, № 14-10, № 6-10, № 17-10 от 09.01.2019 на поставку продуктов питания без проведения публичных процедур

2. Обязательное для исполнения предписание по делу не выдавать.

3. Передать в необходимом объеме копии материалов дела № 50-11-19 (024/01/11-313/2019) уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении МБДОУ «Детский сад № 10», ИП (...), ООО «Конс» и ООО «Мечта», а также в отношении виновных должностных лиц МБДОУ «Детский сад № 10», ООО «Конс» и ООО «Мечта» дел об административных правонарушениях по статье 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке статьи 52 Федерального закона «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии (...)

Члены Комиссии (...)

(...)