

Прокуратура Козульского района
ул. Пролетарская, 34, п. Козулька, 662050

Администрация Козульского района
ул. Советская, 59, пгт. Козулька, Красноярский
край, 662050

МБУК «Козульская ЦКС»
ул. Советская, 60, пгт. Козулька, Красноярский
край, 662050

ООО «Энергия»
ул. Глинки, д.17, корп. б, г. Красноярск, 660031

ООО «СК АРГО»
ул. Полтавская, д.38, эт. 2, ком. 2, г. Красноярск,
660012

РЕШЕНИЕ

по делу № 24-16-20 (024/01/16-1752/2020)

«11» ноября 2020 года

г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии 28 октября 2020 года.

В полном объеме решение изготовлено 11 ноября 2020 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя управления - начальник контрольного отдела; члены

Комиссии – <...>, начальник правового отдела; <...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок, рассмотрев дело №24-16-20 (024/01/16-1752/2020), возбужденное в отношении Администрации Козульского района Красноярского края, муниципального бюджетного учреждения культуры «Централизованная клубная система Козульского района» (ул. Советская, 60, пгт. Козулька, Красноярский край, 662050; ИНН/ОГРН 2421002984/1032400683721), общества с ограниченной ответственностью «Энергия» (ул. Глинки, д.17, корп. б, г. Красноярск, 660031; ИНН/ОГРН 2462042023/1152468022057) (далее – ООО «Энергия»), общества с ограниченной ответственностью «СК АРГО» (ул. Полтавская, д.38, эт. 2, ком. 2, г. Красноярск, 660012; ИНН/ОГРН 2465181956/ 1182468033461) (далее – ООО «СК АРГО») по признакам нарушения, предусмотренного пунктом 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»),

в отсутствие лиц, участвующих в деле, надлежащим образом уведомленных о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступило обращение прокуратуры Козульского района (исх.№86-01-2020 от 25.03.2020, вх.№6780 от 20.04.2020) с просьбой о проведении проверки на предмет соответствия требованиям антимонопольного законодательства действий МБУК «Козульская ЦКС», связанных с заключением контрактов с ООО «СК АРГО» и ООО «Энергия» на выполнение работ по капитальному ремонту крыши нежилого здания.

По результатам рассмотрения вышеназванного обращения, в связи с выявлением в действиях Администрации Козульского района, МБУК «Козульская ЦКС», ООО «СК АРГО», ООО «Энергия» признаков нарушения, предусмотренного пунктом 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся: в достижении антиконкурентного соглашения между Администрацией Козульского района, МБУК «Козульская ЦКС», ООО «СК АРГО», ООО «Энергия» реализованного посредством заключения без проведения публичных процедур контрактов №18 2008/19 от 20.08.2019, № 0909/19 от 09.09.2019; в достижении антиконкурентного соглашения между Администрацией Козульского района, МБУК «Козульская ЦКС», ООО «Энергия», реализованного посредством заключения без проведения публичных процедур контрактов №1408/19 от 14.08.2019, №1709/19 от 17.09.2019, приказом Красноярского УФАС России от 19.06.2019 №137 возбуждено настоящее дело.

До возбуждения дела МБУК «Козульская ЦКС» представила письменные пояснения (вх.№ 8220 от 12.05.2020), согласно которым у учреждения протекала крыша, вследствие чего в 2018 году обвалился потолок над сценой. Поэтому требовался незамедлительный ремонт крыши. Вместе с тем, денежные средства были выделены только в 2019 году в рамках соглашения о предоставлении субсидии от 09.07.2019 №166/12-19.

Определением от 03.07.2020 о назначении дела №24-16-20 (024/01/16-1752/2020) о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению к участию в рассмотрении дела в качестве ответчиков привлечены Администрация Козульского района, МБУК «Козульская ЦКС», ООО «СК АРГО», ООО «Энергия», в качестве заявителя прокуратура Козульского района, рассмотрение дела назначено на 18 сентября 2020 года.

Определением от 18.09.2020 рассмотрение дела отложено, назначено на 28 октября 2020 года.

28 октября 2020 года дело № 24-16-20 (024/01/16-1752/2020) рассмотрено в отсутствие лиц, участвующих в деле, надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения дела.

МБУК «Козульская ЦКС» поддержало позицию, изложенную ранее.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к выводу, что в материалах дела содержится достаточно доказательств для принятия законного, обоснованного и мотивированного решения по делу.

При рассмотрении дела №24-16-20 (024/01/16-1752/2020) Комиссией установлены следующие, имеющие значение для рассмотрения дела, обстоятельства.

Уставом МБУК «Козульская ЦКС» установлено, что МБУК «Козульская ЦКС» является некоммерческой организацией, созданной в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях», и не преследует извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности, не распределяет полученную прибыль между участниками (учредителями), а направляет ее на уставные цели.

Пунктом 1.4 Устава предусмотрено, что учредителем и собственником имущества МБУК «Козульская ЦКС» является администрация Козульского района Красноярского края.

Согласно пункту 1.5 Устава учреждение находится в ведомственном подчинении администрации Козульского района.

В соответствии с пунктом 5.2 Устава руководителем МБУК «Козульская ЦКС» является директор, который назначается и освобождается от должности Администрации Козульского района в соответствии с действующим законодательством из числа лиц, имеющих высшее или высшее профессиональное образование и стаж работы не менее 3 лет в данной сфере, или среднее профессиональное и стаж работы 5 лет в данной сфере. Администрация Козульского района заключает с руководителем МБУК «Козульская ЦКС» срочный трудовой договор.

Согласно пункту 5.3 Устава руководитель МБУК «Козульская ЦКС» осуществляет оперативное руководство деятельностью Учреждения; без доверенности действует от имени Учреждения, представляет его во всех учреждениях, предприятиях и организациях, в судах, как на территории России, так и за ее пределами; в пределах, установленных трудовым договором и настоящим уставом Учреждения, заключает сделки, договоры (контракты), соответствующие целям деятельности Учреждения, выдает доверенности, открывает лицевые и расчетные счета в порядке, предусмотренном законодательством; по согласованию с Учредителем утверждает в пределах своих полномочий штатное расписание и структуру Учреждения; принимает, увольняет работников Учреждения в соответствии с нормами трудового законодательства, утверждает их должностные обязанности; издает приказы, распоряжения и дает указания, обязательные для всех работников Учреждения; обеспечивает сохранность и

эффективное использование имущества, закрепленного на праве оперативного управления; предоставляет в установленные сроки все виды отчетности, предусмотренные органами статистики, финансовыми и налоговыми органами; является распорядителем кредитов; вправе сформировать совещательные органы Учреждения, функции и состав которых определяются соответствующими положениями, утвержденными руководителем Учреждения; обязан соблюдать законодательство Российской Федерации, а также обеспечить его соблюдение при осуществлении Учреждением своей деятельности; обязан организовывать ведение военного учета работников Учреждения согласно действующему законодательству; выполняет иные функции, вытекающие из настоящего устава.

Между Министерством финансов Красноярского края и Администрацией Козульского района заключено соглашение от 09.07.2019 №166/12-19 о предоставлении субсидии муниципальному образованию Красноярского края из краевого бюджета (далее – Соглашение).

Согласно пункту 1.1 Соглашения субсидии направлены на развитие и повышение качества работы муниципальных учреждений, предоставления новых муниципальных услуг, повышения их качества.

Объем субсидии составляет 1 946 800 рублей.

В соответствии с приложением №1 к Соглашению капитальный ремонт крыши здания районного дома культуры – базового учреждения МБУК «Козульская ЦКС» указан как единственное мероприятие, на которое предоставлена субсидия.

В период с 14.08.2019 по 17.09.2019 между МБУК «Козульская ЦКС» и ООО «СК АРГО» заключены следующие контракты на выполнение капитального ремонта крыши нежилого здания, расположенного по адресу: Красноярский край, Козульский район, р.п. Козулька, ул. Советская, д.60.

Таблица 1

п/п	№ контракта	Дата заключения контракта	Цена контракта	Сроки выполнения работ	Предмет контракта
1	1408/19	14.08.2019	351 082,80	15.09.2019-14.10.2019	Демонтажные работы, погрузка и транспортировка строительного мусора, устройство обрешетки
2	1709/19	17.09.2019	397 569,60	10.10.2019-30.10.2019	Установка элементов безопасности кровли, молниезащиты, водосточной системы, устройство слуховых окон

Указанные контракты заключены в соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Предмет данных контрактов – работы, связанные с выполнением капитального

ремонта крыши нежилого здания, расположенного по адресу: Красноярский край, Козульский район, р.п. Козулька, ул. Советская, д.60.

Указанные контракты заключены в короткий промежуток времени.

Цена каждого контракта не превышает 600 тысяч рублей, при этом общая сумма контрактов составляет 748 652,40 рублей.

Основные денежные средства, которыми оплачиваются работы, получены из краевого бюджета за счет субсидии, предусмотренной Соглашением от 09.07.2019 №166/12-19.

Также в период с 20.08.2019 по 09.09.2019 между МБУК «Козульская ЦКС» и ООО «Энергия» заключены следующие контракты на выполнение капитального ремонта крыши нежилого здания, расположенного по адресу: Красноярский край, Козульский район, р.п. Козулька, ул. Советская, д.60.

п/п	№ контракта	Дата заключения контракта	Цена контракта	Сроки выполнения работ	Предмет контракта
1	2008/19	20.08.2019	598 639,20	25.09.2019-24.10.2019	Устройство кровли
2	0909/19	09.09.2019	595 815,60	05.10.2019-30.10.2019	Монтаж доборных элементов

Указанные контракты заключены в соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Предмет данных контрактов – работы, связанные с капитальным ремонтом крыши нежилого здания, расположенного по адресу: Красноярский край, Козульский район, р.п. Козулька, ул. Советская, д.60.

Таким образом, работы, предусмотренные вышеуказанными контрактами технологически и функционально связаны между собой, направлены для удовлетворения единой нужды заказчика – поддержание здания в состоянии, отвечающем требованиям безопасности и функциональному назначению

Указанные контракты заключены в короткий промежуток времени.

Цена каждого контракта не превышает 600 тысяч рублей, при этом общая сумма контрактов составляет 1 194 454,80 рублей.

Основные денежные средства, которыми оплачиваются работы, получены из краевого бюджета за счет субсидии, предусмотренной Соглашением от 09.07.2019 №166/12-19.

Согласно письменным пояснениям директора МБУК «Козульская ЦКС» <...> (вх.

№8220 от 12.05.2020) составление договоров производилось заведующей филиалом РДК <...>. В свою очередь <...> получила контактные данные представителя этих фирм от отдела культуры и кино Администрации Козульского района, а именно <...>, которая пояснила, что решение о заключении контрактов с ООО «СК АРГО» и ООО «Энергия» принято на уровне главы района. <...> дано указание на составление этих 4 контрактов. Сделки были согласованы с юристами администрации.

Согласно письменным пояснениям Администрации Козульского района, исполнителем по которым указана <...> (исх.№АГ-2025-19 от 22.05.2020, вх.№9180 от 25.05.2020), запрос на согласование крупной сделки МБУК «Козульская ЦКС» на выполнение капитального ремонта крыши нежилого здания, расположенного по адресу: Красноярский край, Козульский район, р.п. Козулька, ул. Советская, д.60 не поступал. Указания в адрес МБУК «Козульская ЦКС» о заключении контрактов с ООО «СК АРГО» и ООО «Энергия» давались в устной форме лично Главой района.

Исследовав материалы дела, Комиссия по рассмотрению дела пришла к следующим выводам.

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 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 организациях» 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 организациях» 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 муниципальных контрактов на выполнение капитального ремонта крыши МБУК «Козульская ЦКС» выступало в качестве заказчика и должно руководствоваться 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 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).

Независимо от способа закупки принципы ФЗ «О контрактной системе» 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). 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.

Закупка у единственного поставщика является неконкурентным способом, случаи избрания которого закреплены в статье 93 ФЗ «О контрактной системе».

Согласно пункту 5 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе», в редакции, действовавшей на момент заключения контрактов, 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, дом (центр) народного творчества, дом (центр) ремесел, клуб, библиотека, архив), государственной или муниципальной образовательной организацией, государственной или муниципальной научной 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 шестисот тысяч рублей. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать пять миллионов рублей или не должен превышать пятьдесят процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем тридцать миллионов рублей.

Объем закупок МБУК «Козульская ЦКС», заключенных на основании пункта 5 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе», составляет 3 468 447,20 рублей.

Таким образом, объем закупок на основании пункта 5 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» учреждением не превышен.

Вместе с тем, закон не содержит ограничений в количестве закупок, которые заказчик вправе осуществить у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании пункта 5 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе», в том числе в случаях, когда предметом контрактов является приобретение одних и тех же товаров, работ, услуг.

Данный вывод согласуется также и с правовыми позициями, отраженными в Письме Минэкономразвития России от 06.04.2015 № Д28и-956, письме ФАС России от 25.04.2017 № РП/27902/17.

Кроме того, данный вывод подтверждается также и практикой ФАС России (Решение о рассмотрении жалобы на постановление о наложении штрафа от 03.10.2018 по делу об административном правонарушении № 2112-ФАС52-АД-7.29-09/10-18 (302-ДР)), согласно которой при отсутствии доказательств умышленных, намеренных действий по заключению контрактов с единственным поставщиком, направленных на обход установленных законодателем правил определения поставщиков, подрядчиков, исполнителей, действия заказчиков и их должностных лиц нельзя признавать незаконными.

Данный вывод также соотносится с Письмом ФАС России от 14.11.2019 № ИА/100041/19 «О порядке применения пунктов 4,5 части 1 статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», согласно пунктам 4, 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе при условии соблюдения лимитов объемов закупок, установленных указанными пунктами части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться на суммы до трехсот тысяч рублей, при этом годовой объем таких закупок не должен превышать два миллиона рублей или не должен превышать пять процентов совокупного объема закупок и не должен составлять более чем пятьдесят миллионов рублей, а для отдельных заказчиков, указанных в пункте 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе - до шестисот тысяч рублей, при этом годовой объем таких закупок не должен превышать пять миллионов рублей или не должен превышать пятьдесят процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем тридцать миллионов рублей.

Более того, при осуществлении закупок у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании пунктов 4, 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, в том числе на приобретение одноименных товаров, работ, услуг, Закон о контрактной системе не содержит иных ограничений.

С учетом изложенного, по мнению ФАС России, само по себе неоднократное приобретение одноименных товаров, работ, услуг у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с соблюдением требований, установленных пунктами 4, 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, не является нарушением требований Закона о контрактной системе (например, заключение трех договоров от 25.10.2019 на поставку бумаги формата А4 с единственным поставщиком на сумму 290 000 рублей каждый), если такие действия не являются результатом антиконкурентного соглашения (статья 16 Закона о защите конкуренции).

Аналогичная позиция изложена в Решениях Ставропольского Краевого суда от 23.05.2018 по делу № 7-339/2018, Владимирского областного суда от 02.03.2018 по делу N 11-39/2018, Смоленского областного суда от 18.06.2017 по делу № 21-236/2017, Верховного суда Республики Алтай от 05.06.2014 по делу № 21-35/2014.

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.

Согласно позиции, изложенной в Постановлении Верховного суда РФ от 07.10.2019 № 73-АД19-2) 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», противоречит его целям и открывает возможность для приобретения хозяйствующими субъектами незаконных имущественных выгод.

Указанная правовая позиция отражена в ряде решений Арбитражных судов РФ. (Постановление Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 12.11.2014 по делу №А74-1116/2014, Решение Арбитражного суда Красноярского края от 02.10.2017 №А33-10038/2017, 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 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.

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 органы или 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 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

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.

То есть, необходимо доказывать, что имела место именно договоренность о достижении антиконкурентного соглашения. Одним из таких доказательств может выступить системность заключения контрактов с одним и тем же лицом на поставку идентичных товаров.

На необходимость устанавливать все элементы состава нарушения обращалось внимание и в судебной практике (Постановление Президиума ВАС РФ от 26.03.2013 № 1409/12 по делу № А65-642/2012; Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного суда РФ от 08.04.2015 № 310-ГК14-6781 по делу № А36-4845/2013).

В рамках рассмотрения дела установлено, что между МБУК «Козульская ЦКС» и ООО «Энергия» в период с 20.08.2019 по 09.09.2019 заключено 2 контракта, между МБУК «Козульская ЦКС» и ООО «СК АРГО» в период с 14.08.2019 по 17.09.2019 заключено 2 контракта. Иных контрактов с вышеуказанными хозяйствующими субъектами МБУК «Козульская ЦКС» не заключало.

Несмотря на аналогичные предметы, основания для признания вышеперечисленной группы контрактов заключенных с целью обхода, процедур, установленных Законом, отсутствуют ввиду следующего.

Обход закона – это достижение результата вопреки публичным интересам посредством использования юридической конструкции, которая прямо не

запрещена императивной нормой. В таких сделках нет расхождения между волей и выраженным волеизъявлением и стороны стремятся к достижению того правового результата, на который направлена сделка.

Иными словами, запрет на обход закона направлен на обеспечение эффективной реализации строго императивного по смыслу предписания, суть которого состоит в невозможности достижения того или иного результата посредством правовой конструкции, прямо не запрещенной соответствующей нормой.

Данный вывод соотносится с выводами Арбитражного суда Уральского округа, выраженные в постановлении от 29.08.2019 № Ф09-4412/19 по делу № А60-42282/2018.

Из совокупности правовых норм ФЗ «О защите конкуренции», ФЗ «О контрактной системе» следует, что для доказывания факта нарушения запретов, установленных антимонопольным законодательством в части недопустимости антиконкурентных соглашений, необходимо доказать направленность действий ответчиков именно на обход установленных законодателем императивных правил определения подрядчика, а также направленность соглашения на предоставление преимуществ определенному хозяйствующему субъекту в результате такого обхода императивных правил.

Для определения направленности таких действий на обход установленных ФЗ «О контрактной системе» правил определения подрядчика необходимо учесть обстоятельства, связанные с мерами, которые принимались/не принимались заказчиком для соблюдения установленных законодателем правил.

Имеющиеся в материалы дела доказательства не подтверждают факт наличия в действиях Администрации Козульского района, МБУК «Козульская ЦКС», ООО «Энергия», ООО «СК АРГО» всех признаков нарушения запрета, установленного статьей 16 ФЗ «О защите конкуренции».

Антимонопольным органом не установлено письменных доказательств дачи указаний Администрацией Козульского района о заключении контрактов МБУК «Козульская ЦКС» с ООО «Энергия» и ООО «СК АРГО».

Таким образом, МБУК «Козульская ЦКС» самостоятельно принимало решение о заключении контрактов №18 2008/19 от 20.08.2019, № 0909/19 от 09.09.2019, №1408/19 от 14.08.2019, №1709/19 от 17.09.2019.

Сам по себе факт заключения контрактов с ООО «Энергия» и ООО «СК АРГО» как с единственными поставщиками не может свидетельствовать о предоставлении последним каких-либо преимущественных условий деятельности.

Таким образом, одного лишь факта заключения контрактов на выполнение идентичных либо однородных работ в один день или с небольшим временным промежутком с одним и тем же лицом недостаточно для вывода о нарушении антимонопольного законодательства.

Как ООО «Энергия», так и ООО «СК АРГО» являются коммерческими организациями, и соответственно их деятельность направлена на извлечение прибыли, иной возможности заключения договора у них не имелось. Кроме того, обязанность соблюдения процедуры, предусмотренной действующим

законодательством, регламентирующей закупочную деятельность возложена законодателем на лицо, осуществляющее закупку.

Комиссия не усматривает в действиях последних признаков недобросовестности или иного злоупотребления правом и умысла на извлечение незаконной выгоды при осуществлении своей основной деятельности.

Доказательств того, что МБУК «Козульская ЦКС» намерено, вступило в антиконкурентные соглашения с ООО «Энергия» и ООО «СК АРГО» и заключило вышеуказанные контракты по предварительному сговору с последними в целях ухода от конкурентных процедур, антимонопольным органом в рамках рассмотрения дела не установлено.

Кроме того, согласно письменным пояснениям МБУК «Козульская ЦКС» (вх.№ 8220 от 12.05.2020) у учреждения протекала крыша, вследствие чего в 2018 году обвалился потолок над сценой. Поэтому требовался незамедлительный ремонт крыши. Вместе с тем, денежные средства были выделены только в 2019 году в рамках соглашения о предоставлении субсидии от 09.07.2019 №166/12-19.

Таким образом, осуществление закупки именно у единственного поставщика было продиктовано необходимостью оперативного устранения проблем с крышей учреждения.

МБУК «Козульская ЦКС», руководствуясь нормами действующего законодательства, надлежащим образом обеспечивало результативность и эффективность использования бюджетных средств.

Данные выводы также подтверждаются Решением Ставропольского краевого суда от 23.05.2018 по делу № 7-339/2018, Решением Арбитражного суда Красноярского края от 13.02.2020 года по делу № А33-26293/2019.

Кроме того, к числу основных принципов контрактной системы относятся принцип ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд и принцип эффективности осуществления закупки (эффективного использования источников финансирования), который должен соблюдаться наряду с принципом обеспечения конкуренции (Обзор судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», утвержден Президиумом ВС РФ от 28.06.2017).

То есть, заключение контрактов с ООО «Энергия» и ООО «СК АРГО» могло быть вызвано не целью предоставления преимуществ указанным хозяйствующим субъектам, а необходимостью соблюдения иных принципов ФЗ «О контрактной системе».

Данный довод подтверждается решением Арбитражного суда Красноярского края по делу № А33-24480/2019.

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.

Соответственно, по результатам анализа фактических и правовых обстоятельств при заключении контрактов между МБУК «Козульская ЦКС» и ООО «СК АРГО», а также между МБУК «Козульская ЦКС» и ООО «Энергия» признаков ограничения конкуренции не установлено.

Комиссия не усматривает, что действия ответчиков привели либо могли привести к нарушению охраняемого законом баланса экономических интересов хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на одном и том же рынке в соответствующих географических границах, как и не усматривает последствия в виде ограничения конкуренции.

Таким образом, исследовав материалы дела, оценив доказательства в совокупности с учетом действующего антимонопольного законодательства (ФЗ «О контрактной системе»), Комиссия приходит к выводу о том, что в действиях Администрации Козульского района, МБУК «Козульская ЦКС», ООО «СК АРГО», ООО «Энергия», выразившихся в заключении без проведения публичных процедур контрактов №18 2008/19 от 20.08.2019, № 0909/19 от 09.09.2019, №1408/19 от 14.08.2019, №1709/19 от 17.09.2019, отсутствуют нарушения, предусмотренное пунктом 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции».

Пунктом 1 части 1 статьи 48 ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях (бездействии).

При указанных обстоятельствах, руководствуясь статьями 16, 23, 41, 48, Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

На основании пункта 1 части 1 статьи 48 ФЗ «О защите конкуренции» производство по делу № 24-16-20 (024/01/16-1752/2020) возбужденному в отношении Администрации Козульского района, МБУК «Козульская ЦКС», ООО «Энергия», ООО «СК АРГО» по признакам нарушения, предусмотренного пунктом 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», прекратить в связи с отсутствием (неподтверждением факта) нарушения антимонопольного законодательства.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке статей 23 и 52 Федерального закона 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в течение трех месяцев с момента вынесения решения.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

Исп. Наследников Юрий Викторович

8(391) 211-33-86