

Комиссия Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии –«<...>»;

Члены Комиссии: «<...>»;

в присутствии:

- представителя заявителя ООО «ОП «Легионер» «<...>» ,

- представителей ответчика ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ –«<...>»,

рассмотрев материалы дела №07-16-245/2016 в отношении ФГБОУ Оренбургский ГАУ по признакам нарушения требований антимонопольного законодательства, установленных ч.1 ст.17 Федерального закона «О защите конкуренции» 135-ФЗ от 26.07.2006 года (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступила жалоба («<...>») ООО «ОП «Легионер» («<...>») (далее – заявитель) на действия ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ («<...>») (далее – заказчик, организатор торгов) по признакам нарушения п.1 ч.1 ст.17 Федерального закона «О защите конкуренции» 135-ФЗ от 26.07.2006 года, выразившегося в действиях, путем создания преимущественных условий (ООО«<...>») в части заключения договоров на оказание охранных услуг в количестве 48 штук с единственным поставщиком без проведения конкурентной закупочной процедуры, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции путем создания преимущественных условий (ООО«<...>»).

Оренбургским УФАС России Приказом №«<...>» от «<...>» г. было возбуждено дело №07-16-245/2016 в отношении ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ и ООО «<...>» по признакам нарушения требований, установленных п.1 ч.1 ст.17 Федерального закона «О защите конкуренции» 135-ФЗ от 26.07.2006 года путем создания преимущественных условий (ООО«<...>») в части заключения договоров на оказание охранных услуг в количестве 48 штук с единственным поставщиком без проведения конкурентной закупочной процедуры.

ООО «ОП «Легионер» считает, что «ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ в 2016г. заключало договора с ООО «<...>» без проведения конкурентных процедур, то есть с единственным поставщиком. Тем самым, лишило возможности принять участие в конкурентных процедурах и в равных условиях бороться за заключение договоров по охране объектов ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ. Также заказчик создал преимущественные условия ООО «<...>» при заключении договоров по оказанию охранных услуг для нужд ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ».

Исходя из содержания письменных пояснений ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ («<...>») следует, что «первоначально закупку на охранные услуги по объектам ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ, планировалось осуществить на средства субсидий, полученных на выполнение государственного задания. В соответствии с требованиями Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о контрактной системе) был размещен открытый конкурс (№«<...>»). Срок оказания услуг: 01.05.2016 г. по 30.04.2017 г.

Учредителями ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ была доведена информация о сокращении финансирования, в связи с чем 01 апреля 2016 г. на основании ч. 1 ст. 36 Закона о контрактной системе ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ было принято решение отменить открытый конкурс, поскольку денежных средств для принятия долгосрочных обязательств за счет субсидий не было.

После отмены процедуры, проводимой по Закону о контрактной системе, было принято решение осуществлять закупки на оказание охранных услуг за счет средств, полученных при осуществлении вузом иной приносящей доход деятельности от физических лиц, юридических лиц, в том числе в рамках предусмотренных учредительным документом основных видов деятельности, то есть в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельным видам юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

В последующем, руководствуясь Законом о закупках и п. 14 ст. 58 Положения о закупках, ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ приняло решение о закупках на оказание охранных услуг у единственного поставщика с ООО«<...>», так как на момент отказа от проведения открытого конкурса, указанная организация заканчивала исполнять обязательства по договору №«<...>».

Согласно п.14 ст.58 Положения о закупке товаров, работ, услуг ФГБОУ ВО ГАУ, утвержденного распоряжением Минсельхоза России №151-р от 25.12.2015г. (далее – Положение о закупках), закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае, если

закупка продукции не превышает 400 000 рублей по одной сделке (договору).

По мнению представителей ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ, так как все имеющиеся денежные средства на начало 2016г. уже были распланированы под другие обязательства, тем самым учреждение вынуждено было заключать договоры на оказание охранных услуг исходя из дополнительно поступающих ежемесячно денежных средств.

В соответствии с письмами Министерства экономического развития РФ (№Д28и-1373 от 15.05.2015г. и №ОГ-Д28-7618 от 08.06.2016г.), закупка не может быть спланирована и осуществлена в случае отсутствия лимитов бюджетных обязательств, доведенных до заказчика.

После поступления денежных средств, осуществлялась корректировка и утверждение плана финансово-хозяйственной деятельности, и вносились соответствующие изменения в план закупки. То есть в конце месяца на следующий месяц принималось решение о проведении закупки на оказание охранных услуг.

Поступившие денежные средства от приносящей доход деятельности распределялись ежемесячно в зависимости от потребностей, в том числе принималось решение о проведении закупки на оказание охранных услуг.

В виду отсутствия финансовой возможности заключить договор на длительный период времени посредством конкурса и наличия большого количества объектов было принято вынужденное решение о закупке с единственным поставщиком.

Кроме того, заказчиком было отмечено, что при выборе охранной организации были учтены следующие обстоятельства, а именно:

- ООО «<...>» неоднократно становилось победителем в конкурентных процедурах проводимых заказчиком, предлагая лучшие условия исполнения контракта по показателям цены и качества;
- на протяжении длительного периода времени ООО «<...>» качественно оказывало охранные услуги, неустойки не выставлялись;
- ООО «<...>» в 2016г. стало победителем из семи участников, принявших участие в проводимом открытом конкурсе на оказание охранных услуг (№0353100003016000016), согласно протоколу подведения итогов №«<...>», который был в последующем отменен;
- заказчиком был проведен мониторинг имеющихся на рынке охранных услуг цен, были запрошены коммерческие предложения от различных охранных организаций (ООО «<...>» - 135 рублей/час, ООО «<...>» -125 –рублей/час», ООО «<...>»-110 рублей/час, АОО «<...>»-100 рублей/час, ООО «<...>»- 90 рублей/час);
- ООО «<...>» имеет необходимое количество лицензированных охранников».

Согласно письменным («<...>») и устным пояснениям ООО «<...>» следует, что «данная организация имеет большой опыт оказания охранных услуги, участвует в конкурентных закупках и заключает договоры с иными заказчиками, а также имеет необходимый штат лицензированных охранников. Кроме того, ранее ООО «<...>»заключало договора на оказание охранных услуг с ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ по итогам проведенных конкурентных процедур в которых охранные предприятия принимало непосредственное участие.

В связи с тем, что в 2016г. заказчик отменил проведение открытого конкурса на оказание охранных услуг договоры по охране объектов ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ были заключены с ООО «<...>» как с единственным поставщиком. Кроме того, согласно коммерческим предложениям«<...>» ООО предложило цену за один час в размере 90 рублей.

ООО «<...>» считает, что заключая договоры на охрану объектов ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ в 2016г., охранные организации не нарушало действующее законодательство РФ».

В силу п.1 ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции, при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: координация организаторами торгов запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации.

Определением Оренбургского УФАС России («<...>») участие в деле ООО «<...>» в качестве ответчика было прекращено, в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях ООО«<...>».

Определением Оренбургского УФАС России («<...>») действия ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ были переклассифицированы с п.1 ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции на ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

Определением Оренбургского УФАС России («<...>») были внесены изменения в определение («<...>») в части указания требований, предусмотренных ч.1.2 ст.47 Закона о защите конкуренции.

Переквалификация правонарушения в отношении ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ была связана с тем, что в 2016г. (с апреля по ноябрь) вышеуказанным учреждением были заключены договоры на оказание охранных услуг в количестве 48 штук с единственным поставщиком без проведения конкурентной закупочной процедуры.

Определением Оренбургского УФАС России («<...>») в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела рассмотрение дела было отложено на 03.05.2017 на 14 часов 30 минут.

Заключение об обстоятельствах дела №07-16-245/2016 («<...>») было отправлено в адрес ООО «ОП «Легионер» и ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ.

Представитель ООО «ОП «Легионер» поддержал доводы, изложенные в заключении об обстоятельствах дела №07-16-245/2016.

Представители ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ с доводами, изложенными в заключении об обстоятельствах дела №07-16-245/2016 не согласись, предоставили письменные пояснения («<...>»). Согласно данным пояснениям, решение о заключении договоров с ООО «<...>» определялось по результатам проведенного мониторинга среди охранных организаций по стоимости охранных услуг. Кроме того, в связи с отсутствием денежных средств учреждение не могло провести конкурентную процедуру и заключить договоры на длительный период, так как в конце каждого месяца на следующий месяц принималось решение о проведении закупок на оказание охранных услуг как с единственным поставщиком, поскольку времени на проведение конкурентных процедур было не достаточно.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия Оренбургского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции, при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Согласно ч.5 ст.17 Закона о защите конкуренции, положения [части 1](#) настоящей статьи распространяются в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным [законом](#) от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

В силу ст. 10 Гражданского кодекса РФ, не допускается осуществление действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

Первоначально закупку на охранные услуги по объектам ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ, планировалось осуществить на средства субсидий, полученных на выполнение государственного задания. В соответствии с требованиями Закона о контрактной системе был размещен открытый конкурс (№«<...>»). Срок оказания услуг: 01.05.2016 г. по 30.04.2017 г.

Учредителями ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ была доведена информация о сокращении финансирования, в связи с чем 01 апреля 2016 г. на основании ч. 1 ст. 36 Закона о контрактной системе ФГБОУ ВО Оренбургским ГАУ было принято решение об отмене открытого конкурса, поскольку денежных средств для принятия долгосрочных обязательств за счет субсидий не было.

После отмены процедуры, проводимой по Закону о контрактной системе, было принято решение осуществлять закупки на оказание охранных услуг за счет средств, полученных при осуществлении вузом иной приносящей доход деятельности от физических лиц, юридических лиц, в том числе в рамках предусмотренных учредительным документом основных видов деятельности, то есть в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельным видам юридических лиц».

В соответствии с ч.1 ст.1 Закона о закупках, целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в [части 2](#) настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно ч.1 ст.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельным видам юридических лиц» (далее – Закон о закупках), при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными

с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

В соответствии с ч.2 ст.2 Закона о закупках, положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика, и должен содержать требования к закупке, в том числе, порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно ч.1 ст.3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 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; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Аналогичные принципы установлены в ст.2 Положения о закупке товаров, работ, услуг ФГБОУ ВО ГАУ, утвержденного распоряжением «<...>».

Действия заказчика должны соответствовать указанным целям, при этом праву заказчика на своевременное и полное удовлетворение потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности корреспондирует обязанность заказчика по обеспечению возможности участия юридических и физических лиц в закупке, стимулированию такого участия, развитию добросовестной конкуренции, обеспечению гласности и прозрачности закупки.

В силу ч.3 ст.3 Закона о закупках, в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Иным способом закупки выступает, в частности, закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

В ч.12 ст.6 Положения о закупках предусмотрено, что под закупкой у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) понимается способ закупки, при котором заказчик предлагает заключить договор только одному поставщику (подрядчику, исполнителю).

В соответствии с п.14 ст.58 Положения о закупках, закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае, если закупка продукции не превышает 400 000 рублей по одной сделке (договору).

Комиссией в ходе рассмотрения дела было установлено, что 01.04.2016г. заказчик заключил 6 договоров с ООО «<...>» об оказании охранных услуг по объектам ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ, а именно:

1. Договор №«<...>» на сумму «<...>» рубля («<...>»).
2. Договор №«<...>» на сумму «<...>» рубля («<...>»).
3. Договор №«<...>» на сумму «<...>» рубля («<...>»)
4. Договор №«<...>» на сумму «<...>» рубля («<...>»).
5. Договор №«<...>» на сумму «<...>» рубля («<...>»).
6. Договор №«<...>» на сумму «<...>» рубля («<...>»).

Общая сумма по договорам в месяц составила «<...>» рубля. Срок оказания услуг по указанным договорам с 01.04.2016г. по 30.04.2016г.

В последующие месяцы Заказчиком с ООО «<...>» были заключены аналогичные договоры на оказание охранных услуг по вышеуказанным объектам ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ:

- 30.04.2016г. заключено 6 договоров («<...>»), каждый из которых на сумму «<...>» рубля. Срок оказания услуг с 01.05.2016г. по 31.05.2016г. Общая сумма по договорам в месяц составила «<...>» рубля.

- 01.06.2016г. заключено 6 договоров («<...>»), каждый из которых на сумму «<...>» рубля. Срок оказания услуг с 01.06.2016г. по 30.06.2016г. Общая сумма по договорам в месяц составила «<...>» рубля.

- 01.07.2016г. заключено 6 договоров («<...>»), каждый из которых на сумму «<...>» рубля. Срок оказания услуг с 01.07.2016г. по 31.07.2016г. Общая сумма по договорам в месяц составила «<...>» рубля.

- 01.08.2016г. заключено 6 договоров («<...>»), каждый из которых на сумму «<...>» рубля. Срок

оказания услуг с 01.08.2016г. по 31.08.2016г. Общая сумма по договорам в месяц составила «<...>» рубля.

- 01.09.2016г. заключено 6 договоров («<...>»), каждый из которых на сумму «<...>» рубля. Срок оказания услуг с 01.09.2016г. по 30.09.2016г. Общая сумма по договорам в месяц составила «<...>» рубля.

- 01.10.2016г. заключено 6 договоров («<...>»), каждый из которых на сумму «<...>» рубля. Срок оказания услуг с 01.10.2016г. по 31.10.2016г. Общая сумма по договорам в месяц составила «<...>» рубля.

- 01.11.2016г. заключено 6 договоров («<...>»), каждый из которых на сумму «<...>» рубля. Срок оказания услуг с 01.11.2016г. по 30.11.2016г. Общая сумма по договорам в месяц составила «<...>» рубля.

Таким образом, на протяжении 8 месяцев 2016 г. (с апреля по ноябрь) ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ заключало договоры на оказание охранных услуг в количестве 48 штук с ООО «<...>» на общую сумму «<...>» рублей. Данные договоры были заключены без проведения конкурентных закупок, то есть с единственным поставщиком.

В материалы дела от ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ предоставлены платежные поручения по вышеуказанным договорам. Однако, данные платежные поручения не содержат отметки банка либо отделения казначейства, свидетельствующие о списании (перечислении) денежных средств поставщику по договорам за оказанные охранные услуги в 2016г.

Комиссией в ходе рассмотрения дела было установлено, что из содержания договоров на оказание охранных услуг по объектам ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ, заключенных в 2016г. с единственным поставщиком, следует, что услуги, являющиеся предметом договоров, являются идентичными, договоры имеют фактическую направленность на достижение единой хозяйственной цели на приобретение у одного исполнителя одновременно одноименных услуг. Сумма по каждому договору не превышает предусмотренного Положением о закупках ограничения (не более 400 000 рублей).

Таким образом, Комиссия считает, что договоры образуют одну сделку, искусственно раздробленную и оформленную 48 договорами. Дробление единой закупки на группу однородных (идентичных) услуг, сумма по каждой из которых не превышает предусмотренного Положением о закупках ограничения, свидетельствует о намерении заказчика уйти от соблюдения конкурентной процедуры торгов.

Одновременно следует отметить, что ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ первоначально объявляло открытый конкурс на заключение контракта на оказание охранных услуг (срок оказания услуг: 01.05.2016 г. по 30.04.2017 г.), то есть заказчик имел потребность в услуге длительного характера. Кроме того, ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ ранее заключались договоры с охранной организацией на охрану своих объектов в рамках одного договора, в который входили все объекты, указанные в договорах, заключенных в 2016г. с единственным поставщиком. Следовательно, данное обстоятельство подтверждает довод о необходимости у заказчика совершения единой сделки.

Комиссия считает, что неоднократное заключение ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ договоров в 2016г. (с апреля по ноябрь) в количестве 6 договоров каждый месяц на сумму, которая формально не превышает предусмотренного Положением о закупках ограничения (не более 400 000 рублей), имея потребность в получении услуги значительно большей стоимости и на длительный срок, создает ситуацию, подтверждающую намерение заказчика уйти от соблюдения конкурентной процедуры торгов.

Потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им требований к поставляемому товару, выполняемой работе, оказываемой услуге. При осуществлении закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) заказчик должен обосновать (доказать), что выдвигаемые требования к предмету закупки могут быть исполнены исключительно конкретным поставщиком и никаким иным.

Действия заказчика должны соответствовать указанным целям, при этом праву заказчика на своевременное и полное удовлетворение потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности корреспондирует обязанность заказчика по обеспечению возможности участия юридических и физических лиц в закупке, стимулированию такого участия, развитию добросовестной конкуренции, обеспечению гласности и прозрачности закупки.

В силу ст.1 Закона РФ от 11.03.1992 № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» настоящим законом частная детективная и охранный деятельность определяется как оказание на возмездной договорной основе услуг физическим и юридическим лицам, имеющими специальное разрешение (лицензию), полученную в соответствии с настоящим Законом, организациями и индивидуальными предпринимателями в целях защиты законных прав и интересов своих клиентов.

Исходя из содержания п.1 ст.1.1 Закона РФ от 11.03.1992 № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» следует, что частная охранный организация (далее также - охранный организация) - организация, специально учрежденная для оказания охранных услуг, зарегистрированная в установленном законом порядке и имеющая лицензию на осуществление частной охранный деятельности.

В материалы настоящего дела предоставлен мониторинг сайтов охранных организаций, проводимый ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ за период с апреля по ноябрь 2016г., на рынке охранных услуг и предоставлена информация охранных организаций по стоимости охранных услуг (ООО «<...>» - 135 рублей/час, ООО «<...>» -125 –рублей/час», ООО «<...>» -110 рублей/час, АОО «<...>»-100 рублей/час, ООО «<...>» - 90 рублей/час).

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что фактически охрана объектов ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ может осуществляться различными хозяйствующими субъектами, обладающими необходимыми разрешительными документами на оказание охранных услуг.

Из предоставленных документов в материалы настоящего дела не усматривается, что охрана объектов ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ может быть исполнена исключительно конкретным поставщиком (ООО«<...>») и никаким иным.

Одновременно следует отметить, что при проведении закупки с единственным поставщиком заказчик не может прийти к выводу о том, что охранный организация обладает необходимым профессиональным опытом в сфере охранных услуг и имеет необходимое количество лицензированных охранников по сравнению с другими охранными организациями, также в полном объеме соответствует требованиям установленным Законом РФ от 11.03.1992 № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации», поскольку в отличие от конкурентной закупочной процедуры, организатор торгов при проведении закупки с единственным поставщиком не сравнивает заявки потенциальных участников. Кроме того, проведение закупки с единственным поставщиком не дает возможности потенциальным участникам предоставить свои ценовые предложения относительно стоимости оказываемых ими охранных услуг и доказательства соответствия требованиям, установленным заказчиком.

Ссылка представителей ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ на письма Министерства экономического развития РФ (№Д28и-1373 от 15.05.2015г. и №ОГ-Д28-7618 от 08.06.2016г.) по мнению Комиссии является несостоятельной, так как разъяснения в данных письмах относятся к положениям Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в которых прописано, что закупка не может быть спланирована и осуществлена в случае отсутствия лимитов бюджетных обязательств, доведенных до заказчика.

Вместе с тем, договоры ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ с ООО «<...>» были заключены в рамках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельным видам юридических лиц» и оплата услуг по охране объектов осуществлялась за счет внебюджетных средств, то есть от иной деятельности ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ приносящий доход. Оплата охранных услуг производилась не из бюджетных средств.

Доказательств о невозможности заключить долгосрочные обязательства и необходимости заключать договоры с единственным поставщиком на оказание охранных услуг каждый месяц, в связи с тем, что денежные средства приносящие доход от деятельности ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ поступали только в конце месяца, заказчиком не предоставлены.

По мнению Комиссии отсутствие денежных средств не может служить объективным обоснованием заключения 48 договоров на оказание охранных услуг с единственным поставщиком продолжительный период времени, а именно с апреля по ноябрь 2016г.

В материалах дела имеется финансовый документ (оборотно-сальдовая ведомость по счету «<...>» за 2016г.), в котором указаны сведения о денежных средствах, поступивших на счет ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ с указанием общей суммы дохода от приносящей доход деятельности на каждый месяц 2016г.

Вместе с тем, Комиссия считает ссылку представителей ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ о невозможности провести конкурентную процедуру с использованием поступающих денежных средств от приносящей доход деятельности ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ только в конце месяца на оказание охранных услуг несостоятельной, в связи с тем, что данное учреждение имеет потребность в получении охранных услуг постоянно, на длительный срок, тем самым учреждение должно надлежащим образом обеспечить планирование использования денежных средств по данному виду расходов.

Комиссия считает, что вышеуказанными действиями ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ по определению способа закупки у единственного поставщика фактически привело к сокращению числа хозяйствующих субъектов на данном конкретном товарном рынке, поскольку потенциальные участники (охранные организации) были лишены возможности участвовать в конкурентных закупочных процедурах.

Необеспечение ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ конкурентных процедур привело к ограничению доступа охранных организаций, претендующих на заключение договора по оказанию охранных услуг для нужд ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ.

При таких обстоятельствах, Комиссия считает, что заключение договоров на оказание охранных услуг в количестве 48 штук с единственным поставщиком без проведения конкурентной закупочной процедуры на сумму по каждому договору не превышающую предусмотренного Положением о закупках ограничения (не более 400 000 рублей) и имея потребность в получении услуги значительно большей стоимости и на длительный срок, действия ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ не соответствуют

требованиям Закона о защите конкуренции и Закона о закупках, поскольку не обусловлены ни характером услуги (не доказана исключительность ее исполнения единственным поставщиком), ни особыми целями и принципами (действия заказчика не направлены на развитие добросовестной конкуренции), фактически ограничивают право потенциальных участников и ведут к сокращению числа хозяйствующих субъектов, которые могли бы принять участие в конкурентной закупочной процедуре, что противоречит требованиям ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного и учитывая совокупность, имеющихся доказательств, установленных по обстоятельствам дела, Комиссия приходит к выводу, что ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ при проведении закупок с единственным поставщиком не были соблюдены требования действующего законодательства РФ, установленные ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в совершении действий, которые привели к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а именно в части заключения договоров на оказание охранных услуг в количестве 48 штук с единственным поставщиком (ООО«<...>») без проведения конкурентной закупочной процедуры в 2016г. (с апреля по ноябрь).

Комиссией установлено, что по состоянию на дату принятия решения по настоящему делу оснований для выдачи предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства не имеется, в связи с тем, что итоги по закупкам с единственным поставщиком в 2016г. подведены и заключенные договоры на оказание охранных услуг в 2016г. исполнены.

Руководствуясь статьей 17, 23, частью 1 статьи 39, частями 1, 2 статьи 41, 45, статьей 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ФГБОУ ВО Оренбургский ГАУ нарушившим требования антимонопольного законодательства, установленное ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Предписание не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Председатель Комиссии

«<...>»

Члены Комиссии

«<...>»