

«...»

ООО «...»

«...»

РЕШЕНИЕ

по делу № 94-17-19 (024/01/17-1043/2019) о нарушении антимонопольного законодательства

13 февраля 2020

г. Красноярск

олютивная часть решения оглашена на заседании 30.01.2020

полном объеме решение изготовлено 13.02.2020.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – «...», заместитель руководителя управления – начальник контрольного отдела; члены Комиссии – «...», старший государственный инспектор отдела естественных монополий; «...», специалист-эксперт отдела контроля закупок, рассмотрев дело № 94-17-19 (024/01/17-1043/2019), возбужденное по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «...» (далее – ООО «...») запрета, установленного частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»),

в присутствии представителя «...», в отсутствие иных лиц, надлежащим образом уведомленных о месте и времени рассмотрения настоящего дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступило обращение «...» о проведении проверки на предмет соответствия требованиям антимонопольного законодательства действий ООО «...», связанных с заключением договоров с АНО «...» и ООО «...» без проведения публичных процедур.

По результатам рассмотрения вышеназванного обращения, в связи с выявлением в действиях ООО «...» признаков нарушения части 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся во включении в Положение о закупках подпункта 25 пункта 12.1, предусматривающего закупку товаров, работ, услуг у единственного поставщика на сумму, не превышающую 1 000 000 (один миллион) рублей, а также подпункта 26 пункта 12.1 предусматривающего закупку товаров, работ, услуг у единственного поставщика, имеющего эксклюзивный опыт взаимодействия с заказчиком по вопросам к которым (по подготовке к которым) он ранее привлекался, что противоречат принципам, установленным частью 1 статьи 3 ФЗ «О закупках», поскольку имеют результатом необоснованное ограничение конкуренции при проведении закупок, приказом Красноярского УФАС России от 18.07.2019 № 198 возбуждено настоящее дело.

Определением от 31.07.2019 о назначении дела №94-17-19 (024/01/17-1043/2019) о нарушении антимонопольного законодательства к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика привлечено ООО «...», в качестве заявителя – «...», рассмотрение дела назначено на 26 сентября 2019 года.

26.09.2019 на рассмотрение дела представитель ООО «...» не явился, направил ходатайство об отложении рассмотрения дела, ввиду невозможности обеспечения явки представителя.

Определением от 26.09.2019 об отложении рассмотрения дела №94-17-19 (024/01/17-1043/2019) рассмотрение дела отложено на 05 ноября 2019 года, срок рассмотрения дела продлен до 18.04.2020.

05.11.2019 дело №94-17-19 (024/01/17-1043/2019) рассмотрено в отсутствие лиц, привлеченных к участию в рассмотрении настоящего дела, уведомленных надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела.

Определением от 05.11.2019 об отложении рассмотрения дела №94-17-19 (024/01/17-1043/2019) рассмотрение дела отложено на 19 декабря 2019 года.

19.12.2019 дело №94-17-19 (024/01/17-1043/2019) рассмотрено в присутствии представителя «...», в отсутствие иных лиц, привлеченных к участию в рассмотрении настоящего дела, уведомленных надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела.

Определением от 19.12.2019 об отложении рассмотрения дела №97-17-19 (024/01/17-1043/2019) рассмотрение дела отложено в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела, рассмотрение дела назначено на 30 января 2020 года.

Копия заключения об обстоятельствах дела направлена в адрес лиц, участвующих в деле (исх. № 21036 от 20.12.2019).

30 января 2020 года дело №94-17-19 (024/01/17-1043/2019) рассмотрено в присутствии представителя «...», в отсутствие иных лиц, привлеченных к участию в

рассмотрении настоящего дела, уведомленных надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела.

При рассмотрении дела №94-17-19 (024/01/17-1043/2019) Комиссией установлены следующие, имеющие значение для рассмотрения дела, обстоятельства.

ООО «...» зарегистрировано 06.07.2017 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 23 по Красноярскому краю в Едином государственном реестре юридических лиц за основным государственным регистрационным номером –

Учредителем и единственным участником Общества является Краевое государственное автономное учреждение «...» (далее – КГАУ «...»).

Доля участия КГАУ «...» в уставном капитале ООО «...» составляет 100 процентов.

В соответствии с пунктом 2.2. Устава ООО «...», утвержденного решением единственного участника общества №1 от 03.07.2017 (далее – Устав), основной целью деятельности Общества является удовлетворение общественных потребностей юридических и физических лиц в работах, товарах и услугах и получение прибыли.

В соответствии с пунктом 2.3 Устава Общество осуществляет, помимо прочего, следующие виды деятельности: консультирование по вопросам коммерческой деятельности управления; научные исследования и разработки в области биотехнологии; деятельность по предоставлению прочих вспомогательных услуг для бизнеса, не включенная в другие группировки; деятельность по техническому контролю, испытаниям и анализу прочая; деятельность профессиональная, научная и техническая прочая, не включенная в другие группировки; разработка инструментов и оказание содействия в продвижении малых инжиниринговых компаний – субъектов малого и среднего предпринимательства на российские и международные рынки.

В соответствии с электронной выпиской из ЕГРЮЛ, размещенной на официальном сайте Федеральной налоговой службы (<https://egrul.nalog.ru/>), основным видом деятельности ООО «...» является деятельность по предоставлению прочих вспомогательных услуг для бизнеса, не включенная в другие группировки.

Пунктом 1 части 2 статьи 1 ФЗ «О закупках» установлено, что настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными корпорациями, государственными компаниями, публично-правовыми компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 1 ФЗ «О закупках» настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг

и основные требования к закупке товаров, работ, услуг дочерними хозяйственными обществами, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным в пункте 1 настоящей части юридическим лицам.

Поскольку доля участия КГАУ «...» в уставном капитале ООО «...» превышает пятьдесят процентов, то при осуществлении закупок оно должно руководствоваться ФЗ «О закупках».

Частью 2 статьи 2 ФЗ «О закупках» установлено, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные, связанные с обеспечением закупки положения.

Решением Совета директоров ООО «...» 01.12.2017 утверждено Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд ООО «...» (далее – Положение).

В пункте 1.1.1 Положения указано, что Положение разработано в соответствии с ФЗ «О закупках».

Согласно пункту 1.1.2 Положения Общество при осуществлении закупки товаров, работ, услуг руководствуется принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к Участникам закупки; целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг, сокращение издержек Общества; отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизменяемых требований к Участникам закупки; своевременное и полное удовлетворение потребностей Общества в товарах, работах, услугах с оптимальным сочетанием цены, качества и надежности; обеспечение состоятельности предложений участников закупочной процедуры с целью получения Обществом лучших условий поставки продукции.

В соответствии с пунктом 1.1.4 Положения Заказчик при закупке товаров, работ, услуг руководствуется Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, федеральными законами «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», «О защите конкуренции», «Об обществах с ограниченной ответственностью», другими федеральными законами и иными нормативно правовыми актами Российской Федерации, настоящим Положением.

Пунктом 2.1 Положения предусмотрены такие способы закупки, как конкурентные способы закупки (конкурс, электронный аукцион, запрос котировок, запрос коммерческих предложений) и неконкурентные способы (закупка у единственного поставщика).

Согласно Положению закупка у единственного поставщика – это неконкурентный способ закупки, при котором предложение о заключении договора направляется конкретному поставщику без проведения конкурентных закупочных процедур.

В подпункте 25 пункта 12.1 Положения указано, что проведение закупки у

единственного поставщика осуществляется заказчиком в случае необходимости закупки товаров (работ, услуг) стоимостью не более 1 000 000 руб., включая НДС.

Подпунктом 26 пункта 12.1 Положения указано, что проведение закупки у единственного поставщика осуществляется заказчиком в случае, если личность контрагента имеет основополагающее значение в силу имеющегося у него эксклюзивного опыта, в том числе во взаимодействии с Заказчиком по вопросам к которым (по подготовке к которым) он ранее привлекался.

Согласно сведениям, приложенным к обращению и полученным Красноярским УФАС России, ООО «...» на основании вышеуказанных подпунктов пункта 12.1 Положения осуществило в 2018 году закупку услуг по разработке программы развития и модернизации, реконструкции, технического перевооружения производства (далее – МРТП) на предприятиях малого и среднего предпринимательства (далее – МСП) (Таблица 1).

Таблица 1. Договоры, заключенные ООО «...» на оказание услуг по разработке программ МРТП.

№ договора	Дата	Предмет	Цена	Исполнитель
18/18-1	06.07.2018	Оценка и анализ деятельности компании в целях разработки программ МРТП на предприятиях МСП (ООО "...")	100000	ООО «...»
18/18-2	06.07.2018	Разработка программы НИОКР в целях разработки программ МРТП на предприятиях МСП (ООО "...")	100000	ООО «...»
18/18-3	06.07.2018	Выполнение опытно-конструкторских разработок в рамках разработки программ МРТП на предприятиях МСП (ООО "...")	100000	ООО «...»
18/18-4	06.07.2018	Экспертное сопровождение разработки программ МРТП на предприятиях МСП (ООО "...")	62500	ООО «...»
19/18-1	06.07.2018	Оценка и анализ деятельности компании в целях разработки программ МРТП на предприятиях МСП	100000	ООО «...»
/18-2	06.07.2018	разработка программы НИОКР в целях разработки программ МРТП на предприятиях МСП	100000	ООО «...»
/18-3	06.07.2018	Выполнение опытно-конструкторских разработок в рамках разработки программ МРТП на предприятиях МСП	100000	ООО «...»

18-4	06.07.2018	Экспертное сопровождение разработки программ МРТП на предприятиях МСП	10000	ООО «...»
20/18-1	06.07.2018	Оценка и анализ деятельности компании в целях разработки программ МРТП на предприятиях МСП	65000	ООО «...»
20/18-2	06.07.2018	разработка программ НИОКР в целях разработки программ МРТП на предприятиях МСП	65000	ООО «...»
20/18-3	06.07.2018	Выполнение опытно-конструкторских разработок в рамках разработки программ МРТП на предприятиях МСП	65000	ООО «...»
21/18-1	06.07.2018	Оценка и анализ деятельности компании в целях разработки программ МРТП на предприятиях МСП	65000	ООО «...»
21/18-2	06.07.2018	разработка программ НИОКР в целях разработки программ МРТП на предприятиях МСП	65000	ООО «...»
21/18-3	06.07.2018	разработка программ НИОКР в целях разработки программ МРТП на предприятиях МСП	65000	ООО «...»
5Т-П/18-1	06.10.2018	разработки программ МРТП на предприятиях МСП	379000	АО «...»
5Т-П/18-1	06.10.2018	разработки программ МРТП на предприятиях МСП	379000	АО «...»
5Т-П/18-2	06.10.2018	разработки программ МРТП на предприятиях МСП	379000	АО «...»
5Т-П/18-2	06.10.2018	разработки программ МРТП на предприятиях МСП	375000	АО «...»

Источником финансирования вышеназванных закупок по сведениям представленным заявителем является федеральный и краевой бюджет, что подтверждается соглашением о предоставлении субсидии от 01.08.2017, заключенным между Агентством науки и инновационного развития Красноярского края и ООО «...».

В соответствии с вышеназванным соглашением ООО «...» предоставлена субсидия на создание и (или) развитие инжиниринговых центров для субъектов МСП в рамках подпрограммы «Поддержка малого и среднего инновационного предпринимательства государственной программы Красноярского края «развитие и повышение глобальной конкурентоспособности научно-образовательного комплекса и инновационной системы», утвержденной

постановлением Правительства Красноярского края от 07.10.2016 №501-п, в размере 19 500 000 рублей.

Кроме того, финансирование вышеназванных закупок из краевого бюджета подтверждается пунктом 2.4 вышеназванных договоров.

В соответствии с планом закупок ООО «...» на 2018 год, размещенным на официальном сайте закупок (zakupki.gov.ru), закупка вышеуказанных услуг запланирована путем заключения единого договора с единственным поставщиком в целях выполнения комплекса услуг по разработке программ МРТП на предприятиях МСП (ООО «...») на сумму 398750 рублей; а также единого договора на выполнения комплекса услуг по разработке программ МРТП на предприятиях МСП на сумму 398750 рублей.

Вместе с тем, по результатам анализа договоров, заключенных ООО «...» на выполнение вышеназванных услуг установлено, что общая сумма договоров №18/18-1, 18/18-2, 18/18-3, 18/18-4, заключенных ООО «...» от одной даты (06.07.2018) на оказание комплекса услуг в целях разработки программ МРТП на предприятиях МСП (ООО "...") у единственного поставщика ООО «...», составила 400 000 рублей.

Общая сумма договоров №19/18-1, 18/18-2, 19/18-3, 19/18-4, заключенных ООО «...» с вышеназванной организацией от одной даты, на оказание комплекса услуг в целях разработки программ МРТП на предприятиях МСП составила также 400 000 рублей.

Кроме того, помимо предусмотренных планом-закупок на 2018 год закупок услуг по разработке программ МРТП на предприятиях МСП ООО «...» заключены договоры 20/18-1, 20/18-2, 20/18-3 от 06.07.2018, №21/18-1, 21/18-2, 21/18-3 от 06.07.2018, №БТ-П/18-1, №БТ-П/18-1, №БТ-П/18-2, №БТ-П/18 от 06.10.2018.

Общая сумма договоров №20/18-1, 20/18-2, 20/18-3, заключенных ООО «...» от одной даты (06.07.2018), на оказание комплекса услуг в целях разработки программ МРТП на предприятиях МСП у единственного поставщика ООО «...» составила 195 000 рублей.

Общая сумма договоров №21/18-1, 21/18-2, 21/18-3, заключенных ООО «...» от одной даты (06.07.2018), на оказание комплекса услуг в целях разработки программ МРТП на предприятиях МСП у единственного поставщика ООО «...» составила 195 000 рублей.

Общая сумма договоров №БТ-П/18-1, №БТ-П/18-1, №БТ-П/18-2, №БТ-П/18-2, заключенных ООО «...» от одной даты (06.10.2018) на оказание услуг по разработке программ МРТП на предприятиях МСП у единственного поставщика АО «...» составила 1292000 рублей.

Договоры №БТ-П/18-1, №БТ-П/18-1, №БТ-П/18-2, №БТ-П/18-2 от 06.10.2018, заключенные ООО «...» с АО «...», исполнены, что подтверждается выпиской по счету ООО «...» №40702810731000011811 (№ п/п 211-214).

Договоры №18/18-1, 18/18-2, 18/18-3, 18/18-4, №19/18-1, 18/18-2, 19/18-3, 19/18-4 от 06.07.2018, заключенные ООО «...» с ООО «...», договоры №20/18-1, 20/18-2, 20/18-3, №21/18-1, 21/18-2, 21/18-3 от 06.07.2018, заключенные ООО «...» с ООО «...» расторгнуты, что подтверждается выпиской по счету ООО «...»

№40702810731000011811 (№ п/п о возврате уплаченных средств - 189-196, 278).

06.07.2018 ООО «...» осуществлена закупка услуг по организации и проведению обучающих тренингов и семинаров у единственного поставщика для предприятий МСП (Таблица 2).

Таблица 2. Договоры, заключенные ООО «...» на оказание услуг по организации и проведению обучающих тренингов и семинаров у единственного поставщика для предприятий МСП.

номер договора	Дата	Предмет	Цена	Исполнитель
18	06.07.2018	Проведение обучающих тренингов, семинаров, с привлечением сторонних преподавателей с подготовкой видеоматериала	100000	АНО «...»
18	06.07.2018	Проведение обучающих тренингов, семинаров, с привлечением сторонних преподавателей с подготовкой видеоматериала	100000	АНО «...»
18	06.07.2018	Проведение вебинаров, круглых столов	100000	АНО «...»

Таким образом, общая сумма договоров, заключенных ООО «...» на оказание услуг по организации и проведению обучающих тренингов, семинаров у единственного поставщика АНО «...» составила 300 000 рублей.

Помимо вышеуказанных договоров в соответствии с планом-закупок ООО «...» на 2018 год у единственного поставщика планировалось приобретение услуг по проведению антикризисного консалтинга, выявление текущих потребностей и проблем предприятий, влияющих на их конкурентоспособность на общую сумму 500 000 рублей; услуги по составлению бизнес-планов / ТЭО/ инвестиционных меморандумов для инвестиционных проектов предприятий МСП в отношении четырех субъектов МСП на общую сумму 600 000 рублей; услуги по проведению технических аудитов (технологического / энергетического/ экологического / других видов аудита производства) на предприятиях МСП на общую сумму 485 000 рублей.

По результатам анализа вышеуказанных договоров установлено, что ООО «...» при осуществлении закупок профессиональных научно-технических услуг для предприятий МСП руководствуется подпунктом 25 пункта 12.1 Положения, предусматривающим право осуществления закупки у единственного поставщика в случае необходимости закупки товаров (работ, услуг) стоимостью не более 1 000 000 руб.

Установленное основание закупки у единственного поставщика позволяет ООО «...» в отсутствие четких и объективных критериев выбора вышеназванного способа закупки осуществлять на конкурентных рынках закупки профессиональных научно-технических услуг у единственного поставщика без проведения публичных процедур.

По результатам анализа полученных Красноярским УФАС России сведений, установлено, что комплекс услуг по оценке и анализу деятельности организаций и проекта в целях разработки программ МРТП на предприятиях МСП, по разработке программ НИОКР в целях разработки программ МРТП на предприятиях МСП; услуг по выполнению опытно-конструкторских разработок в рамках разработки программ МРТП на предприятиях МСП, услуг по экспертному сопровождению разработки программ МРТП, может оказывать и соответственно участвовать в конкурсных процедурах на право заключения контракта на предоставление комплекса услуг для субъектов МСП Союз «Центральной-Сибирской торговой промышленной палаты» в рамках заключенного соглашения о сотрудничестве с ФГАОУ ВО «...» по привлечению специалистов научно-исследовательского центра «...», а также КГАУ «...».

По сведениям, представленным Союзом «Центральной-Сибирской торговой промышленной палаты» организации, специализирующиеся на управлении проектами строительства и реконструкции промышленных предприятий, а также их технического и технологического оснащения и перевооружения входят в состав Российского союза промышленников и предпринимателей, и также могут оказать услуги субъектам МСП.

Кроме того, Союз «Центральной-Сибирской торговой промышленной палаты» оказывает услуги по проведению обучающих семинаров, форумов, круглых столов и других мероприятий.

Таким образом, вышеизложенное подтверждает, что рынок оказания профессиональных научно-технических услуг является конкурентным.

Законный представитель ООО «...» пояснений относительно включения в Положение подпункта 25 пункта 12.1, подпункта 26 пункта 12.1, а также относительно критериев применения вышеназванных подпунктов не представил.

Согласно письменным пояснениям генерального директора ООО «...» (исх. №б/н, б/д; вх.№ 9909 от 10.06.2019) заключение нескольких договоров на разработку программ модернизации, развития субъектов малого и среднего предпринимательства обусловлено тем, что каждый договор представляет собой отдельную услугу, входящую в комплексный вид услуги разработка программы модернизации. Выбор компаний для выполнения услуг осуществлялся по принципу наличия опыта выполнения подобных и аналогичных видов деятельности в данном направлении. Договоры не исполнены, расторгнуты по инициативе исполнителя. Кроме того, из письменных пояснений «...» следует, что на процесс деятельности ООО «...» и в том числе на процесс выбора поставщика услуг в соответствии с утвержденным порядком в период с июля 2018 по конец января 2019 года оказывали действия учредителя, направленные на увольнение «...» с должности генерального директора.

Исследовав материалы дела, Комиссия по рассмотрению дела пришла к

СЛЕДУЮЩИМ ВЫВОДАМ.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными корпорациями, государственными компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов установлены ФЗ «О закупках».

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 1 ФЗ «О закупках» настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг дочерними хозяйственными обществами, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным в пункте 1 части 2 статьи 1 ФЗ «О закупках».

Согласно части 1 статьи 1 ФЗ «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.

Частью 1 статьи 3 ФЗ «О закупках» при закупке товаров, работ, услуг заказчики 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 неизменяемых требований к участникам закупки.

Частью 2 статьи 2 ФЗ «О закупках» установлено, что 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.

Однако положения ФЗ «О закупках» не регламентируют процедуры осуществления юридическими лицами закупочной деятельности, а определяют основные принципы

и требования, направленные на обеспечение прозрачности закупочной деятельности, которыми должны руководствоваться заказчики.

Частью 1 статьи 3 ФЗ «О закупках» при закупке товаров, работ, услуг заказчики 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 неизменяемых требований к участникам закупки.

Указанные принципы вне зависимости от способа закупки должны соблюдаться в полной мере.

Действия заказчика должны соответствовать целям, указанным в части 1 статьи 3 ФЗ «О защите конкуренции», при этом праву заказчика на своевременное и полное удовлетворение потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности корреспондирует обязанность по обеспечению возможности участия юридических и физических лиц в закупке на конкурентной основе, стимулированию такого участия, развитию добросовестной конкуренции, обеспечению гласности и прозрачности закупки, предотвращению коррупции и других злоупотреблений.

Указанная правовая позиция нашла отражение также в Постановлении Арбитражного суда Уральского округа от 14.08.2015 по делу № А60-47219/2014.

Кроме того, в силу статьи 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.

Поскольку цели и принципы ФЗ «О закупках», ФЗ «О контрактной системе» идентичны можно сделать вывод, что ООО «...» при разработке Положений о закупке и определения способов закупки, должно было руководствоваться нормами ФЗ «О контрактной системе» в части не урегулированной ФЗ «О закупках».

Подпункт 25 пункта 12.1 устанавливает, что проведение закупки у единственного поставщика осуществляется заказчиком в случае необходимости закупки товаров (работ, услуг) стоимостью не более 1 000 000 рублей, включая НДС.

Подпункт 26 пункта 12.1 Положения устанавливает, что проведение закупки у единственного поставщика осуществляется заказчиком в случае, если личность контрагента имеет основополагающее значение в силу имеющегося у него эксклюзивного опыта, в том числе во взаимодействии с Заказчиком по вопросам к которым (по подготовке к которым) он ранее привлекался.

Соответственно наличие в Положении названных условий, с учетом вышеизложенного, позволяет осуществлять ООО «...» в рамках своей основной деятельности размещение заказа у единственного поставщика на оказание услуг

для предприятий МСП и создает возможность для последнего привлекать для выполнения работ аффилированных или заинтересованных лиц без проведения конкурентных процедур.

Действия заказчика по установлению в Положении о закупках названной предельной суммы в размере 1 000 000 рублей, на которую допускается закупка у единственного поставщика, а также условия о возможности безусловного заключения без проведения публичных процедур договоров с лицом, имеющим опыт взаимодействия ООО «...» имеет своими последствиями ограничение конкуренции на соответствующих товарных рынках, поскольку хозяйствующие субъекты, выступающие единственными поставщиками (подрядчиками, исполнителями), получают преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, что нарушает установленные принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Кроме того, применение такого способа закупки как размещение заказа у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) возможно только в той мере, в которой применение конкурентных способов закупки является невозможным либо экономически нецелесообразным.

Указанная правовая позиция отражена в Постановлении Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 05.02.2015 по делу № А32-25338/2014.

Заказчикам необходимо руководствоваться Стандартом осуществления закупочной деятельности отдельных видов юридических лиц, утвержденный ФАС России, согласно которому наиболее предпочтительным способом определения победителя является проведение конкурса, аукциона в связи с тем, что за счет достаточных сроков подачи заявок и заключения договора указанные процедуры обеспечивают расширение числа участников закупок, а также минимизируют риски совершения согласованных действий заказчика и участника закупки.

При этом, как указывает ФАС России, для обеспечения гласности и открытости закупочной деятельности, снижения коррупционных проявлений, целесообразно осуществлять закупку товаров, работ, услуг преимущественно путем проведения аукциона, конкурса.

Кроме того, с целью недопущения коррупционных проявлений, для реализации принципа прозрачности и гласности проводимых закупок, а также развития добросовестной конкуренции заказчикам рекомендуется расширять число закупок, проводимых в электронной форме.

С позиции ФАС России, закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконтурных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным причинам (например, ликвидация последствий чрезвычайных ситуаций, последствий непреодолимой силы). Кроме того, закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика возможна по результатам несостоявшейся конкурентной закупочной процедуры.

Таким образом, заказчики не наделены абсолютным правом самостоятельно определять случаи закупки у единственного поставщика, и при разработке Положения о закупках заказчикам необходимо руководствоваться принципами,

установленными ФЗ «О закупках».

Согласно Постановлению Третьего арбитражного апелляционного суда № А33-24280/2017 от 05.06.2018, независимо от наличия конкурентного рынка статья Положения о закупках, устанавливающая предельную максимальную цену для заключения договора с единственным поставщиком, создает возможность привлечения исполнителя без проведения торгов (конкурса/аукциона), что, в свою очередь, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции. При этом указание в Положении о закупке на иные способы закупки не свидетельствует об отсутствии нарушения со стороны учреждения, поскольку сам факт допустимости закупки у единственного поставщика на конкурентном рынке без каких-либо ограничений является неправомерным.

Аналогичная позиция изложена Президиумом Верховного Суда РФ, где в пункте 9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», указано, что избрание заказчиком способа закупки, который повлек за собой необоснованное ограничение круга потенциальных участников, нарушает принципы осуществления закупочной деятельности и положения ФЗ «О защите конкуренции».

Закрепленные заказчиком в положении о закупке условия позволяют осуществлять закупку у единственного поставщика во всех случаях и при любых потребностях без проведения конкурентных процедур; независимо от наличия конкурентного рынка создают возможность привлечения исполнителя без проведения торгов (конкурса/аукциона), что, в свою очередь, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

При этом принцип отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки является одним из основополагающих принципов ФЗ «О закупках», соблюдение которого в свою очередь направлено на обеспечение как прав хозяйствующих субъектов, так эффективности расходования бюджетных средств, осуществления закупок по обоснованным рыночным ценам, сложившимся в условиях свободного спроса и предложения.

В свою очередь при проведении торгов имеет место состязательность участников, конкурирующих между собой за право заключить договор, и стремящихся выдвинуть организатору торгов наиболее выгодные условия договора по поставке товаров, выполнению работ или оказанию услуг. Именно торги позволяют максимально использовать механизм конкуренции и состязательности участников, достигать наиболее выгодных результатов, выдвигая более жесткие требования и условия по гарантиям исполнения, что и отвечает юридической природе торгов.

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.

Кроме того, проведение торгов обеспечивает выбор наилучшего исполнителя заказа по цене, времени и качеству исполнения. Тем самым только при проведении конкурентных процедур наилучшим образом достигаются принципы эффективного

расходования денежных средств на приобретение товаров, работ и услуг, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При этом необходимо отметить, что наиболее предпочтительным способом определения победителя является проведение конкурса, аукциона в связи с тем, что за счет достаточных сроков подачи заявок и заключения договора указанные процедуры обеспечивают расширение числа участников закупок, а также минимизируют риски совершения согласованных действий заказчика и участника закупки.

Кроме того, с целью недопущения коррупционных проявлений, для реализации принципа прозрачности и гласности проводимых закупок, а также развития добросовестной конкуренции заказчикам рекомендуется расширять число закупок, проводимых в электронной форме.

Учитывая вышеизложенное, для обеспечения гласности и открытости закупочной деятельности, снижения коррупционных проявлений, целесообразно осуществлять закупку товаров, работ, услуг преимущественно путем проведения аукциона, конкурса.

Соответственно наличие в Положении о закупке подпунктов 25, 26 пункта 12.1 Положения, предусматривающих условия осуществления закупки товаров, работ, услуг у единственного поставщика в обход конкурентных процедур, не позволяет прийти к выводу о том, что принцип эффективного расходования финансовых средств и отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки считаются соблюденными.

Указанное фактически является злоупотреблением ООО «...» своим правом на самостоятельное установление в положении о закупке требований к закупке, в том числе, порядка подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условий их применения.

При установлении в положении о закупке права заказчика осуществлять закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) рекомендуется предусмотреть исчерпывающий перечень оснований для заключения договора с единственным поставщиком.

Закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконкурентных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным причинам (например, ликвидация последствий чрезвычайных ситуаций, последствий непреодолимой силы). Кроме того, закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика возможна по результатам несостоявшейся конкурентной закупочной процедуры.

Также в положении о закупке целесообразно предусмотреть обязанность обоснования необходимости заключения заказчиком договора с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), начальной (максимальной) цены договора и выбора им конкретного поставщика (исполнителя, подрядчика), с которым заключается такой договор.

Вместе с тем, нормы, содержащиеся в Положении о закупках ООО «...», исключают

необходимость проведения каких-либо конкурентных процедур, при осуществлении закупки до 1 000 000 рублей, а также при закупке товаров, работ, услуг у хозяйствующего субъекта, у которого ООО «...» ранее закупало аналогичные товары, работы, услуги.

Так, из письма Минэкономразвития России от 17.02.2016 №Д28и-470 следует, что злоупотребление правом закупки у единственного поставщика может повлечь нарушение норм ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно статьям 8, 34 Конституции Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

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 частью 2 статьи 1 ФЗ «О защите конкуренции» целями ФЗ «О защите конкуренции» являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Частью 1 статьи 3 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что названный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

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. Указанный перечень не является исчерпывающим.

Часть 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» устанавливает запрет на действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений.

Частью 5 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что положения части 1 настоящей статьи распространяются, в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с ФЗ «О закупках».

Вышеназванное означает, что несоблюдение заказчиками требований ФЗ «О закупках», приводящих к ограничению, устранению, недопущению конкуренции, вне зависимости от способа закупки, свидетельствует о нарушении антимонопольного законодательства, а именно части 1 и 5 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции».

Тем самым законом при проведении всех закупок в соответствии с ФЗ «О закупках», в том числе и при закупках у единственного поставщика, запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Для определения факта нарушения, предусмотренного частью 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» необходимо, прежде всего, установить как сам товарный рынок, на котором предполагается влияние на конкуренцию, так и состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке. С указанной целью управлением проведен анализ состояния конкуренции, в объеме, необходимом для принятия решения по настоящему делу (часть 5.1 статьи 45 ФЗ «О защите конкуренции»).

В соответствии с пунктом 10.9 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее - Порядок), по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

- определение временного интервала исследования товарного рынка;
- определение предмета торгов;
- определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах.

Товарный рынок в данном случае определен как рынок профессиональных научно-технических услуг (ОКВЭД 74.90 «Деятельность профессиональная, научная и техническая прочая, не включенная в другие группировки»).

Временной интервал определен исходя из цели исследования – анализа состояния конкурентной среды на указанном рынке профессиональных научно-технических услуг в период 2018 года.

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 профессиональных научно-технических услуг.

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 профессиональных научно-технических услуги.

Согласно информации, представленной статистикой сайта <https://www.rusprofile.ru>, 1678 организаций в России имеют основной ОКВЭД 74.90 «Деятельность профессиональная, научная и техническая прочая, не включенная в другие группировки» из них 26 организаций в Красноярском крае. При этом указанный ОКВЭД как дополнительный вид деятельности имеют 42647 организаций в России из них 474 на территории Красноярского края.

Таким образом, имеется неограниченное число лиц, имеющих возможность участвовать в торгах, проводимых на товарном рынке профессиональных научно-технических услуг.

Не проведение ООО «...» публичных процедур на право заключения договоров на оказание профессиональных научно-технических услуг свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ при осуществлении хозяйственной деятельности хозяйствующим субъектам, выступающим в качестве единственного поставщика, и ограничении доступа иным хозяйствующим субъектам на соответствующий товарный рынок.

Довод представителя ООО «...» о том, что предметом договоров являются разные услуги и общая сумма договоров не превышает 100 тысяч рублей не принимается во внимание по следующим основаниям.

Вышеназванные услуги направлены на удовлетворение единой нужды заказчика и представляют собой неразрывный комплекс по разработке единой программы развития и МРТП на предприятиях МСП, выполнение которого целесообразно одной организацией.

Кроме того, в соответствии с планом закупок ООО «...» на 2018 год запланировано 2 закупки услуг по разработке программ развития и МРТП на предприятиях МСП путем заключения двух договоров. При этом один договор на сумму 398750 рублей

для выполнения вышеназванного комплекса услуг для ООО «...», второй договор на сумму 398750 рублей для выполнения вышеназванного комплекса услуг для одного потенциального субъекта МСП.

В соответствии со сведениями, размещенными на официальном сайте zakupki.gov.ru, закупка вышеназванного комплекса услуг также проводится заказчиками единым лотом (извещение № 31908412720, №31908538976).

При этом как закупка ООО «...» вышеназванного комплекса услуг у единственного поставщика, так и сведения с официального сайта zakupki.gov.ru свидетельствует о том, что в целом поставщики имеют возможность одновременно оказать группы услуг по разработке программы развития и МРТП для субъектов МСП.

При этом, учитывая, что рынок оказания профессиональных научно-технических услуг является конкурентным, а средняя стоимость договоров на оказание вышеназванных услуг в соответствии с планом закупок ООО «...» на 2018 год составляет 429000 рублей и не превышает 1000000 рублей наличие подпункта 25 пункта 12.1 Положения создает возможность для заключения ООО «...» всех договоров на оказание вышеназванных услуг без проведения публичных процедур.

С учетом изложенного, Комиссия по рассмотрению дела №94-17-19 пришла к выводу о наличии в действиях ООО «...» нарушения части 1 и 5 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося во включении в Положение о закупках подпункта 25 пункта 12.1, предусматривающего закупку товаров, работ, услуг у единственного поставщика на сумму, не превышающую 1 000 000 (один миллион) рублей, а также подпункта 26 пункта 12.1 предусматривающего закупку товаров, работ, услуг у единственного поставщика, имеющего эксклюзивный опыт взаимодействия с заказчиком по вопросам к которым (по подготовке к которым) он ранее привлекался, что противоречат принципам, установленным частью 1 статьи 3 ФЗ «О закупках», поскольку имеют результатом необоснованное ограничение конкуренции при проведении закупок.

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.

В связи с тем, что на момент принятия решения нарушение не прекращено Комиссия на основании подпунктов «в – г» пункта 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О защите конкуренции», считает необходимым выдать ООО «...» обязательное для исполнения предписание о прекращении иных нарушений антимонопольного законодательства и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, в соответствии с которым ООО «...» необходимо внести в Положение о закупках товаров, работ и услуг изменения о снижении предельной суммы товаров, работ, услуг, закупка которых может быть осуществлена путем закупки у единственного поставщика, до 300 000 рублей, а так же изменения которые обеспечат возможность выбора альтернативных способов осуществления закупки в зависимости от особенностей предмета закупки.

Установление суммы закупки у единственного поставщика в размере 300000

рублей соответствует средней стоимости договоров, заключаемых ООО «...», направлено на обеспечение целей антимонопольного законодательства и является общепринятым пределом, определенным законодателем (в ФЗ «О контрактной системе») при осуществлении закупок малых объемов у единственного поставщика для обеспечения текущей деятельности заказчика.

Учитывая, что цели и принципы ФЗ «О закупках» и ФЗ «О контрактной системе» идентичны, по мнению Комиссии, при разработке Положения, ООО «...» должно было, при определении случаев размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), прежде всего, руководствоваться статьей 93 ФЗ «О контрактной системе».

Данная правовая позиция о допустимости установления предела закупки у единственного поставщика на основании предела закупки у единственного поставщика, установленного ФЗ «О контрактной системе», подтверждается судебной практикой (Решение Арбитражного суда Красноярского края от 01.02.2018 по делу №А33-24280/2017, Постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 05.06.2018 по делу А33-24280/2017).

На основании вышеизложенного, Комиссия по рассмотрению дела №94-17-19 о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьями 17, 23, 39, 41, 49, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «...» нарушившим части 1 и 5 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции», в части включения в Положение о закупках подпункта 25 пункта 12.1, предусматривающего закупку товаров, работ, услуг у единственного поставщика на сумму, не превышающую 1 000 000 (один миллион) рублей, а также подпункта 26 пункта 12.1 предусматривающего закупку товаров, работ, услуг у единственного поставщика, имеющего эксклюзивный опыт взаимодействия с заказчиком по вопросам к которым (по подготовке к которым) он ранее привлекался, что противоречат принципам, установленным частью 1 статьи 3 ФЗ «О закупках», поскольку имеют результатом необоснованное ограничение конкуренции при проведении закупок.

2. Выдать ООО «...» обязательное для исполнения предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства, посредством внесения изменений в Положение о закупках, а именно: в подпункте 25 пункта 12.1 Положения о закупках словосочетание «не более 1 000 000 рублей» заменить на словосочетание «не более 300 000 рублей»; в подпункте 26 пункта 12.1 Положения о закупках предусмотреть возможность выбора альтернативных способов осуществления закупки в зависимости от характера потребности заказчика (в отсутствие срочности, чрезвычайности, непредвиденности).

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке, установленном статьей 52 Федерального закона 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в течение трех

месяцев с момента вынесения решения.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии:

«...»

«...»