

## РЕШЕНИЕ

### по делу № 02-24/16А о нарушении антимонопольного законодательства

г. Якутск

резюлютивная часть оглашена «30» июня 2016 г.

изготовлено в полном объеме «01» июля 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) в составе:

Председателя Комиссии:

<...> – заместителя руководителя-начальника отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия);

Членов Комиссии:

<...> – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия);

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия).

При участии:

**От заявителя** – <...>, Общество с ограниченной ответственностью «Удьюор.

**От ответчика** – представитель МУП «Горснаб» ГО «город Якутск»: <...>, по

доверенности № 2 от 20.06.2016г.

рассмотрев дело № 02-24/16А о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Муниципального унитарного предприятия «Горснаб» городского округа «город Якутск» (МУП «Горснаб» ГО «город Якутск»; ИНН 1435099244), находящегося по адресу – 677027, г.Якутск, ул. Шавкунова, д. 103/1, по признакам нарушения части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### УСТАНОВИЛА

«09» июня 2016 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступило заявление Общества с ограниченной ответственностью «Удьуор» (вх. № 4340) на действия Муниципального унитарного предприятия «Горснаб» городского округа «город Якутск» (далее – МУП «Горснаб»; Заказчик; Ответчик) при проведении запроса котировок на поставку рыбы свежемороженой (извещение № 31603729335).

В своей жалобе ООО «Удьуор» (далее – Заявитель) ссылается на признаки нарушения Заказчиком части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции») при проведении закупки на поставку рыбы свежемороженой, которые, по мнению заявителя, выразились в следующем:

- В извещении запроса котировок представлен только один лот на поставку свежемороженой рыбы, следующих видов: *чир, муксун, кета и кижуч*. Объединение данной продукции в один единый лот несет за собой ограничение круга потенциальных поставщиков в нарушении статьи 17 Закон «О защите конкуренции», так как представленные виды рыб являются представителями различных ареалов обитания: кета и кижуч – морские; чир и муксун – речные. Данное обстоятельство ограничивает прямых поставщиков в их возможностях, так как большинство прямых поставщиков могут поставлять только речную или морскую рыбу, а некоторые поставщики специализируются только на одном виде, в противном случае они могут выступать в роли перекупщиков, что приводит к увеличению цены и соответственно к неоправданным финансовым расходам со стороны Заказчика. Кроме вышесказанного, добыча водных биоресурсов проводится только с разрешения Росрыболовства и строго квотировано, что также является ограничивающим фактором.

Таким образом, заявитель полагает, что объединений различных видов свежемороженой рыбы в один лот является сильным ограничивающим фактором для поставщиков свежемороженой рыбы.

В ходе рассмотрения настоящего заявления Якутским УФАС России для всестороннего исследования правомерности действий МУП «Горснаб» по запросу котировок на поставку рыбы свежемороженой были запрошены разъяснения (исх. № 02/3207 от 14.06.2016г.) у Ленского территориального управления Федерального агентства по рыболовству (далее – Росрыболовство), которые в своем ответе (вх. № 4489э от 15.06.2016г.) сообщили следующее:

1. В водоемах Республики Саха (Якутия) Чир является озерно-речным видом

водных биоресурсов, нагуливается в озерах, нерестилища располагаются в среднем течении рек.

Муксун нагуливается в опресненной зоне моря Лаптевых и Восточно-Сибирского моря. Относится к полупроходным рыбам, заселяет все магистральные реки Якутии. Нерестится в среднем и нижнем течении рек.

Кета является проходным видом рыб. Нагуливается в морях, нерестится в среднем течении рек.

Кижуч является проходным видом рыб. В водных объектах Республики Саха (Якутия) отсутствует.

Таким образом, Росрыболовство объясняет, что ареал обитания Чира, Муксуна и Кеты по нерестовым миграциям является сходным. Ареал обитания Кижуча отличается от вышеперечисленных видов водных биоресурсов.

2. Места промысла тех же речных видов рыб, таких как Муксун, Ряпушка, Нельма и озерно-речных, таких как Чир, Пелядь – не совпадают. Рыбодобывающие организации имеют квоты только на те виды водных биоресурсов, которые добываются на их участках.

Таким образом, Росрыболовство объясняет, что большинство рыбодобывающих организаций не сможет одновременно поставлять весь ассортимент пресноводных рыб Якутии.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) были запрошены у Заказчика (исх. письмо № 02/3170 от 10.06.2016г.) и изучены документация по закупке на поставку рыбы свежемороженой, а также пояснения Заказчика по доводам жалобы и обоснование необходимости поставки конкретных видов рыб различных ареалов обитания (ответ МУП «Горснаб» по вх. письму № 4493э от 16.06.2016г.).

Так, в ходе рассмотрения настоящего заявления, с учетом разъяснений Росрыболовства, Якутским УФАС России в действиях МУП «Горснаб» ГО «город Якутск» по объединению в один лот запроса котировок свежемороженой рыбы разных ареалов обитания (чир, муксун, кета и кижуч) были установлены признаки нарушения части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и, в соответствии с частью 13 статьи 44 Закона «О защите конкуренции», Управление приказом № 56 от 16 июня 2016 года возбудило дело № 02-24/16А о нарушении антимонопольного законодательства.

На рассмотрении дела № 02-24/16А о нарушении антимонопольного законодательства, состоявшегося 20 июня 2016 года, назначенное Определением от 16.06.2016г. о назначении дела к рассмотрению, заявитель все свои доводы в отношении МУП «Горснаб» поддержал.

Представители Ответчика с жалобой заявителя не согласились и поддержали ранее представленные доводы (вх. письмо № 4493э от 16.06.2016г.) в законности действий МУП «Горснаб» по объединению в один лот закупки на поставку рыбы свежемороженой видов чир, муксун, кета и кижуч, а также представили устные объяснения о нижеследующем.

- Закупка, проведенная в виде запроса котировок с номером извещения 31603729335 – предназначалась для заключения договора именно на поставку рыбы свежемороженой (чир, муксун, кета и кижуч), конечной целью которой является обеспечение продуктами питания, то есть рыбой свежемороженой, муниципальные детские дошкольные учреждения (далее – ДДУ).

Представители Ответчика пояснили, что МУП «Горснаб» является поставщиком рыбы свежемороженой 37 (тридцати семи) Муниципальным детским дошкольным учреждениям городского округа «город Якутск» на основании пункта 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». Целью таких закупок является: обеспечение рыбой свежемороженой муниципальные детские дошкольные учреждения, в соответствии с установленными законодательством нормативами, согласно которым питание в ДДУ осуществляется на основании заранее определенного меню. Меню, как правило, состоит из готовых блюд, в состав которых, согласно рецептуре, входят различные виды продуктов питания, в т.ч. различные виды рыб.

Таким образом, в рамках муниципальных контрактов с ДДУ, МУП «Горснаб» поставляет различные виды рыб. МУП «Горснаб» представлена и Якутским УФАС России приобщена к материалам настоящего дела копия муниципального контракта № 3-82 на поставку рыбы для нужд МБДОУ «Центр развития ребенка – Детский сад № 82 «Мичээр» городского округа «город Якутск» с приложением перечня поставляемой продукции – рыбы свежемороженой видов чир, муксун, кижуч, кета.

Так, в ходе рассмотрения дела, представители МУП «Горснаб» поддержали свой довод в том, что *все включенные в объект закупки товары имеют единое назначение и имеют функциональную связь между собой, которая заключается в обеспечении регулярного и комплексного питания в ДДУ.*

- Вместе с этим, представителями Ответчика даны разъяснения в том, что закупка МУП «Горснаб» вышеперечисленных видов рыб у одного поставщика является более выгодной и способствует оптимизации механизма закупки – доставки свежемороженой рыбы до ДДУ, и в наибольшей степени отвечает целям эффективного использования источников финансирования. Так как, для исполнения муниципальных контрактов по поставке продуктов питания в ДДУ, в целях соблюдения санитарно-гигиенических требований, МУП «Горснаб» необходимо получение ветеринарной справки на каждую поставку.

В целях оперативного получения от поставщика и дальнейшей поставки свежемороженой рыбы до ДДУ, то есть по причине отсутствия возможности хранения большого объема свежемороженой рыбы – согласно разделу 2 проекта договора закупочной документации, поставка свежемороженой рыбы должна осуществляться на основании заявки МУП «Горснаб», срок выполнения которой не позднее 1 (одного) рабочего дня, следующего за днем получения заявки от МУП «Горснаб».

Так, заявки на поставку свежемороженой рыбы составляются МУП «Горснаб» по мере необходимости, то есть по мере поступления заказов от детских дошкольных учреждений в адрес МУП «Горснаб». С учетом такой необходимости поставка скоропортящихся продуктов питания как рыба, может быть осуществлена по одной

из таких заявок в любой день. В заявке МУП «Горснаб» указывает количество и наименование товара.

МУП «Горснаб» пояснил, что в случае, если все составляющие закупки представляют собой единый неразрывный процесс и призваны обеспечить достижение определенного общего результата, их допускается не рассматривать в качестве самостоятельных товаров и услуг.

В связи с тем, что Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» не устанавливает порядок формирования лотов, действия Заказчика не противоречат требованиям положения о закупках, Заказчик вправе объединять технологически и функционально связанные товары, работы, услуги в один лот.

- Кроме того, представителями Ответчика заявлено то, что товары рассматриваемой закупки, хотя и имеют разную категорию по ОКПД (рыба чир, муксун и кижуч – код 03.12.20.219 «Рыба пресноводная прочая свежая или охлажденная, не включенная в другие группировки»; рыба кета – код 03.11.20.199 «Рыба морская прочая свежая или охлажденная, не включенная в другие группировки»), все же относятся к одному классу по ОКПД 03 «Рыба и прочая продукция рыболовства и рыбоводства; услуги, связанные с рыболовством и рыбоводством».

По результатам рассмотрения 20 июня 2016 года дела № 02-24/16А о нарушении антимонопольного законодательства – 22 июня 2016 года Якутским УФАС России было принято Заключение об обстоятельствах настоящего дела, в котором Управлением приведены опровержения вышеизложенных Ответчиком доводов и установлено нижеследующее.

Извещение № 31603729335 о проведении запроса котировок на поставку рыбы свежемороженой видов чир, муксун, кета и кижуч – было размещено на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) «01» июня 2016 года, с внесением изменений «04» июня 2016 года и проводилось по Федеральному закону от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон «О закупках»).

Статья 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» определяет требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений.

В соответствии с частью 3 статьи 17 Закона «О защите конкуренции» запрещается ограничивать конкуренцию между участниками путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, которые являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Так, с учетом разъяснений Росрыболовства установлено, что **включение МУП «Горснаб» в один лот закупки на поставку свежемороженой рыбы различных ареалов обитания (чир, муксун, кета и кижуч) может привести (приводит) к ограничению конкуренции и сокращению количества участников закупки**, то есть такое укрупнение лота влечет ограничение конкуренции при проведении закупки ввиду сокращения числа хозяйствующих субъектов, которые могут принять

участие в запросе котировок, в том числе приводит к ограничению участия в закупке рыбодобывающих организаций Якутии, и как следствие такие действия приводят к неэффективному расходованию бюджетных средств.

Таким образом, Якутским УФАС России установлено, что хотя формирование МУП «Горснаб» рассматриваемого лота направлено на исполнение обязанности Ответчика по регулярному обеспечению скоропортящимися продуктами питания, а именно различных видов свежемороженой рыбы, в учреждения детского дошкольного образования, которые используют товар для дальнейшего приготовления блюд по заранее определенному меню, т.е. в данном случае для Ответчика важным является приобретение продуктов питания разного вида в рамках одного контракта – однако, **такие действия МУП «Горснаб» исключают возможность участия в запросе котировок большего числа участников, в том числе рыбодобывающих организаций, которые могли бы (могут) осуществлять поставку такого ассортимента рыб Якутии**, т.к. из-за разных ареалов обитания указанных в лоте закупки рыб, такие участники, в том числе рыбодобывающие организации – не имеют возможности приобрести квоту на добычу одновременно на все виды водных биоресурсов.

Согласно разъяснению Росрыболовства, места промысла видов рыб муксун и кета не совпадают, чир нагуливается в озерах, а кижуч совсем не обитает в водных объектах Республики Саха (Якутия), следовательно, **места добычи и получения квот на добычу таких рыб будут различными для рыбодобывающих компаний.**

Согласно статье 506 Гражданского кодекса Российской Федерации, по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Таким образом, положения гражданского законодательства и статьи 17 Закона «О защите конкуренции», при проведении закупки и выделении отдельных лотов на поставку продуктов питания, в данном случае рыбы различных ареалов обитания – способствует развитию конкуренции, в том числе делает доступным прямое участие в закупках производителей продуктов питания, в рассматриваемом случае участие в том числе рыбодобывающих организаций.

Кроме того, согласно ОК 034-2014 (КПЕС 2008) «Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности» (утв. Приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14-ст) – Якутским УФАС России установлено, что рыба чир, муксун и кижуч, отнесенная к коду ОКПД 03.12.20.219 «Рыба пресноводная прочая свежая или охлажденная, не включенная в другие группировки», а рыба кета отнесенная к коду 03.11.20.199 «Рыба морская прочая свежая или охлажденная, не включенная в другие группировки» – имеют только общий класс 03 «Рыба и прочая продукция рыболовства и рыбоводства; услуги, связанные с рыболовством и рыбоводством», **однако у указанных видов рыб не совпадают группы:** у рыбы чир, муксун и кижуч – группа 03.12 «Рыба и прочая продукция пресноводного рыболовства; услуги, связанные с пресноводным рыболовством», а у рыбы кета – группа 03.11 «Рыба и прочая продукция морского рыболовства; услуги, связанные с морским

рыболовством».

29 июня 2016 года в адрес Якутского УФАС России (вх. № 4881э от 29.06.2016г.) от МУП «Горснаб» поступило пояснение в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела № 02-24/16А о нарушении антимонопольного законодательства.

В своем письме Ответчик выражает несогласие с Заключением Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) от 22 июня 2016 года, поддерживает некоторые свои ранее изложенные доводы на рассмотрении дела 20 июня 2016 года и в письме Якутскому УФАС России (вх. № 4493э от 16.06.2016г.), также дополнительно по факту несогласия сообщает нижеследующее.

Запрос котировок (извещение № 31603729335) проводился именно на поставку рыбы свежемороженой (чир, муксун, кета, кижуч), а не ее добычу (производство/промысел), следовательно, число потенциальных поставщиков неограниченно. *Поскольку предметом закупки является «поставка», а не «добыча/промысел».*

Соответствие характеристикам, определенным Заказчиком в техническом задании, объединение в один лот свежемороженой рыбы различных видов – не является *безусловным основанием*, свидетельствующим об ограничении конкуренции. Поставка рыб с предложенными Заказчиком параметрами, *может быть осуществлена неопределенным количеством поставщиков*. То есть товар могут поставить разные поставщики, закупаемые его у тех же рыбодобывающих организаций.

Заявитель не ограничен в выборе контрагентов, у которых он может приобретать свежемороженую рыбу, в том числе по характеристикам, предложенным Ответчиком.

Кроме того, в своем письме Ответчик сообщает, что включение в один лот поставки различной свежемороженой рыбы не могут вменяться в качестве нарушения антимонопольного законодательства, поскольку Закон «О закупках» не устанавливает порядок формирования лотов и не предусматривает обязанности Заказчика при определении требований к объекту закупки *руководствоваться количеством участников рынка, производителей (поставщиков, исполнителей).*

Учитывая все вышеизложенное, Комиссия Якутского УФАС России на рассмотрении дела № 02-24/16А о нарушении антимонопольного законодательства, состоявшегося 30 июня 2016 года, назначенное Определением от 21.06.2016г. об отложении дела к рассмотрению, подтверждает все свои ранее изложенные в Заключении об обстоятельствах дела опровержения доводов Ответчика, в том числе то, что включение МУП «Горснаб» в один лот закупки на поставку свежемороженой рыбы различных ареалов обитания, а именно чира, муксуна, кеты и кижуча – может привести (приводит) к ограничению конкуренции и сокращению количества участников закупки, то есть такое укрупнение лота влечет ограничение конкуренции при проведении закупки ввиду сокращения числа хозяйствующих субъектов, **в том числе** рыбодобывающих организаций, которые могут принять участие в запросе котировок.

При этом согласно статье 1 Закона «О Закупках» целью регулирования настоящего закона является обеспечение единства экономического пространства и развитие добросовестной конкуренции.

Также, статья 3 Закона «О Закупках» определяют основные принципы, которыми руководствуется Заказчик при проведении закупки товаров, работ, услуг, а именно: принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; принцип целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек Заказчика.

Таким образом, Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) отмечает, что при выделении отдельных лотов по закупке свежемороженой рыбы различных ареалов обитания (чир, муксун, кета и кижуч) – такие действия будут способствовать развитию конкуренции, в том числе дадут доступ к прямому участию в закупках большего количества участников, в том числе рыбодобывающих компаний.

На основании всего вышеизложенного, Комиссия Якутского УФАС России приходит к выводу, что МУП «Горснаб» ГО «город Якутск», при проведении запроса котировок на поставку рыбы свежемороженой (извещение № 31603729335) объединяя в один лот закупки виды рыб *разных ареалов обитания*, а именно рыбы чир, муксун, кета и кижуч – нарушает принципы Закона «О закупках» и **ограничивает конкуренцию**, путем сокращения числа хозяйствующих субъектов, которые могли бы (могут) принять участие в указанной закупке, в том числе к сокращению числа рыбодобывающих организаций Якутии. Поскольку из-за разных ареалов обитания указанных в закупке рыб такие участники не имеют возможности приобрести квоту на добычу *одновременно* всех видов водных биоресурсов Якутии. Результатом таких действий является нарушение части 3 статьи 17 Закона «О защите конкуренции», которая запрещает включение в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом запроса котировок.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, **статьи 49** Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать Муниципальное унитарное предприятие «Горснаб» городского округа «город Якутск» **нарушившими** часть 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по проведению закупки на поставку свежемороженой рыбы (извещение № 31603729335).
2. Муниципальному унитарному предприятию «Горснаб» городского округа «город Якутск», в соответствии с подпунктом «д» пунктом 2 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выдать обязательное для исполнения предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.



*Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд, а также в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.*

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

\_\_\_\_\_

<...>

\_\_\_\_\_

<...>