

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 026/04/14.32-1041/2021

23.06.2021 года
Ставрополь

Г.

Я, заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю, Сапунов Дмитрий Николаевич, рассмотрев Протокол № 488 от 08.06.2021 года и материалы дела об административном правонарушении № 026/04/14.32-1041/2021, возбужденного в отношении ФГБУ «Юг Спорт» (ИНН-2319056379; ОГРН-1142367004130; КПП-231901001; 354002, Краснодарский край, г. Сочи, ул. Бзугу (Хостинский р-н), б), по признакам нарушения части 2 статьи 14.32 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

В Ставропольское УФАС России, по подведомственности из Краснодарского УФАС России, поступило обращение физического лица на действия Федерального государственного бюджетного учреждения «Северо-Кавказский федеральный научно-клинический центр федерального медико-биологического агентства» (далее ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России) при проведении закупок в электронной форме № 0321100017617000232 и 0321100017618000539. По мнению заявителя, в действиях заказчика могут иметься признаки нарушения Федерального закона от 26.06.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно подготовка технического задания под конкретного победителя – ФГБУ «ЮГ СПОРТ».

По результатам анализа технической документации аукционов в электронной форме № 0321100017617000232 и 0321100017618000539 установлено, что они имеют ряд требований к участникам, которые могут содержать признаки ограничения количества участников по географическим обстоятельствам.

Указанные обстоятельства, согласно пункта 1 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», послужили основанием для возбуждения дела о признаках нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия

решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Анализ проведен в соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 года № 220 и зарегистрированным в Минюсте РФ 02.08.2010 года № 18026 (далее Порядок проведения анализа).

В соответствии с пунктом 10.9 Порядка проведения анализа, по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции включает:

- определение временного интервала исследования;
- определение предмета торгов.

В целях анализа состояния конкуренции на товарном рынке в качестве исходной информации использованы материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства № 026/01/17-990/2020.

Определение временного интервала исследования.

Согласно пункта 2.1 Порядка проведения анализа, временной интервал исследования товарного рынка определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка.

В связи с тем, что нарушение пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» наблюдается при проведении электронного аукциона, то за временной интервал исследования целесообразно принять период проведения аукциона.

1) По закупке № 0321100017617000232.

22.06.2017 года на официальном сайте (<http://zakupki.gov.ru>) было опубликовано извещение о проведении аукциона № 0321100017617000232 «Предоставление услуг проживания для нужд ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России». Заказчик – ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России. Начальная цена – 19 625 000,00 руб.

Заказчик в своей закупочной документации установил требования, создающие преимущественные условия по неценовому критерию только одному участнику рынка оказания услуг, что повлекло фактическое ограничение конкуренции и нарушение прав неограниченного круга участников данного рынка.

Согласно Протокола рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе 0321100017617000232 от 07.07.2017 года, заявка ФГБУ «ЮГ СПОРТ» признана соответствующей требованиям аукционной документации.

19.07.2017 года между ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России и ФГБУ «ЮГ СПОРТ» заключен Гражданско-правовой договор (контракт) № 232-СК.

09.10.2018 года, руководствуясь пунктом 8 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ,

услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», стороны пришли к соглашению о расторжении контракта.

Следовательно, временной интервал исследования по аукциону № 0321100017617000232: с 19.07.2017 года по 09.10.2018 года.

2) По закупке № 0321100017618000539.

04.12.2018 года на официальном сайте (<http://zakupki.gov.ru>) было опубликовано извещение о проведении аукциона № 0321100017618000539 «Оказание оздоровительных услуг для клиентов ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России». Заказчик – ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России. Начальная цена – 16 541 400,00 руб.

Заказчик в своей закупочной документации установил требования, создающие преимущественные условия по неценовому критерию только одному участнику рынка оказания услуг, что повлекло фактическое ограничение конкуренции и нарушение прав неограниченного круга участников данного рынка.

Согласно протокола рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 19.12.2018 года № 0321100017618000539-4 был определен победитель - единственный участник торгов - Федеральное государственное бюджетное учреждение «Южный федеральный центр спортивной подготовки». 09.01.2019 года между ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России и ФГБУ «ЮГ СПОРТ» заключен Гражданско-правовой договор (контракт) № 545-СК/18.

По информации, размещенной в Единой информационной системе <http://zakupki.gov.ru> контракт был исполнен в полном объеме в установленный срок.

Следовательно, временной интервал исследования по аукциону № 0321100017618000539: с 04.12.2018 года по 31.12.2019 года.

Определение предмета торгов.

В соответствии с документацией электронных конкурсов, объектом закупки № 0321100017617000232 является оказание услуг проживания для нужд ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России, закупки № 0321100017618000539 - оказание оздоровительных услуг для клиентов ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России.

В ходе заседаний представители ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России и ФГБУ «ЮГ СПОРТ» пояснили, что в структуру ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России входит в том числе Медицинский центр «Юность» филиал Федерального государственного бюджетного учреждения «Северо-Кавказский федеральный научно-клинический центр Федерального медико-биологического агентства» в г. Ессентуки, который осуществляет свою деятельность на территории, относящейся к филиалу, в т.ч. в отделении спортивной медицины: 357700, Ставропольский край, г. Кисловодск, район горы Малое Седло. На данной территории расположены нежилые помещения, принадлежащие ФГБУ «ЮГ СПОРТ». На основании договора безвозмездного пользования имуществом № 1839/16-Б от 21.09.2016 года, все нежилые помещения были переданы в пользование ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России. Формирование Заказчиком аукционной документации по вышеуказанным закупкам направлено, прежде всего, на исполнение обязанности по обеспечению функционирования отделения спортивной медицины Медицинского центра «Юность» филиала Федерального государственного бюджетного учреждения

«Северо-Кавказский федеральный научно-клинический центр Федерального медико-биологического агентства» в г. Ессентуки. Любой потенциальный участник, вправе был обратиться в ФГБУ «ЮГ СПОРТ» и заключить с ним договор аренды не жилых помещений, после чего подготовить и подать заявку на участие в аукционах.

Рассмотрев имеющиеся материалы дела, Комиссией было установлено следующее.

В Ставропольское УФАС России, по подведомственности из Краснодарского УФАС России, поступило обращения физического лица на действия Федерального государственного бюджетного учреждения «Северо-Кавказский федеральный научно-клинический центр федерального медико-биологического агентства» (далее ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России) при проведении закупок в электронной форме № 0321100017617000232 и 0321100017618000539. По мнению заявителя, в действиях заказчика могут иметься признаки нарушения Федерального закона от 26.06.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно подготовка технического задания под конкретного победителя – ФГБУ «ЮГ СПОРТ».

По результатам анализа официального сайта (<http://zakupki.gov.ru>), а также открытой информации в сети интернет установлено следующее.

1) 22.06.2017 года на официальном сайте (<http://zakupki.gov.ru>) было опубликовано извещение о проведении аукциона № 0321100017617000232 «Предоставление услуг проживания для нужд ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России». Заказчик – ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России. Начальная цена – 19 625 000,00 руб.

Согласно Протокола рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе 0321100017617000232 от 07.07.2017 года, заявка ФГБУ «ЮГ СПОРТ» признана соответствующей требованиям аукционной документации.

19.07.2017 года между ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России и ФГБУ «ЮГ СПОРТ» заключен Гражданско-правовой договор (контракт) № 232-СК.

По результатам анализа Технического задания аукционной документации установлены следующие требования к участникам:

- Требование о месте оказания услуг – г. Кисловодск, район горы Малое Седло;
- Требование к месту проживания – в капитальном отдельно стоящем здании на высоте не менее 1200 метров над уровнем моря, при этом не более чем в 200 метрах от спального корпуса должен находиться собственный спа-комплекс;
- Требование об условиях оказания услуг – пользование подвесной пассажирской канатной дорогой (спуск-подъем 2 раза в день).

По результатам проведенного анализа установлено, что в районе г. Кисловодск находится около 40 гостиничных комплексов (санаториев, гостиниц и др.) оказывающих услуги по проживанию. В районе горы Малое Седло (на высоте не менее 1200 метров) находится единственный гостиничный комплекс – «Вершина 1240», принадлежащий ФГБУ «ЮГ СПОРТ». Таким образом, под требования аукциона № 0321100017618000539 подпадает только один потенциальный исполнитель – ФГБУ «ЮГ СПОРТ».

2) 04.12.2018 года на официальном сайте (<http://zakupki.gov.ru>) было опубликовано извещение о проведении аукциона № 0321100017618000539 «Оказание оздоровительных услуг для клиентов ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России». Заказчик – ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России. Начальная цена – 16 541 400,00 руб.

Согласно Протокола рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе 0321100017618000539 от 19.12.2018 года, заявка ФГБУ «ЮГ СПОРТ» признана соответствующей требованиям аукционной документации.

09.01.2019 года между ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России и ФГБУ «ЮГ СПОРТ» заключен Гражданско-правовой договор (контракт) № 545-СК/18.

По результатам анализа Технического задания аукционной документации установлены следующие требования к участникам:

- Требование о месте оказания услуг – г. Кисловодск, район горы Малое Седло;
- Требование к месту проживания – в капитальном отдельно стоящем здании на высоте не менее 1200 метров над уровнем моря, при этом не более чем в 200 метрах от спального корпуса должен находиться собственный спа-комплекс;
- Требование об условиях оказания услуг – пользование подвесной пассажирской канатной дорогой (спуск-подъем 2 раза в день).

По результатам проведенного анализа установлено, что в районе г. Кисловодск находится около 40 гостиничных комплексов (санаториев, гостиниц и др.) оказывающих услуги по проживанию. В районе горы Малое Седло (на высоте не менее 1200 метров) находится единственный гостиничный комплекс – «Вершина 1240», принадлежащий ФГБУ «ЮГ СПОРТ». Таким образом, под требования аукциона № 0321100017618000539 подпадает только один потенциальный исполнитель – ФГБУ «ЮГ СПОРТ».

В рамках рассмотрения обращения был направлен запрос в ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России о предоставлении пояснений по указанной ситуации.

В своем ответе (исх. № 587 от 26.03.2020 года), ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России пояснило, что в структуру ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России входит в том числе Медицинский центр «Юность» филиал Федерального государственного бюджетного учреждения «Северо-Кавказский федеральный научно-клинический центр Федерального медико-биологического агентства» в г. Ессентуки, который осуществляет свою деятельность на территории, относящейся к филиалу, в т.ч. в отделении спортивной медицины: 357700, Ставропольский край, г. Кисловодск, район горы Малое Седло. Из общедоступных сведений, полученных с сайта Росреестра следует, что Здание (Нежилое здание, СТК с реабилитационно-восстановительным центром (поз. 38)), общей площадью 17303,1 кв. м., расположенное по адресу: Российская Федерация, Ставропольский край, г. Кисловодск, район горы Малое Седло имеет кадастровый номер 26:34:030203:56 и принадлежит на праве собственности Российской Федерации (№ 26-26/015-26/015/301/2016-2731/1 от 18.08.2016 года) и закреплено за ФГБУ «Юг Спорт» на праве оперативного управления (№ 26-26/015-26/015/301/2016-2732/1 от 18.08.2016 года).

На основании договора безвозмездного пользования имуществом от 04.09.2019

года № 678/19-Б, заключенного между ФГБУ «Юг Спорт» и ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России, последним приняты во временное владение и пользование нежилые помещения (общей площадью 4 010,6 кв. м.), находящиеся в здании - СТК с реабилитационно-восстановительным центром (поз. 38) литер В, расположенном по адресу: Ставропольский край, г. Кисловодск, район горы Малое Седло для использования под медико-восстановительный центр.

Требование о месте оказания услуг - г. Кисловодск, район горы Малое Седло установлено Заказчиком в связи с тем, что на базе переданных ФГБУ «Юг Спорт» помещений по договору безвозмездного пользования имуществом от 04.09.2019 года № 678/19-Б ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России образовано отделение спортивной медицины.

Договоры, заключенные по итогам проведения закупок в электронной форме № 0321100017617000232 и 0321100017618000539 заключались ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России именно для осуществления медицинской деятельности на территории нахождения СТК с реабилитационно-восстановительным центром (поз. 38) (так называемого гостиничного комплекса «Вершина 1240») и достижения цели максимально эффективного использования находящегося там оборудования и выполнения принятых ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России обязательств по оказанию услуг санаторно-курортного и реабилитационно-восстановительного лечения пациентов (в т.ч. спортсменов сборных команд России).

Требование об условиях оказания услуг в части пользования подвесной пассажирской канатной дорогой (спуск-подъем 2 раза в день) установлено с учетом того, что отделение спортивной медицины, находящееся в здании – СТК с реабилитационно-восстановительным центром (далее - РВЦ) с особенным месторасположением - на горе, соответственно при необходимости добраться до города Кисловодска предусмотрен спуск на канатной дороге и соответственно подъем до РВЦ.

Формирование Заказчиком аукционной документации по вышеуказанным закупкам направлено, прежде всего, на исполнение обязанности по обеспечению функционирования отделения спортивной медицины Медицинского центра «Юность» филиала Федерального государственного бюджетного учреждения «Северо-Кавказский федеральный научно-клинический центр Федерального медико-биологического агентства» в г. Ессентуки.

Таким образом, заказчик – ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России подтверждает, что технические задания по аукционам № 0321100017617000232 и 0321100017618000539 готовились под конкретные объекты, принадлежащие ФГБУ «Юг Спорт». Это подтверждает также и анализ аукционной документации, согласно которого документация готовилась под конкретного участника – ФГБУ «Юг Спорт».

Данный вывод также подтверждается тем, что в техническом задании о проведении закупочной процедуры №0321100017617000232 указано, что оздоровительные услуги должны предоставляться в соответствии с пакетами «Эконом», «Стандарт», «Комфорт+».

В пакет должны входить следующие услуги:

- проживание;

- питание (завтрак «шведский стол»);
- посещение оздоровительного спа-комплекса (ежедневно с 09:00 до 13:00 с 01.06.17 по 31.12.17)
- посещение спортивно-оздоровительного комплекса (открытые игровые площадки, тренажерный зал);
- пользование подвесной пассажирской канатной дорогой (спуск-подъем 2 раза в день);
- оздоровительная ходьба (терренкур);
- климатолечение (солнечные и воздушные ванны).

Количество человек: 13 500 человеко/дней, из них:

- 7 000 человеко/дней – по пакету «Эконом»,
- 5 000 человеко/дней – по пакету «Стандарт»,
- 1 500 человеко/дней – по пакету «Комфорт».

Однако в закупочной документации не отражены разъяснения какие именно услуги должны предоставляться в соответствии с пакетами «Эконом», «Стандарт», «Комфорт+».

Кроме того, не существует единых утвержденных стандартов, которыми включены обязательные гостиничные или оздоровительные услуги в соответствии с пакетами «Эконом», «Стандарт», «Комфорт+».

В материалах дела о нарушении антимонопольного законодательства №026/01/17-990/2020 имеется письмо ФГБУ «Юг Спорт» исх. №334-17 от 30.05.2017 года в котором указаны данные о предоставлении услуг идентичны данным, указанным в закупочной документации.

Следовательно, Комиссия Ставропольского УФАС России пришла к выводу о том, что заказчиком данная документацию готовилась под конкретного участника, а именно, под ФГБУ «Юг Спорт».

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» согласование хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке является одним из признаков ограничения конкуренции.

Согласно пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «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 координации 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.

Довод ответчиков о том, что установленные географические требования необходимы для удовлетворения нужд заказчика, Комиссией был отклонен.

Согласно статьи 8 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Таким образом, при подготовке закупочной документации, заказчик должен обеспечить конкуренцию между участниками закупок и не допускать требований, которые приводят к необоснованному ограничению числа участников закупок. Проведение честных и недискриминационных закупок в форме аукционов, конкурсов и др. является основной целью и миссией Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В статье 93 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» законодатель установил перечень случаев, когда заказчик имеет право осуществить закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). Указанный перечень является закрытым и расширенному толкованию не подлежит. В иных случаях заказчик должен проводить закупку таким образом, чтобы выполнялась совокупность двух важных условий:

1) Удовлетворение нужд заказчика;

2) Отсутствие необоснованного ограничения конкуренции между участниками.

ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России готовило технические задания по аукционам № 0321100017617000232 и 0321100017618000539 под конкретные объекты, принадлежащие ФГБУ «Юг Спорт».

Утверждение ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России о том, что под нужды заказчика удовлетворит только гостиничный комплекс «Вершина 1240», так он находится в непосредственной близости от объектов ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России, не подпадает под случаи, перечисленные в статье 93 Закона о контрактной системе.

Довод ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России о том, что любой потенциальный участник мог подать заявку на участие в аукционах № 0321100017617000232 и 0321100017618000539, предварительно заключив договор аренды не жилых помещений, принадлежащих ФГБУ «Юг Спорт» (гостиничный комплекс «Вершина 1240»), Комиссией был отклонен, так как в случае, если потенциальный участник

изъявил бы желание принять участие в данных закупочных процедурах, то претенденту необходимо было бы заключить договор аренды не жилых помещений, принадлежащих ФГБУ «Юг Спорт», так как под требования документации, подпадают только не жилые помещения, принадлежащие ФГБУ «Юг Спорт».

Кроме того, имущество, принадлежащее ФГБУ «Юг Спорт» является федеральным.

Для того, чтобы заключить договор аренды данного имущества, в соответствии со статьей 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" и Приказа ФАС России от 10.02.2010 N 67 "О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса" (вместе с "Правилами проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества") должны быть проведены торги.

Согласно требованиям Приказа ФАС России от 10.02.2010 N 67, срок подачи заявок на участие в торгах составляет тридцать дней.

Следовательно, потенциальный участник закупочных процедур № 0321100017617000232 и 0321100017618000539 не имел физической возможности после опубликования извещения о проведении вышеуказанных торгов заключить договор аренды нежилых помещений с ФГБУ «Юг Спорт», а в последующем принять участие в данных закупках.

Данный вывод подтверждает то, что в закупочных процедурах № 0321100017617000232 и 0321100017618000539 имело возможность принять участие исключительно ФГБУ «Юг Спорт».

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссией Ставропольского УФАС России было вынесено Заключение об обстоятельствах дела № 026/01/17-990/2020 от 17.06.2020 года.

Заключение от 17.06.2020 года подготовлено и направлено в соответствии с нормами частей 1-4 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции. Заключение от 17.06.2020 года было получено ответчиками.

20.07.2020 года в адрес Ставропольского УФАС России от ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России и ФГБУ «Юг Спорт» поступили возражения на заключение 17.06.2020 года об обстоятельствах дела № 026/01/17-990/2020.

ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России в возражениях указывало на то, что договоры, заключенные по результатам проведенных аукционов № 0321100017617000232 и 0321100017618000539 заключены в соответствии с уставами ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России и ФГБУ «Юг Спорт», а также в соответствии с приказом Минздрава России

от 30.05.2018 года №288н.

Данный довод Комиссией Ставропольского УФАС России был отклонен, ввиду того, что Федеральный закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции.

ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России объявляя конкурентные закупочные процедуры, в данном случае - аукционы № 0321100017617000232 и 0321100017618000539 должен был руководствоваться требованиями, которые установлены Федеральным законом от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" при этом не создавая преимущественных условий для конкретного участника, тем самым не ущемляя права потенциальных участников закупочных процедур.

Также в своих пояснениях ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России ссылается на статью 93 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в которой установлен перечень случаев, когда заказчик имеет право осуществить закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Данный довод также не нашел своего подтверждения, так как статья 93 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ определяет случаи, когда заказчик может осуществить закупки с единственным поставщиком.

В данном случае, ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России были объявлены конкурентные закупочные процедуры – аукционы № 0321100017617000232 и 0321100017618000539, в которых были установлены требования под конкретного участника.

ФГБУ «Юг Спорт» в своих возражениях указывало на то, что договор безвозмездного пользования имуществом №678/19-Б от 04.09.2019 года не был заключен под условия исполнения договоров по закупкам № 0321100017617000232 и 0321100017618000539, а заключен ранее, в связи с истечением срока действия договора безвозмездного пользования имуществом №1839/16Б от 21.09.2016 года.

Комиссия отметила, что правовая оценка по данному доводу Комиссией Ставропольского УФАС России уже дана в настоящем решении, которая указана ранее.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия не нашла оснований для изменения позиции, изложенной в Заключении от 17.06.2020 года.

Сопоставив вышеуказанные обстоятельства, Комиссия Ставропольского УФАС России, пришла к выводу, что в действиях ФГБУ СКФНКЦ ФМБА России (ИНН-2626003731; ОГРН-1022601229342) и ФГБУ «Юг Спорт» (ИНН-2319056379; ОГРН-1142367004130) имело место нарушение пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части создания преимущественных условий для конкретного участника при проведении аукционов № 0321100017617000232 и 0321100017618000539.

В связи с чем, Ставропольским УФАС России было вынесено решение по делу №026/01/17-990/2020 от 30.07.2020 года. Копия решения приобщена к материалам административного дела.

Ответственность за нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрена частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ.

Согласно части 2 статьи 14.32 КоАП РФ, заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, если такое соглашение приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах, либо заключение недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такое соглашение имеет своей целью либо приводит или может привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, либо участие в них – влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей или дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной десятой до одной второй начальной стоимости предмета торгов, но не более одной двадцать пятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

Таким образом, в действиях ФГБУ «Юг Спорт» (ИНН-2319056379; ОГРН-1142367004130; КПП-231901001; 354002, Краснодарский край, г. Сочи, ул. Бзугу (Хостинский р-н), 6), имеется событие и признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании имеющихся материалов, Определением от 28.04.2021 года (исх. № ДС/02-5057/2021) было возбуждено дело об административном правонарушении № 026/04/14.32-1041/2021 и начато административное расследование.

В ходе проведения административного расследования в адрес Ставропольского УФАС России поступили письменные пояснения, а также материалы, запрошенные определением о возбуждении дела.

Определением об отложении рассмотрения дела об

административном правонарушении №026/04/14.32-1041/2021 (исх. №ГЗ/02-5896/2021 от 24.05.2021 года), составление протокола было назначено на 08.06.2021 года на 12 часов 00 минут.

Согласно отчета об отслеживании отправления с почтовым идентификатором №80093460771142, ФГБУ «Юг Спорт» вышеуказанное определение было получено 04.06.2021 года, следовательно, ФГБУ «Юг Спорт» надлежащим образом было уведомлено о времени и месте составления протокола по делу об административном правонарушении № 026/04/14.32-1041/2021.

Руководствуясь частью 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ, был составлен Протокол № 488 от 08.06.2021 года в отношении ФГБУ «Юг Спорт», где было зафиксировано событие и признаки состава административного правонарушения. Протокол был направлен в адрес ФГБУ «Юг Спорт» по средствам электронной почты, а также заказным письмом. Рассмотрение протокола было назначено на 23.06.2021 года на 11 часов 30 минут.

Согласно отчета об отслеживании отправления с почтовым идентификатором №80087261556879, ФГБУ «Юг Спорт» Протокол № 488 от 08.06.2021 года был получен 18.06.2021 года, следовательно, ФГБУ «Юг Спорт» надлежащим образом уведомлено о времени и месте рассмотрения протокола по делу об административном правонарушении № 026/04/14.32-1041/2021.

На рассмотрении протокола по делу об административном правонарушении № 026/04/14.32-1041/2021 по средствам видеоконференц связи принимали участие представители ФГБУ «Юг Спорт» - «.....», «.....», «.....» по доверенности.

Проанализировав протокол № 488 от 08.06.2021 года и материалы дела № 026/04/14.32-1041/2021, должностное лицо Ставропольского УФАС России, уполномоченное на рассмотрение дел об административных правонарушениях, приходит к выводу о том, что в действиях ФГБУ «Юг Спорт» имеется событие и состав административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Время совершения ФГБУ «Юг Спорт» административного правонарушения: 2017-2018 год.

Место совершения ФГБУ «Юг Спорт» административного

правонарушения: г. Ессентуки.

Согласно части 1 статьи 4.5 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении за нарушение антимонопольного законодательства Российской Федерации не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Согласно части 6 статьи 4.5 КоАП РФ, срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные статьями 14.9, 14.9.1, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 настоящего Кодекса, начинается со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения законодательства Российской Федерации.

В данном случае, решение Комиссии Ставропольского УФАС России по делу о нарушении антимонопольного законодательства №026/01/17-990/2020 вступило в законную силу 30.07.2020 года, следовательно, срок давности привлечения к административной ответственности не истек.

В соответствии со статьями 2.1, 26.1 КоАП РФ в процессе рассмотрения дела определено событие административного правонарушения – заключение соглашения, запрещенного требованиями антимонопольного законодательства, состав административного правонарушения – совершение противоправного виновного действия, за которое статьей 14.32 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, а именно, совершение осознано-волевых действий, направленных на нарушение норм Закона.

Согласно части 3 Примечания к статье 14.32 КоАП РФ при назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, смягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 2-7 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, а также следующие обстоятельства, смягчающие административную ответственность:

1) лицо, совершившее административное правонарушение, не является организатором ограничивающих конкуренцию соглашения или согласованных действий и (или) получило обязательные для

исполнения указания участвовать в них;

2) лицо, совершившее административное правонарушение, не приступило к исполнению заключенного им ограничивающего конкуренцию соглашения.

Согласно пунктов 2-7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, признаются:

- добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение;

- добровольное сообщение лицом, совершившим административное правонарушение, в орган, уполномоченный осуществлять производство по делу об административном правонарушении, о совершенном административном правонарушении;

- оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении;

- предотвращение лицом, совершившим административное правонарушение, вредных последствий административного правонарушения;

- добровольное возмещение лицом, совершившим административное правонарушение, причиненного ущерба или добровольное устранение причиненного вреда;

- добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор).

Ни одно из вышеуказанных обстоятельств в действиях ФГБУ «Юг Спорт» не усматривается, а, следовательно, отсутствуют обстоятельства, смягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со статьей 4.3 и частью 4 Примечания к статье 14.32 КоАП РФ, также не установлено.

Понятие «Малозначительности административного правонарушения»,

в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ, не может быть применено в данном конкретном случае. Малозначительность административного правонарушения сформулирована законодателем как оценочное понятие, содержание которого конкретизируется с учетом конкретных обстоятельств рассматриваемого дела.

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 года № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» малозначительным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Соглашение недопустимое, в соответствии с нормами антимонопольного законодательства, представляет угрозу общественным отношениям, так как связано с выполнением работ для нужд общества и государства. Такие действия прямо противоречат основной миссии законодательства Российской Федерации о проведении конкурсов (аукционов). Нарушение было допущено ФГБУ «Юг Спорт» фактически, а не формально.

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении №026/04/14.32-1041/2021, представители ФГБУ «Юг Спорт» заявили ходатайство о назначении административного наказания ниже низшего предела, предусмотренного частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ.

Данное ходатайство подлежит отклонению, ввиду следующего.

Составы административных правонарушений, связанные с применением антимонопольного законодательства, можно разделить на формальные (например; непредставление информации по запросу антимонопольного органа, нарушение сроков и порядка раскрытия информации субъектами естественных монополий, непредставление ходатайств о даче предварительного согласия на совершение сделки и т.д.) и материальные (злоупотребление доминирующим положением, антиконкурентные соглашения и согласованные действия, запрещенная координация экономической деятельности и т.д.).

Часть 3.2 КоАП Российской Федерации предусматривает, что назначение наказания в виде административного штрафа в размере

менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II данного Кодекса, возможно при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, а также исходя из имущественного и финансового положения привлекаемого к административной ответственности юридического лица.

Исходя из смысла анализируемой нормы, определяющее значение для решения вопроса о возможности назначения административного наказания ниже низшего предела является наличие исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями.

В соответствии с постановлением Конституционного Суда РФ от 25.02.2014 № 4-П назначение юридическому лицу административного штрафа ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей административной санкцией, допускается только в исключительных случаях и только в судебном порядке. Если же административное наказание за совершение административного правонарушения было назначено иным компетентным органом, должностным лицом, суд (безотносительно к законодательному регулированию пределов его полномочий при судебном обжаловании решений о применении мер административной ответственности), рассмотрев соответствующее заявление юридического лица, также не лишен возможности снизить размер ранее назначенного ему административного штрафа.

Федеральным законом от 31.12.2014 № 515-ФЗ статья 4.1 КоАП Российской Федерации дополнена частью 3.2, в соответствии с которой при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа,

предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

При назначении административного наказания в соответствии с частью 3.2 настоящей статьи размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса (часть 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ).

Часть 3.2 статьи 4.1 КоАП Российской Федерации предусматривает, что назначение наказания в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II данного Кодекса, возможно при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, а также исходя из имущественного и финансового положения привлекаемого к административной ответственности юридического лица.

Исходя из смысла анализируемой нормы, определяющее значение для решения вопроса о возможности назначения административного наказания ниже низшего предела является наличие исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями.

ФГБУ «Юг Спорт» не представлено доказательств наличия исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями.

Согласно части 2 статьи 14.32 КоАП РФ, заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, если такое соглашение приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах, либо заключение недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такое соглашение имеет своей целью либо приводит или может привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных

условий для каких-либо участников, либо участие в них – влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей или дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной десятой до одной второй начальной стоимости предмета торгов, но не более одной двадцать пятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

Согласно части 4 Примечания к статье 14.31 КоАП РФ, за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.2, 14.32 или 14.33 настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного

административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

С учетом вышеизложенного:

1) Сумма начальной стоимости предмета торгов составляет 36 166 400,00 рублей;

2) Минимальный размер штрафа (одна десятая) составляет – 3 616 640,00 рублей;

3) Максимальный размер штрафа (одна вторая) составляет – 18 083 200,00 рубля;

4) Половина разности максимального размера административного штрафа и минимального размера административного штрафа $((18083200,00-36166400,00)/2)$ составляет – 7 233 280,00 рублей;

5) Административный штраф – сумма минимального размера административного штрафа и половины разности максимального размера административного штрафа и минимального размера административного штрафа $(3\ 616\ 640,00+7\ 233\ 280,00)$ составляет – 10 849 920,00 рублей;

6) Выручка ФГБУ «Юг Спорт» за 2019 год – 450 687 056 рублей (без НДС).

7) Одна двадцать пятая совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) составляет 18 027 482,24 рубля $(450\ 687\ 056:25)$.

8) Штраф не должен составлять менее ста тысяч рублей.

9) Итоговая сумма штрафа составляет 10 849 920,00 рублей.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 1.7, 2.1, 2.4, 2.9, 3.5, 4.1, 14.32, 23.48, 29.7, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л:

1) Признать ФГБУ «Юг Спорт» (ИНН-2319056379; ОГРН-1142367004130; КПП-231901001; 354002, Краснодарский край, г. Сочи, ул. Бзугу (Хостинский р-н), б) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ. Нарушение выразилось в осуществлении антиконкурентного сговора при проведении закупок в электронной форме № 0321100017617000232 и 0321100017618000539.

2) Назначить ФГБУ «Юг Спорт» наказание в виде административного штрафа в размере 10 849 920,00 (десять миллионов восемьсот сорок девять тысяч девятьсот двадцать) рублей.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в судебном порядке в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Сумма штрафа, уплаченного за нарушение антимонопольного законодательства, зачисляется по следующим реквизитам:

Получатель платежа	УФК по Ставропольскому краю (Ставропольское УФАС России, л/с 04211162970)
ИНН	2634003887
КПП	263501001
Номер казначейского счета для учета средств поступлений	03100643000000012100
Номер банковского счета, входящего в состав ЕКС	40102810345370000013
Банк получателя	Отделение Ставрополь Банка России//УФК по Ставропольскому краю, г. Ставрополь
БИК банка	010702101
УИН	16100500000001009038

