

ОПРЕДЕЛЕНИЕ № 262

о назначении дела № 049/01/17-168/2019

о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

«04» октября 2019 г.
Магадан

г.

Председатель Комиссии Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства М.А. Романенко

УСТАНОВИЛА:

08.07.2019 от <....> (вх. № 02/2834), 10.07.2019 от <....> (вх. № 02/2877), 03.10.2019 от <....> (вх. № 02/4623) в адрес Магаданского УФАС России поступили заявления, указывающие на нарушения антимонопольного законодательства в действиях Магаданского областного государственного автономного учреждения «Детско-юношеский оздоровительный центр» при проведении закупки «Модернизация здания детского технопарка «Кванториум» (реестровый номер <...>) у единственного поставщика и заключения Договора № 1 от 27.03.2019, а также при заключении договора от 11.04.2019 по осуществлению строительного контроля за данным объектом.

В ходе рассмотрения указанных заявлений и проведения проверки представленных материалов установлено следующее.

Заказчик - Магаданское областное государственное автономное учреждение «Детско-юношеский оздоровительный центр» (далее – МОГАУ «ДЮОЦ») в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) осуществляет свою закупочную деятельность в рамках указанного закона за исключением случаев, определенных частью 4 статьи 15 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Законом о закупках в целях создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с

необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

Так, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются 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 (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (часть 1 статьи 3 Закона о закупках).

В силу части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, названным Законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 названной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

В соответствии с частью 2 статьи 3 Закона о закупках положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона.

Согласно статье 3.6 Закона о закупках порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой

закупки устанавливаются положением о закупке.

В соответствии с пунктом 3 части 3 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке утверждается наблюдательным советом автономного учреждения в случае, если заказчиком выступает автономное учреждение.

Материалами проверки установлено, что 28.12.2018 Наблюдательным советом МОГАУ «ДЮОЦ» утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд МОГАУ «ДЮОЦ» (далее – Положение о закупке).

В соответствии с подпунктом 1 пункта 10.1 Положения о закупке Заказчик вправе осуществить закупку у единственного поставщика, в том числе, в случае, если требуется закупить товары (работы, услуги) стоимостью **до 40 000 000 рублей с НДС включительно**.

19.03.2019 в указанный подпункт Положения Наблюдательным советом МОГАУ «ДЮОЦ» внесены изменения, в соответствии с которым Заказчик вправе осуществить закупку у единственного поставщика, в том числе, в случае, если требуется закупить товары (работы, услуги) стоимостью **до 150 000 000 рублей с НДС включительно**.

На основании указанного положения, Заказчик **27.03.2019** заключил договор № 1 с единственным подрядчиком – ООО «Сетьэнергопроект» на разработку проектной, сметной, рабочей документации и выполнение строительно-монтажных работ в рамках модернизации здания по адресу: г. Магадан, ул. Пролетарская, д. 84 В для создания детского технопарка «Кванториум» (далее – Договор № 1 от 27.03.2019).

Цена договора – **117 065 000 рублей** (пункт 3.1 Договора).

Также установлено, что в соответствии с пунктом 10.1 Положения о закупках **11.04.2019** МОГАУ «ДЮОЦ» заключен договор № 1 с единственным исполнителем – ООО «СК Заря» на оказание услуг по осуществлению строительного контроля, осуществляемого при модернизации здания для детского технопарка «Кванториум», расположенного по адресу: г. Магадан, ул. Пролетарская, д. 84 В (далее – Договор № 1 от 11.04.2019).

Цена договора – **2 261 95, 80 рублей** (пункт 2.1 Договора).

С учетом изложенного, сложилась ситуация, при которой закрепленное заказчиком в Положении о закупке условие позволило Заказчику осуществить закупки у единственного подрядчика (исполнителя) без объективных на то причин при наличии конкурентного рынка.

При таких обстоятельствах Заказчик, включив в Положение о закупке

право заключения договора с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), стоимость которого не превышает 150 000 000 рублей, обеспечил возможность проведения закупки с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в любых случаях и при любых потребностях без проведения конкурентных процедур, независимо от наличия конкурентного рынка, что, в свою очередь, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

В соответствии с Обзором судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) для целей экономической эффективности 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.

Установление способов закупки должно осуществляться Заказчиком не произвольно, а с учётом принципов, установленных Законом о закупках.

Таким образом, включение подпункта 1 пункта 10.1 в Положение о закупках противоречит основным целям Закона о закупках, таким как эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, запроса котировок цен на товары запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-

либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Согласно части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции положения части 1 названной статьи распространяются, в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом о закупках.

Перечень нарушений, указанных в пунктах 1 - 4 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, не является исчерпывающим.

Учитывая вышеизложенное, в действиях МОГАУ «ДЮОЦ», как заказчика усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося во включение в Положение о закупке условия о возможности закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) до 150 000 000 рублей с НДС включительно и заключения договора № 1 от 27.03.2019 и договора № 1 от 11.04.2019 с единственными поставщиками (подрядчиками, исполнителями), что привело к созданию для отдельных хозяйствующих субъектов преимущественных условий осуществления деятельности.

На основании изложенного, издан Приказ Магаданского УФАС России № 01-12/89 от 04.10.2019 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Магаданским областным государственным автономным учреждением «Детско-юношеский оздоровительный центр» **части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»**, выразившегося во включение в Положение о закупке условия о возможности закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) до 150 000 000 рублей с НДС включительно и заключения договора № 1 от 27.03.2019 и договора № 1 от 11.04.2019 с единственными поставщиками (подрядчиками, исполнителями), что

привело к созданию для отдельных хозяйствующих субъектов преимущественных условий осуществления деятельности.

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Назначить дело № 049/01/17-168/2019 к рассмотрению на **12 ноября 2019 года в 14 часов 15 минут** по адресу: Российская Федерация, г. Магадан, пр-кт Ленина, д. 28 Б, каб. 102.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 049/01/17-168/2019 в качестве **заявителей**:

- <.....>

- <.....>

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 049/01/17-168/2019 в качестве **ответчиков**:

- Магаданское областное государственное автономное учреждение «Детско-юношеский оздоровительный центр» (юридический адрес: 685000, г. Магадан, ул. Пионерская, д. 1, почтовый адрес: 685000, г. Магадан, пер. Школьный, д. 3, ИНН 4909107100, ОГРН 1104910002010).

Явка ответчиков по делу либо их представителей с надлежащим образом оформленной доверенностью для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, обязательна.