

Шарыповская межрайонная
прокуратура

ул. Горького, 17, г. Шарыпово,
Красноярский край, 662314

МАУ «ЦКР г. Шарыпово»

пл. Революции, 13, Красноярский край,
662314

РЕШЕНИЕ

лу № 43-17-20 (024/01/17-2596/2020) о нарушении антимонопольного законодательства

» января 2021 года

г.Красноярск

олютивная часть решения оглашена на заседании 21.01.2021

льном объеме решение изготовлено 27.01.2021

иссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении
имонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – <...>
теститель руководителя управления; члены Комиссии – <...>, начальник правового
ела; <...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок, рассмотрев дело №
17-20 (024/01/17-2596/2020), возбужденное по признакам нарушения муниципальным
ономным учреждением «Центр культурного развития г. Шарыпово» (пл. Революции, 13, г
рыпово, Красноярский край, 662314; ИНН/ОГРН 2459011829/ 1022401746553) (далее -
У «ЦКР г. Шарыпово») запрета, установленного частями 1 и 5 статьи 17 Федеральног
она от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите
куренции»),

тсутствии заявителя и ответчика, надлежащим образом уведомленных о месте и
мени рассмотрения настоящего дела

УСТАНОВИЛА:

дрес Красноярского УФАС России поступило обращение Шарыповской межрайонной

журатуры (исх.№7/1-07-2020 от 02.07.2020, вх.№12432 от 09.07.2020) с просьбой с ведении проверки на предмет соответствия требованиям антимонопольного надзора в сфере закупок товаров, работ, услуг) без проведения конкурентных процедур.

1 рассмотрении обращения установлено следующее.

Уставом МАУ «ЦКР г. Шарыпово», утвержденного начальником отдела культуры администрации г. Шарыпово от 14.03.2017 (далее – Устав), определено, что учреждение является некоммерческой организацией, финансируемой из бюджета города Шарыпово и не получающей субсидий.

Учредителем МАУ «ЦКР г. Шарыпово» является муниципальное образование город Шарыпово Красноярского края в лице Отдела культуры администрации города Шарыпово.

Пунктом 3.1 Устава предусмотрено, что МАУ «ЦКР г. Шарыпово» осуществляет следующие виды деятельности, в частности:

создает и организует работу любительских творческих коллективов, кружков, студий, клубов по интересам различной направленности и других творческих формирований;

организует и проводит фестивали, конкурсы, выставки и другие формы показов результатов творческой деятельности творческих коллективов и творческих работников;

проводит массовые театрализованные праздники и представления, народные гуляния, игры и ритуалы в соответствии с региональными и местными обычаями и традициями;

организует досуг различных групп населения, в том числе проводит вечера отдыха и танцев, дискотек, молодежных балов, карнавалов, детских утренников, игровых и других культурно-развлекательных программ;

организует и проводит презентации;

осуществляет другие виды деятельности социально-культурного характера.

МАУ «ЦКР г. Шарыпово», являясь автономным учреждением, обязано осуществлять закупки товаров, работ и услуг руководствуясь положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – «О закупках», Закон 223-ФЗ).

Решением наблюдательного совета МАУ «ЦКР г. Шарыпово» №24 от 25.12.2018 утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд МАУ «ЦКР г. Шарыпово».

Положение о закупке предусматривает такие виды конкурентных закупок, как конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме); аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме); запрос предложений (открытый запрос предложений, запрос предложений в электронной форме); запрос котировок (открытый запрос котировок, запрос котировок в электронной форме). Неконкурентным способом закупки предусмотрена закупка у единственного поставщика.

Пунктом 7.1 Положения о закупках предусмотрено, что закупка у единственного поставщика осуществляется Заказчиком, если осуществляются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг на сумму, не превышающую размер крупной сделки.

соответствии со статьей 14 Федерального закона от 03.11.2006 № 174-ФЗ «Об автономных учреждениях» (далее - Закон № 174-ФЗ) крупной сделкой признается сделка, связанная с распоряжением денежными средствами, привлечением заемных денежных средств, распоряжением имуществом (которым в соответствии с Законом № 174-ФЗ автономное учреждение вправе распоряжаться самостоятельно), а также с передачей такого имущества в пользование или в залог, при условии, что цена такой сделки либо стоимость передаваемого или передаваемого имущества превышает десять процентов балансовой стоимости активов автономного учреждения, определяемой по данным его бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату, если уставом автономного учреждения не предусмотрен меньший размер крупной сделки.

данным бухгалтерской отчетности балансовая стоимость активов МАУ «ЦКР г. Шарыпово»:

на 01.01.2019 г. составила 52 070 037,84 рублей, соответственно размер крупной сделки в 2019 году мог составлять 5 207 003,80 руб.;

на 01.01.2020 г. составила 55 332 252,34 рублей, соответственно размер крупной сделки в 2020 году может составлять 5 533 225,23 руб.

Установлено, что МАУ «ЦКР г. Шарыпово» в 2019 году заключило 240 договоров с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), из них 234 договора на основании пункта 7.1 Положения о закупках. Закупок, совершенных посредством конкурентных процедур – 0.

В частности в 2019 году между МАУ «ЦКР г. Шарыпово» и ООО «СЕТЬ КИНОТЕАТРОВ «МБЕР-ЗАЛ» заключен договор № 389/ШР-АД от 01.01.2019 на публичный показ (монстрация) аудиовизуальных произведений (кинофильмов) на условиях эксклюзивного права. Цена договора составила 2 000 000 рублей. Договор заключен на основании пункта 7.1. раздела 7 Положения о закупке. Дополнительным соглашением от 01.07.2019 цена договора увеличена до 2 700 000 рублей. Дополнительным соглашением №3 от 05.11.2019 цена договора увеличена до 3 700 000 рублей.

Кроме того в 2019 году заключены следующие договоры:

между МАУ «ЦКР г. Шарыпово» и ООО «Проект-Сцена» заключен договор №187 от 08.08.2019 на приобретение, доставку и установку (монтаж) стационарного сценического комплекса. Цена договора составила 1 955 000 рублей. Договор заключен на основании пункта 7.1. раздела 7 Положения о закупке. 30.09.2019 договор расторгнут по соглашению сторон;

между МАУ «ЦКР г. Шарыпово» и ООО «Современные технологии» заключен договор №36 от 09.10.2019 на поставку, доставку и установку (монтаж) стационарного сценического комплекса для нужд филиала МАУ «ЦКР г. Шарыпово» «Дом культуры п. Шинино». Цена договора составила 2 930 000 рублей. Данный договор заключен на основании подпункта 20 пункта 7.3 раздела 7 Положения о закупке товаров, работ и услуг предусматривающий закупку товаров, работ, услуг у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случае, если расторгнут неисполненный договор и необходимо завершить его исполнение, но невозможно провести конкурентную процедуру закупки с учетом требуемых сроков исполнения.

В период с 01.01.2020 по 04.08.2020 МАУ «ЦКР г. Шарыпово» заключило 86 договоров с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), из них 80 заключены на основании 7.1 Положения о закупках. Закупок, совершенных посредством конкурентных

щедур – 0.

астности в 2020 году между МАУ «ЦКР г. Шарыпово» и ООО «СЕТЬ КИНОТЕАТРОВ-МБЕР-ЗАЛ» заключен договор № 389/ШР-АД от 01.01.2020 на публичный показ (монстрация) аудиовизуальных произведений (кинофильмов) на условиях эксклюзивного права. Цена договора составила 10% от полученного валового сбора с проданных билетов. Договор заключен на основании пункта 7.1. раздела 7 Положения о закупке. Протоколом разногласия цена договора изменена и составила 3 000 000 рублей.

результатам рассмотрения вышеназванного обращения, в связи с выявлением признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях МАУ «ЦКР г. Шарыпово» признаков нарушения части 1 и 5 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся во включении в Положение о закупках возможности предусматривающей закупку у единственного поставщика, если осуществляются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг на сумму, не превышающую размер минимальной сделки, что привело к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку это дало неограниченному числу хозяйствующих субъектов препятствие в доступе на конкурентные рынки, где заказчиком выступает МАУ «ЦКР г. Шарыпово», а также могло привести к ограничению конкуренции на иных высококонкурентных товарных рынках по аналогичным потребностям учреждения, приказом Красноярского УФАС России от 11.09.2020 №204/2020 обжаловано настоящее дело.

решением от 11.09.2020 о назначении дела №43-17-20 (024/01/17-2596/2020) с нарушением антимонопольного законодательства к рассмотрению к участию в рассмотрении дела в качестве ответчиков привлечено МАУ «ЦКР г. Шарыпово», в качестве истца Шарыповская межрайонная прокуратура, рассмотрение дела назначено на 27 октября 2020 года.

на заседании Комиссии в адрес Красноярского УФАС России поступили письменные возражения от МАУ «ЦКР г. Шарыпово» (исх.№132 от 07.10.2020, вх.№17941 от 08.10.2020) согласно которым МАУ «ЦКР г. Шарыпово» изменило подпункт 7.1 пункта 7 Положения о закупках. В новой редакции согласно данному пункту закупка у единственного поставщика осуществляется Заказчиком, если стоимость закупки не превышает шестьсот тысяч рублей, включая НДС (если применяется).

вместе с тем, до заседания Комиссии в адрес Управления от МАУ «ЦКР г. Шарыпово» поступило ходатайство (исх.№138 от 21.10.2020, вх.№18696 от 21.10.2020) о рассмотрении настоящего дела в отсутствие представителя МАУ «ЦКР г. Шарыпово».

0.2020, на основании статьи 48.1 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссией было принято решение об обстоятельствах дела № 43-17-20 (024/01/17-2596/2020); лицам участвующим в деле, было предложено представить комиссии пояснения, доказательства и привести доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в решении об обстоятельствах дела.

решением от 27.10.2020 рассмотрение дела №43-17-20 (024/01/17-2596/2020) отложено в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела, рассмотрение дела назначено на 26 января 2021.

на заседании Комиссии в адрес Управления поступили письменные пояснения от МАУ «ЦКР г. Шарыпово» (вх.№23405 от 29.12.2020), согласно которым в Положение о закупках МАУ «ЦКР г. Шарыпово» внесены следующие изменения: «Закупка у единственного поставщика осуществляется Заказчиком если годовой объем закупок не превышает пять миллионов рублей или не превышает пятьдесят процентов совокупного объема закупок Заказчика и

должен составлять более чем тридцать миллионов».

января 2021 года дело №43-17-20 (024/01/17-2596/2020) рассмотрено в отсутствие вителя и ответчика, надлежащим образом уведомленных о месте и времени рассмотрения настоящего дела.

Исследовав материалы дела, ознакомившись с позицией лиц, участвующих в рассмотрении дела, приходит к следующим выводам.

Федеральный закон от 18.07.2011 №223 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – ФЗ «О закупках») устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг за счет средств, полученных при осуществлении им иной приносящей доход деятельности от физических лиц, юридических лиц, в том числе в рамках предусмотренных настоящим документом основных видов деятельности (за исключением средств, полученных на оказание и оплату медицинской помощи по обязательному медицинскому страхованию).

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, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование бюджетных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Таким образом, закупка любых товаров, работ, услуг должна осуществляться заказчиком с использованием в порядке, установленном ФЗ «О закупках».

Согласно части 1 статьи 2 ФЗ «О закупках» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно статье 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 процедуры закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно положениям ФЗ «О закупках» не регламентируют процедуры осуществления закупочной деятельностью юридическими лицами, а определяют основные принципы и требования, направленные на обеспечение прозрачности закупочной деятельности. Организации должны руководствоваться заказчиками.

Согласно части 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

ходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом 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.

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

Интересы заказчика должны соответствовать целям, указанным в части 1 статьи 3 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»), при этом право заказчика на своевременное и полное удовлетворение потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями качества и надежности корреспондирует обязанности по обеспечению возможности участия юридических и физических лиц в закупке на конкурентной основе равноправия, развитию добросовестной конкуренции, обеспечению прозрачности и прозрачности закупки, предотвращению коррупции и другим злоупотреблений.

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

Согласно пункту 7.1 Положения о закупках предусмотрено, что закупка у единственного поставщика осуществляется Заказчиком, если осуществляются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг на сумму, не превышающую размер крупной сделки.

Согласно с тем, размер крупной сделки в 2019 году составлял 5 207 003,80 рублей, в 2020 году составляет 5 533 225, 23 рублей.

Известно, что наличие в Положении о закупке названного условия, позволяет осуществлять размещение заказа у единственного поставщика по всем потребностям ООО «ЦКР г. Шарыпово» и создает возможность для последнего привлекать для выполнения работ аффилированных или заинтересованных лиц без проведения конкурентных процедур.

Известно, что условия заказчика по установлению в Положении о закупках названной предельной суммы, на которую допускается закупка у единственного поставщика, без ограничений по цене или объему закупок, имеет своими последствиями ограничение конкуренции на ответствующих товарных рынках, поскольку хозяйствующие субъекты, выступающие единственными поставщиками (подрядчиками, исполнителями), получают преимущественные условия при осуществлении предпринимательской деятельности, что нарушает принцип 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.

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

Известно, что данное требование закреплено в части 1 статьи 24 Положения о закупке.

Согласно с тем, согласно вышеуказанному, установив в Положении о закупках пункт 7.1

волило МАУ «ЦКР г. Шарыпово» заключить договоры с №389/ШР-АД от 15.01.2020 39/ШР-АД от 15.01.2019 с ООО «СЕТЬ КИНОТЕАТРОВ-ПРЕМЬЕР-ЗАЛ», а также договор 37 от 09.08.2019 с ООО «Проект-Сцена», расторжение которого позволило учреждению заключить договор №236 от 09.10.2019 с ООО «Современные технологии».

же 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 круга 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 принципов прозрачности и гласности проводимых закупок, а также развития добросовестной конкуренции заказчикам рекомендуется расширять число закупок, проводимых в электронной форме.

Согласно позиции ФАС России, закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на конкурентных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур целесообразно 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 условия закупки у единственного поставщика, и при разработке Положения о закупках заказчики необходимо руководствоваться принципами, установленными ФЗ «С 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 уничтожению 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 Обзорной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 07.02.2011 № 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 принцип осуществления закупочной деятельности и положения ФЗ «О защите конкуренции».

Кроме того, Арбитражным судом Красноярского края в решении от 12.08.2020 по делу № А33-21005/2020 изложена аналогичная позиция.

учетом анализа договоров, заключенных МБУ «ЦКР г. Шарыпово», закрепленные азчиком в положении о закупке условия позволяют осуществлять закупку у единственного поставщика 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.

В этом принцип отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки является одним из основополагающих принципов ФКЗ «О закупках», соблюдение которого в свою очередь направлено на обеспечение как прав действующих субъектов, так эффективности расходования бюджетных средств при осуществлении 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 и выполнению работ или оказанию услуг. Именно торги позволяют максимально использовать механизм конкуренции и состязательности участников, достигая наиболее оптимальных результатов, выдвигая более жесткие требования и условия по гарантиям исполнения, что и отвечает юридической природе торгов.

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

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

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

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

Таким образом, наличие в Положении о закупке условия, предусматривающего осуществлять любые закупки у единственного поставщика в обход конкурентных процедур 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.

данное является злоупотреблением МАУ «ЦКР г. Шарыпово» своим правом на самостоятельное установление в положении о закупке требований к закупке, в том числе, к порядку подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условий применения.

В установленном в положении о закупке права заказчика осуществлять закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) рекомендуется предусмотреть прилагающийся 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, непредвиденная ситуация, последствия чрезвычайных ситуаций, последствия 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 (полным, подрядчиком), начальной (максимальной) цены договора и выбора конкретного поставщика (исполнителя, подрядчика), с которым заключается такой договор.

Несомненно, нормы, содержащиеся в Положении о закупках МАУ «ЦКР г. Шарыпово» полностью исключают возможность проведения каких-либо конкурентных процедур при осуществлении закупки.

Указанный пункт Положения о закупках Комиссией принят к сведению, однако данный пункт не устанавливает предела суммы закупок. С учетом того, что цена более 90% договоров МАУ «ЦКР г. Шарыпово» не превышает 600 тысяч рублей, Комиссия считает, что данный пункт в полной мере не обеспечит закупочную деятельность МАУ «ЦКР г. Шарыпово» в интересах обеспечения конкуренции.

Из письма Минэкономразвития России от 17.02.2016 №Д28и-470 следует, что использование права закупки у единственного поставщика может повлечь нарушение ст. 110 ФЗ «О защите конкуренции», что и происходит в настоящий момент.

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 110 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.

Согласно части 1 статьи 3 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что названный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с

дупреждением 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 и юридические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

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.

знаки 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 соответствующие 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, их действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для действующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, с которыми установлено 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.

пункт 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» устанавливает запрет на действия, которые влекут или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции и проведению торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок) роса предложений.

пункту 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».

ценазванное означает, что несоблюдение заказчиками требований ФЗ «О закупках» зависимости от способа закупки, свидетельствует о нарушении антимонопольного законодательства, а именно части 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции».

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

определения факта нарушения антимонопольного законодательства необходимо прежде всего, установить как сам товарный рынок, на котором допущено нарушение и предполагается влияние на конкуренцию, в его географических границах, так и состав действующих субъектов, действующих на товарном рынке. С указанной целью

авлением проведен анализ состояния конкуренции.

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 пункты:

определение временного интервала исследования товарного рынка;

определение предмета торгов;

определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах.

Товарные рынки в данном случае определены как рынок публичного показа (демонстрации) аудиовизуальных произведений (кинофильмов) и рынок поставки сценического оборудования.

Временной интервал составил период с 01.01.2019 по 04.08.2020.

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 потребитель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность существует за ее пределами.

Таким образом, в рассматриваемом случае нарушение антимонопольного законодательства совершено на товарном рынке публичного показа (демонстрации) аудиовизуальных произведений (кинофильмов) и товарном рынке поставки сценического оборудования.

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», понимается публичный показ (демонстрация) аудиовизуальных произведений (кинофильмов) и сценическое оборудование.

Согласно информации, представленной статистикой сайта <https://www.rusprofile.ru>, 2713 организаций на территории Российской Федерации имеют основной ОКВЭД деятельность в области демонстрации кинофильмов. Для осуществления торговли сценическим оборудованием нет специализированного ОКВЭД, данный вид деятельности относится к ОКВЭД 46.90: торговля оптовая неспециализированная. Соответственно, данный вид деятельности предполагает торговлю не только сценическим оборудованием, но и иными товарами. Информация, размещенная в сети «Интернет», свидетельствует о том, что сценическое оборудование поставляют такие организации, как ООО «Световые решения», ООО «Компания Арт-Комплекс», ООО «Арлекин», ООО «АВ ПРО», ООО «Проект техникс виск», ООО «Фрост Мьюзик», ООО «Стеф», ООО «Афида-Сервис», ООО «Лайт ателье» и другие.

Таким образом, имеется неограниченное число лиц, имеющих возможность участвовать в

гах, проводимых на товарном рынке публичного показа (демонстрации) аудиовизуальных произведений (кинофильмов) и товарном рынке поставки сценического оборудования.

Проведение МАУ «ЦКР г. Шарыпово» публичных процедур на право заключения договоров публичный показ (демонстрацию) аудиовизуальных произведений (фильмов) и договоров на приобретение, доставку и установку (монтаж) сценического комплекса свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ ООО «Проект-Сцена», ООО «СЕТЬ КИНОТЕАТРОВ-ПРЕМЬЕР-УЛ», ООО «Современные технологии» при осуществлении хозяйственной деятельности и ограничении доступа иным хозяйствующим субъектам на соответствующий товарный рынок.

Вышеизложенное означает, что несоблюдение заказчиками требований ФЗ «О закупках» о независимости от способа закупки, свидетельствует о нарушении антимонопольного законодательства, а именно части 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции».

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

В соответствии с вышесказанным, Комиссия по рассмотрению дела №43-17-20 (024/01/17-2596/2020) пришла к выводу:

наличии в действиях МАУ «ЦКР г. Шарыпово» нарушения части 1 и 5 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося во включении в Положение о закупках подпункт 7.1 пункта 7, предусматривающих закупку у единственного поставщика, если осуществляются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг на сумму, не превышающую размер максимальной суммы сделки, что привело (могло привести) к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку создало неограниченному числу хозяйствующих субъектов препятствие в доступе на товарные рынки, где заказчиком выступает МАУ «ЦКР г. Шарыпово», а также могло привести к ограничению конкуренции на иных конкурентных товарных рынках по всем потребностям учреждения.

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» предписания для исполнения предписания, в том числе о прекращении ограничивающей конкуренцию соглашений и об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства.

Вместе с тем, на момент вынесения решения протоколами Наблюдательного совета МАУ «ЦКР г. Шарыпово» от 28.09.2020 №14, от 24.12.2020 №20 внесены изменения в Положение о закупках, которыми устранено положение не соответствующее требованиям антимонопольного законодательства.

Выводом из вышесказанного, Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи МАУ «ЦКР г. Шарыпово» обязательного для исполнения предписания о прекращении нарушения частей 1 и 5 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного, Комиссия по рассмотрению дела №43-17-20 (024/01/17-2596/2020) о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьями 17, 39, 41, 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

РЕШИЛА:

Признать МАУ «ЦКР г. Шарыпово» нарушившим части 1 и 5 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» в части включения в Положение о закупках подпункт 7.1 пункта 7 предусматривающих закупку у единственного поставщика, если осуществляются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг на сумму, не превышающую размерной сделки, что привело (могло привести) к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку создало неограниченному числу хозяйствующих субъектов препятствие в доступе на товарные рынки, где заказчиком выступает МАУ «ЦКР г. Шарыпово», а также могло привести к ограничению конкуренции на иных конкурентных товарных рынках по всем потребностям учреждения.

Учитывая, что нарушение устранено, протоколами Наблюдательного совета МАУ «ЦКР г. Шарыпово» от 28.09.2020 №14, от 24.12.2020 №20 внесены изменения в Положение о закупках соответствующее требованиям антимонопольного законодательства, обязательное для исполнения предписание не выдавать.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>