

Исх. № 714 от 21.01.2020

Руководителю службы финансово-экономического контроля и контроля в сфере закупок Красноярского края

<...>

ул. Карла Маркса, д. 122, г. Красноярск,  
660021

КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум»

ул. Калинина, д. 80, г. Красноярск,  
Красноярский край, 660061,

<...>

ул. 78 Добровольческой бригады,  
д. 34, кв. 52, г. Красноярск, Красноярский  
край, 660077

## РЕШЕНИЕ

по делу № 90-11-19

«17» января 2020 года

г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии 14.01.2020. В полном объеме решение изготовлено 17.01.2020.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя управления; члены Комиссии – <...>, начальник правового отдела; <...>, специалист-эксперт отдела контроля органов власти, рассмотрев дело № 90-11-19, возбужденное в отношении Краевого государственного бюджетного профессионального образовательного учреждения «Красноярский автотранспортный техникум» <...> (далее – КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум») и индивидуального предпринимателем <...> по признакам нарушения, предусмотренного пунктом 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»),

в присутствии представителя по доверенности КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» <...>, представителей по доверенности ИП <...>

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступило обращение (исх. № 101-1093 от 26.06.2019 вх. № 11457 от 01.07.2019) Службы финансово-экономического контроля и контроля в сфере закупок Красноярского края с приложением контрактов, заключенных КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» с признаками нарушения антимонопольного законодательства при проведении закупок, для рассмотрения по существу.

Ввиду установления в действиях КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» и <...>, связанных с дроблением контрактов на оказание услуг по организации готового горячего питания с целью ухода от конкурентных процедур, признаков нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции», приказом Красноярского УФАС России № 193 от 17.07.2019 возбуждено настоящее дело.

Определением от 18 июля 2019 года о назначении дела № 90-11-19 к рассмотрению в качестве ответчиков привлечены к участию в рассмотрении дела КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» и <...>, а рассмотрение дела назначено на 29 августа 2019 года.

Определением от 29.08.2019 об отложении рассмотрения дела № 90-11-19 о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрение дела назначено на 23 сентября 2019 года.

23.09.2019 дело № 90-11-19 рассмотрено с участием: представителя КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» - <...> (доверенность от 28.06.2018, б/н); представителя <...> – <...> (доверенность от 13.09.2019, б/н). По итогам рассмотрения вынесено определение об отложении рассмотрения дела № 90-11-19 о нарушении антимонопольного законодательства и о продлении срока его рассмотрения.

Названным определением дата следующего рассмотрения антимонопольного дела в связи с принятием заключения об обстоятельствах назначена на 24.10.2019 в 15 часов 00 минут.

Копия заключения об обстоятельствах дела направлена в адрес лиц, участвующих в деле 27.09.2019 исх. № 15532.

От КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» и <...> в адрес Красноярского УФАС России поступили возражения на заключение об обстоятельствах дела, которые приняты Комиссией во внимание.

Определением от 24 октября 2019 рассмотрение дела отложено на 03 декабря 2019 года, срок рассмотрения дела продлен до 15.04.2020 года.

Определением от 03.12.2019 года на заседании комиссии установлено, что отсутствуют доказательства надлежащего извещения <...>, кроме того возникла необходимость в получении дополнительных доказательств в связи с чем Комиссией вынесено определение об отложении рассмотрения настоящего дела на 14.01.2020 года.

14 января 2019 года дело № 90-11-19 рассмотрено в присутствии участвующих лиц,

надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения дела.

**При рассмотрении дела № 90-11-19 Комиссией установлены следующие, имеющие значение для рассмотрения дела, обстоятельства.**

В период с 28.12.2018 по 29.04.2019 между Краевым государственным бюджетным профессиональным образовательным учреждением «Красноярский автотранспортный техникум» (ИНН/ОГРН 2463010120/1022402136063), юридический адрес: 660061, Красноярский край, г. Красноярск, ул. Калинина, д. 80 (далее – КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум») и индивидуальным предпринимателем Лихман <...> (далее – <...>) заключены 10 контрактов.

Предметом указанных контрактов является оказание услуг по организации готового горячего питания учащихся техникума.

Из преамбулы государственных контрактов на оказание услуг по организации готового горячего питания обучающихся от 28.12.2018 (два контракта без номера), от 29.01.2019 (два контракта без номера), от 28.02.2019 (два контракта без номера), от 29.03.2019 (два контракта без номера), от 29.04.2019 (два контракта без номера) следует, что они заключены в соответствии с требованиями пункта 5 части 1 статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ «О контрактной системе»), согласно которому, закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае осуществления закупки товара, работы или услуги государственной или муниципальной образовательной организацией, на сумму, не превышающую четырехсот тысяч рублей.

Таблица 1. Государственные контракты на оказание услуг по организации горячего питания обучающихся для нужд КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум»

№ п/п	Дата заключения контракта	Номер контракта	Цена контракта (руб.)
1	28.12.2018	б/н	146 939,16 Предметом контракта является оказание услуги по организации готового горячего питания обучающихся Красноярского автотранспортного техникума на январь месяц 2019 года.
	Дополнительное соглашение от 29.01.2019	1	153 201,20
2	28.12.2018	б/н	108 504,24 Предметом контракта является оказание услуги по организации готового горячего питания обучающихся Красноярского автотранспортного техникума на январь месяц 2019 года.
	Дополнительное соглашение от 29.01.2019	1	110 926,20
3	29.01.2019	б/н	48 989,08

			Предметом контракта является оказание услуги по организации готового горячего питания обучающихся Красноярского автотранспортного техникума на февраль месяц 2019 года.
4	29.01.2019	б/н	66 563,28 Предметом контракта является оказание услуги по организации готового горячего питания обучающихся Красноярского автотранспортного техникума на февраль месяц 2019 года.
	Дополнительное соглашение от 09.02.2019	1	67 619,84
5	28.02.2019	б/н	66 563,28 Предметом контракта является оказание услуги по организации готового горячего питания обучающихся Красноярского автотранспортного техникума на март месяц 2019 года.
	Дополнительное соглашение от 29.03.2019	1	67 355,70
6	28.02.2019	б/н	43 464, 28 Предметом контракта является оказание услуги по организации готового горячего питания обучающихся Красноярского автотранспортного техникума на март месяц 2019 года.
	Дополнительное соглашение от 29.03.2019	1	44 144,10
7	29.03.2019	б/н	144 220,44 Предметом контракта является оказание услуги по организации готового горячего питания обучающихся Красноярского автотранспортного техникума на апрель месяц 2019 года.
	Дополнительное соглашение от 29.04.2019	1	141 843,18
8	29.03.2019	б/н	94 174,08 Предметом контракта является оказание услуги по организации готового горячего питания обучающихся Красноярского автотранспортного техникума на апрель месяц 2019 года.
	Дополнительное	1	92 136,66

	соглашение от 29.04.2019		
9	29.04.2019	б/н	105 266,70 Предметом контракта является оказание услуги по организации готового горячего питания обучающихся Красноярского автотранспортного техникума на апрель май 2019 года.
10	29.04.2019	б/н	152 540,85 Предметом контракта является оказание услуги по организации готового горячего питания обучающихся Красноярского автотранспортного техникума на апрель май 2019 года.

Общая сумма указанных контрактов составляет 984 023,51 (девятьсот восемьдесят четыре тысячи двадцать три) рубля 51 копейка.

По результатам рассмотрения заключенных между КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» и <...> государственных контрактов установлено, что предметом всех контрактов являются услуги по организации готового горячего питания (обед) учащихся КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум».

Два государственных контракта от 28.12.2018 заключены в один день, два государственных контракта от 29.01.2019 заключены в один день, два государственных контракта от 28.02.2019 заключены в один день, два государственных контракта от 29.03.2019 заключены в один, два государственных контракта от 29.04.2019 заключены в один день.

Кроме того, к указанным контрактам в один день заключены по одному дополнительному соглашению к каждому контракту – 29.01.2019, 09.02.2019, 29.03.2019 соответственно.

Заключенные контракты направлены на достижение единой цели, приобретателем по ним является одно и то же лицо, имеющее единый интерес, предметом являются – идентичные услуги, в связи с чем, они фактически образуют единую сделку, оформленную рядом самостоятельных договоров без проведения публичных процедур, что является существенным нарушением ФЗ «Защите конкуренции», так как препятствует развитию добросовестной конкуренции и эффективному использованию бюджетных денежных средств.

Кроме этого, в рамках рассмотрения настоящего дела Комиссией Красноярского УФАС России установлено, что между КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» и <...> были заключены договоры (от 30.08.2017; от 28.12.2017; от 01.10.2018) аренды нежилых помещений общей площадью 77, 1 кв.м., находящихся в помещении №8 на первом этаже здания, расположенного по адресу: ул. Цимлянская, д. 35а, г. Красноярск, закрепленных на праве оперативного управления за КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум», которые были

использованы <...> для организации готового горячего питания обучающихся.

В ходе рассмотрения настоящего дела, представитель КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» пояснила, что Учреждение в соответствии с Уставом является образовательной организацией, финансирование которой осуществляется за счет средств бюджета Красноярского края. При организации питания обучающихся Учреждение руководствуется Законом Красноярского края «О защите прав ребенка», ФЗ «Об образовании». Горячее питание делится на завтраки, обеды и ужины, с различной стоимостью по каждой категории. При этом определить число учащихся, которые будут питаться, а соответственно и сумму контракта заранее невозможно, поскольку в течение учебного года количество учащихся меняется из-за отчисления, переводов, пропусков по болезни и неважительным причинам. .

КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» передавал помещения, расположенные по адресу: г. Красноярск, ул. Калинина, 80, стр.1 и ул. Цимлянская 35 «а» в аренду ИП <...> для организации готового горячего питания обучающихся на основании заключений Министерства образования Красноярского края о сдаче в аренду и целесообразности сдачи в аренду помещений, закрепленных за техникумом на праве оперативного управления, а также с согласия Агентства по управлению государственным имуществом Красноярского края и Министерства образования Красноярского края.

Представитель <...> подтвердила факты заключения контрактов с КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» на оказание услуг готового горячего питания. Вместе с тем, не согласна с вменяемым нарушением антимонопольного законодательства, поскольку КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» не может предоставить сведения о количестве учащихся, которым необходимо оказывать услуги готового горячего питания.

**Комиссия, исследовав материалы дела, ознакомившись с позицией ответчиков, отмечает следующее.**

Согласно части 1 статьи 8 Конституции Российской Федерации, в Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. Данная конституционная гарантия реализована в законодательстве о конкуренции.

Статья 34 Конституции Российской Федерации устанавливает, что 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.

Организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции регламентированы положениями 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 (часть 2

статьи 1 ФЗ «О защите конкуренции»).

Статьей 4 ФЗ «О защите конкуренции» предусматривается, что конкуренция представляет собой 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.

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

Требования ФЗ «О защите конкуренции» применимы к закупкам, проводимым в порядке Федеральных законов - ФЗ «О контрактной системе», ФЗ «О закупках».

В соответствии с пунктом 1 статьи 1 ФЗ «О контрактной системе» настоящий закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О контрактной системе» под заказчиком понимается государственный или муниципальный заказчик либо в соответствии с частями 1 и 2.1 статьи 15 настоящего Федерального закона бюджетное учреждение, государственное, муниципальное унитарные предприятия, осуществляющие закупки.

Частью 1 статьи 15 ФЗ «О контрактной системе» определено, что бюджетные учреждения осуществляют закупки за счет субсидий, предоставленных из бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, и иных средств в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 и 3 настоящей статьи (при наличии правового акта, принятого бюджетным учреждением в соответствии с частью 3 статьи 2 ФЗ «О закупках» и размещенного до начала года в единой информационной системе, данное учреждение вправе осуществлять в соответствующем году с соблюдением требований указанных Федерального закона и правового акта следующие закупки: если закупки финансируются за счет грантов и предприятие является исполнителем по контракту в случае привлечения на основании договора в ходе исполнения данного контракта иных лиц для поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, необходимых для исполнения предусмотренных контрактом обязательств данного предприятия).

Вместе с тем, поставка продуктов питания за счет средств бюджета не относится к случаям, указанным в пунктах 1 - 3 части 2 и подпунктах «а» - «в» пункта 2 части 2.1

статьи 15 ФЗ «О контрактной системе».

Таким образом, при поставке продуктов питания Заказчик обязан руководствоваться положениями ФЗ «О контрактной системе».

В соответствии со статьей 6 ФЗ «О контрактной системе» контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

В статье 8 ФЗ «О контрактной системе» закреплён принцип обеспечения конкуренции, заключающийся в следующем: контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Независимо от способа закупки принципы ФЗ «О контрактной системе» должны соблюдаться в полной мере.

Согласно статье 24 ФЗ «О контрактной системе» заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений.

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

Согласно части 5 статьи 24 ФЗ «О контрактной системе» заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 указанного закона. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Закупка у единственного поставщика не относится к конкурентным способам закупки, а, следовательно, осуществление такой закупки должно производиться исключительно в случаях, установленных законом. Такие случаи предусмотрены статьей 93 ФЗ «О контрактной системе».



Согласно пункту 5 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» закупка товара, работы или услуги у единственного поставщика может быть осуществлена государственным или муниципальным учреждением культуры, уставными целями деятельности которого являются сохранение, использование и популяризация объектов культурного наследия, а также иным государственным или муниципальным учреждением (зоопарк, планетарий, парк культуры и отдыха, заповедник, ботанический сад, национальный парк, природный парк, ландшафтный парк, театр, учреждение, осуществляющее концертную деятельность, телерадиовещательное учреждение, цирк, музей, дом культуры, дворец культуры, клуб, библиотека, архив), государственной или муниципальной образовательной организацией, организацией для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в которую помещаются дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, под надзор, физкультурно-спортивной организацией на сумму, не превышающую четырехсот тысяч рублей. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать пятьдесят процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем двадцать миллионов рублей.

Таким образом, закон не содержит ограничений в количестве закупок, которые заказчик вправе осуществить у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании пункта 5 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе», в том числе в случаях, когда предметом контрактов является приобретение одних и тех же товаров, работ, услуг. Часть 2 статьи 8 ФЗ «О контрактной системе» устанавливает запрет на совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям ФЗ «О контрактной системе», в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Согласно спецификации цены к контрактам от 28.12.2018 (два контракта без номера), от 29.01.2019 (два контракта без номера), от 28.02.2019 (два контракта без номера), от 29.03.2019 (два контракта без номера), от 29.04.2019 (два контракта без номера) исполнитель – <...> оказывает услуги по организации готового горячего питания (обед) учащихся, проживающих в общежитии, малообеспеченных, в том числе дети-сироты за январь 2019 г.

Таким образом, контракты от 28.12.2018 (два контракта без номера), от 29.01.2019 (два контракта без номера), от 28.02.2019 (два контракта без номера), от 29.03.2019 (два контракта без номера), от 29.04.2019 (два контракта без номера) содержат идентичный перечень услуг по организации готового горячего питания учащихся КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум».

Таким образом, все заключенные контракты направлены на достижение единой цели, приобретателем по ним является одно и то же лицо, имеющее единый интерес, предметом являются – идентичные услуги, в связи с чем, они фактически образуют единую сделку, оформленную рядом самостоятельных договоров без проведения публичных процедур, что является существенным нарушением ФЗ «О защите конкуренции», так как препятствует развитию добросовестной конкуренции.

Исполнителем по всем указанным контрактам является один и тот же хозяйствующий субъект - <...>, который фактически оказывал единую услугу для нужд КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» - услуги по организации готового горячего питания обучающихся.

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

Частью 5 статьи 24 ФЗ «О контрактной системе» предусмотрено, что заказчики не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Часть 2 статьи 8 ФЗ «О контрактной системе» устанавливает запрет на совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям ФЗ «О контрактной системе», в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Указанная правовая позиция отражена, в том числе в Письме Минэкономразвития России от 06.12.2016 № Д28и-3204, от 14.07.2016 № Д28и-1805.

Кроме того, пунктом 3 статьи 1 ГК РФ предусмотрено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно, а в статье 10 ГК РФ конкретизируется запрет на использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

Заключение посредством проведения закупки у единственного поставщика ряда связанных между собой договоров, фактически образующих единую сделку, искусственно раздробленную для формального соблюдения специальных ограничений в обход норм ФЗ «О контрактной системе», противоречит его целям и открывает возможность для приобретения хозяйствующими субъектами незаконных имущественных выгод.

Указанная правовая позиция отражена в ряде решений Арбитражных судов РФ. (Постановление Третьего арбитражного апелляционного суда Красноярского края от 23.07.2018 по делу А33-31305/2017, Решение Арбитражного суда Красноярского края по делу А33-13046/2018, Решение Арбитражного суда Красноярского края по делу № А33-22123/2019).

Проведение публичных процедур способствует развитию конкуренции за обладание правом исполнения договора путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к исполнению договора всех заинтересованных лиц. Непроведение публичных процедур, когда это необходимо в силу закона, свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ при осуществлении хозяйственной деятельности исполнителю и как следствие о достижении соглашения, направленного на ограничение конкуренции.

Определение идентичности и однородности товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, сопоставимости

коммерческих и (или) финансовых условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг осуществляется в соответствии с методическими рекомендациями (пункт 17 статьи 22 ФЗ «О контрактной системе»).

Согласно пункту 3.5 Методических рекомендаций по применению методов определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), утвержденных Приказом Минэкономразвития России от 02.10.2013 №567 идентичными признаются работы, услуги, обладающие одинаковыми характерными для них основными признаками (качественными характеристиками), в том числе реализуемые с использованием одинаковых методик, технологий, подходов, выполняемые (оказываемые) подрядчиками, исполнителями с сопоставимой квалификацией.

По результатам рассмотрения заключенных между КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» и <...> муниципальных контрактов установлено, что предметом всех договоров является оказание услуг по организации готового горячего питания (обед) для студентов КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум», т.е. по-своему характеру услуги являются идентичными.

Частью 1 статьи 3 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции») установлено, что названный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», к числу которых относится сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти,

органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Пунктом 3 части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции. К таким соглашениям могут быть отнесены, в частности, соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

Под соглашением согласно пункту 18 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Наличие или угроза наступления негативных последствий в результате заключения такого соглашения презюмируется и не требует отдельного доказывания.

Все государственные контракты, заключенные с ИП <...> направлены на достижение единой цели – реализация уставных задач по организации готового горячего питания обучающихся КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум», приобретателем по ним является одно и то же лицо – КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум».

Таким образом, вышеназванные контракты, заключенные между КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» и <...>, направлены на достижение единой цели – обеспечение учащихся готовым горячим питанием, приобретателем по ним является одно и то же лицо, имеющее единый интерес, предметом – идентичные услуги, в связи с чем, они фактически образуют единую сделку, оформленную рядом самостоятельных государственных контрактов без проведения публичных процедур, что является существенным нарушением ФЗ «О контрактной системе», так как препятствует развитию добросовестной конкуренции.

Кроме этого, в рамках рассмотрения настоящего дела Комиссией Красноярского УФАС России установлено, что между КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» и <...> были заключены договоры (от 30.08.2017; от 28.12.2017; от 01.10.2018) аренды нежилых помещений общей площадью 77, 1 кв.м., находящихся в помещении №8 на первом этаже здания, расположенного по адресу: ул. Цимлянская, д. 35а, г. Красноярск, закрепленных на праве оперативного управления за КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум», которые были использованы <...> для организации готового горячего питания обучающихся.

Вышеуказанные договоры заключены без торгов, несмотря на то, что собственником имущества - Агентством по управлению государственным имуществом в письме исх. № 92-10-12170/11310 от 25.09.2017 указывалось на возможность передачи вышеуказанного имущества в соответствии с требованиями, установленными ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно части 1 статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров,

предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество:

1) на основании международных договоров Российской Федерации (в том числе межправительственных соглашений), федеральных законов, устанавливающих иной порядок распоряжения этим имуществом, актов Президента Российской Федерации, актов Правительства Российской Федерации, решений суда, вступивших в законную силу;

2) государственным органам, органам местного самоуправления, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации;

3) государственным и муниципальным учреждениям;

4) некоммерческим организациям, созданным в форме ассоциаций и союзов, религиозных и общественных организаций (объединений) (в том числе политическим партиям, общественным движениям, общественным фондам, общественным учреждениям, органам общественной самодеятельности, профессиональным союзам, их объединениям (ассоциациям), первичным профсоюзным организациям), объединений работодателей, товариществ собственников жилья, социально ориентированным некоммерческим организациям при условии осуществления ими деятельности, направленной на решение социальных проблем, развитие гражданского общества в Российской Федерации, а также других видов деятельности, предусмотренных статьей 31.1 Федерального закона от 12 января 1996 года № 7-ФЗ "О некоммерческих организациях";

5) адвокатским, нотариальным, торгово-промышленным палатам;

6) медицинским организациям, организациям, осуществляющим образовательную деятельность;

7) для размещения сетей связи, объектов почтовой связи;

8) лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности, лицу, которому присвоен статус единой теплоснабжающей организации в ценовых зонах теплоснабжения в соответствии с Федеральным законом от 27 июля 2010 года № 190-ФЗ "О теплоснабжении";

9) в порядке, установленном главой 5 настоящего Федерального закона;

10) лицу, с которым заключен государственный или муниципальный контракт по результатам конкурса или аукциона, проведенных в соответствии с Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок

товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", если предоставление указанных прав было предусмотрено конкурсной документацией, документацией об аукционе для целей исполнения этого государственного или муниципального контракта, либо лицу, с которым государственным или муниципальным автономным учреждением заключен договор по результатам конкурса или аукциона, проведенных в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", если предоставление указанных прав было предусмотрено документацией о закупке для целей исполнения этого договора. Срок предоставления указанных прав на такое имущество не может превышать срок исполнения государственного или муниципального контракта либо договора;

11) на срок не более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев (предоставление указанных прав на такое имущество одному лицу на совокупный срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев без проведения конкурсов или аукционов запрещается);

12) взамен недвижимого имущества, права в отношении которого прекращаются в связи со сносом или с реконструкцией здания, строения, сооружения, которыми или частью которых является такое недвижимое имущество, либо в связи с предоставлением прав на такое недвижимое имущество государственным или муниципальным организациям, осуществляющим образовательную деятельность, медицинским организациям. При этом недвижимое имущество, права на которое предоставляются, должно быть равнозначным ранее имевшемуся недвижимому имуществу по месту расположения, площади и определяемой в соответствии с законодательством Российской Федерации, регулирующим оценочную деятельность, стоимости. Условия, при которых недвижимое имущество признается равнозначным ранее имевшемуся недвижимому имуществу, устанавливаются федеральным антимонопольным органом;

13) правопреемнику приватизированного унитарного предприятия в случае, если такое имущество не включено в состав подлежащих приватизации активов приватизированного унитарного предприятия, но технологически и функционально связано с приватизированным имуществом и отнесено федеральными законами к объектам гражданских прав, оборот которых не допускается, или к объектам, которые могут находиться только в государственной или муниципальной собственности;

14) являющееся частью или частями помещения, здания, строения или сооружения, если общая площадь передаваемого имущества составляет не более чем двадцать квадратных метров и не превышает десять процентов площади соответствующего помещения, здания, строения или сооружения, права на которые принадлежат лицу, передающему такое имущество;

15) лицу, подавшему единственную заявку на участие в конкурсе или аукционе, в случае, если указанная заявка соответствует требованиям и условиям, предусмотренным конкурсной документацией или документацией об аукционе, а также лицу, признанному единственным участником конкурса или аукциона, на условиях и по цене, которые предусмотрены заявкой на участие в конкурсе или аукционе и конкурсной документацией или документацией об аукционе, но по цене

не менее начальной (минимальной) цены договора (лота), указанной в извещении о проведении конкурса или аукциона. При этом для организатора торгов заключение предусмотренных настоящей частью договоров в этих случаях является обязательным;

1б) передаваемое в субаренду или в безвозмездное пользование лицом, которому права владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества предоставлены по результатам проведения торгов или в случае, если такие торги признаны несостоявшимися, либо в случае, если указанные права предоставлены на основании государственного или муниципального контракта или на основании пункта 1 настоящей части.

Согласно части 3 этой же статьи установлено, что в порядке, предусмотренном частью 1 статьи 17.1 ФЗ «о защите конкуренции», осуществляется заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении:

1) государственного или муниципального недвижимого имущества, которое принадлежит на праве хозяйственного ведения либо оперативного управления государственным или муниципальным унитарным предприятиям;

2) государственного или муниципального недвижимого имущества, закрепленного на праве оперативного управления за государственными или муниципальными автономными учреждениями;

3) государственного или муниципального имущества, которое принадлежит на праве оперативного управления государственным или муниципальным бюджетным и казенным учреждениям, государственным органам, органам местного самоуправления.

Таким образом, достоверно установлено, что для передачи КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» имущества, закрепленного за последним на праве оперативного управления в аренду <...> КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» должно было провести конкурентную процедуру в соответствии с Приказом ФАС России от 10.02.2010 года № 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").

В связи с вышеизложенным Комиссия Красноярского УФАС России считает, что действия КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» по передаче государственного имущества по договорам аренды ИП <...> носят незаконный характер и нарушают действующее антимонопольное законодательство.

Стороны соглашения могли заключить данный договор только по результатам

конкурсных процедур. Однако договор заключен в нарушение порядка, установленного статьей 17.1 Закона о защите конкуренции, что также противоречит статье 11 Закона о защите конкуренции.

Сама возможность заключения соглашения если такое соглашение приводит или может привести к недопущению, устранению, ограничению конкуренции, рассматривается законодателем как общественно опасное деяние, имеющее квалифицирующее значение для констатации факта нарушения антимонопольного законодательства. Наличие или угроза наступления негативных последствий в результате заключения такого соглашения презюмируется и не требует отдельного доказывания.

Статьей 168 ГК РФ установлено, что сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

Согласно разъяснениям, изложенным в пунктах 74 и 75 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела 1 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» (далее – ГК РФ), применительно к статьям 166 и 168 ГК РФ под публичными интересами, в частности, следует понимать интересы неопределенного круга лиц, обеспечение безопасности жизни и здоровья граждан, а также обороны и безопасности государства, охраны окружающей природной среды. Сделка, при совершении которой был нарушен явно выраженный запрет, установленный законом, является ничтожной как посягающая на публичные интересы.

Передача вышеуказанного имущества обусловила заключение в последующем заключение договора с единственным поставщиком на организацию горячего питания.

В ФЗ «О контрактной системе» содержится явно выраженный запрет на заключение сделок в обход таких конкурентных способов, без использования которых нарушаются права неопределенного круга третьих лиц – потенциальных участников торгов.

Проведение публичных процедур способствует развитию конкуренции за обладание правом исполнения договора путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к исполнению договора всех заинтересованных лиц. Непроведение публичных процедур, когда это необходимо в силу закона, свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ при осуществлении хозяйственной деятельности исполнителю и как следствие о достижении соглашения, направленного на ограничение конкуренции.

Таким образом, заключение указанных государственных контрактов в нарушение норм ФЗ «О контрактной системе» противоречит публичным интересам, поскольку нарушает установленный законодателем порядок привлечения субъектов на товарный рынок, а также нарушает права и законные интересы неопределенного круга лиц, так как последние лишены возможности заключить контракт на оказание



услуг, предусмотренных в вышеназванных контрактах.

При определении правовых оснований для совершения сделки КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» обладало информацией о характере и объемах требуемых услуг и было обязано руководствоваться положениями ФЗ «О контрактной системе» с соблюдением иных требований действующего законодательства, в том числе касающихся обеспечения конкуренции.

Вместе с тем, в КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» функционирует с 2002 года, ввиду чего на протяжении указанного времени, каждый год имеются обучающиеся нуждающиеся в обеспечении готовым горячим питанием, в связи с чем, КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» в период каникул располагает достаточным временем для выбора поставщика данных услуг и заключения с последним государственных контрактов на длительный период по результатам проведения публичных процедур; аналогичная процедура может быть проведена в любой период, исходя из заложенного объема финансирования на данные цели в бюджете на соответствующий финансовый год. Заключенный контракт может предусматривать оплату услуг по фактически выполненным и оказанным услугам (работам), исходя из общей суммы контракта.

Однако КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» не приняло мер, направленных на своевременное определение исполнителя услуг по организации готового горячего питания обучающихся в соответствии с требованиями ФЗ «О контрактной системе», ФЗ «О защите конкуренции».

В силу статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом или иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Таким образом, обязанность проверять соответствие положений контракта и правовых оснований для его заключения действующему законодательству, в том числе ФЗ «О защите конкуренции» и ФЗ «О контрактной системе», возложена на обе стороны договора - КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» и <...>

Как следует из материалов дела, <...> выразил согласие на заключение нескольких контрактов на оказание идентичных услуг по организации готового горячего питания для нужд КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» в обход конкурентных процедур, общая сумма которых превышала допустимые пунктом 4 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» суммы закупок у единственного поставщика.

Таким образом, <...> сознательно и добровольно заключил соглашение с КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум», недопустимое в соответствии с антимонопольным законодательством, и участвовало в нем, соответственно заключение и реализация спорных контрактов явилось результатом согласованного выражения воли КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» и <...>.

В соответствии с абзацем 3 пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от

пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Таким образом, <...>, самостоятельно совершая определенные действия, в частности, заключение контрактов по организации готового горячего питания обучающихся без анализа правовой основы обязано предполагать возможные последствия своих действий.

В соответствии с пунктом 1 статьи 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Согласно пункту 1 статьи 432 ГК РФ договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

Таким образом, вышеуказанные нормы ГК РФ закрепляют принцип свободы договора. Вместе с тем, принцип свободы договора предполагает добросовестность действий его сторон, разумность и справедливость его условий. Свобода договора, предполагая, что стороны действуют по отношению друг к другу на началах равенства и автономии воли и определяют условия договора самостоятельно в своих интересах, при этом не означает, что при заключении договора стороны могут действовать и осуществлять свои права без учета прав других лиц, а также ограничений, установленных ГК РФ и другими законами.

Заключение контрактов, являющегося согласованием воли сторон обо всех существенных условиях, в том числе противоречащих законодательству о контрактной системе и антимонопольному законодательству, свидетельствует о наличии антиконкурентного соглашения между участниками (сторонами) данного контракта.

Заключение государственных контрактов привело к тому, что доступ на товарный рынок оказания услуг поставки горячего питания для нужд КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» был закрыт для всех без исключения хозяйствующих субъектов, кроме <...>

Из материалов дела следует, что <...>, зарегистрирован 25.05.2016 в качестве индивидуального предпринимателя, в качестве основного вида деятельности заявлена «Торговля розничная преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями в неспециализированных магазинах». Как пояснил представитель <...>, с момента регистрации и по настоящее время помимо вышеуказанных контрактов, <...> участвовал в иных закупках, что указывает на осведомленность о необходимости заключения контрактов на организацию горячего питания по результатам публичных процедур.

Для определения факта заключения антиконкурентного соглашения необходимо установить как сам товарный рынок, на котором достигнуто соглашение и предполагается влияние на конкуренцию, в его продуктовых и географических границах, так и состав хозяйствующих субъектов, действующих на определенном товарном рынке.

В ходе рассмотрения дела в соответствии с пунктом 10.8 Приказа ФАС России от 28.04.2010 N 220 (ред. от 20.07.2016) «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (Зарегистрировано в Минюсте России

02.08.2010 N 18026) проведен анализ состояния конкуренции на рынке оказания услуг по организации готового горячего питания (аналитический отчет от 26.09.2019 и от 24.10.2019).

Временной интервал определен исходя из цели исследования – анализа состояния конкурентной среды на рынке в период заключения и исполнения контрактов на оказание услуг по организации готового горячего питания обучающихся КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» для нужд КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» и составил семь месяцев - с 28 декабря 2018 года по 31 мая 2019 года.

В соответствии с пунктом 4 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под товарным рынком понимается сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Таким образом, в рассматриваемом случае нарушение антимонопольного законодательства совершено на рынке оказания услуг по организации готового горячего питания .

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», готовое горячее питание. За границы товарного рынка организации готового горячего питания в данном случае следует принять указанный товар. При этом, оценивая границы товарного рынка, определение границ товарного рынка основывается на мнении покупателей о взаимозаменяемости товаров, составляющих одну товарную группу. Мнение покупателей может определяться путем анализа предмета договоров, на основании которых осуществляется реализация товара. В рассматриваемом случае предварительное определение товара проведено на основании предмета контрактов, заключенных между КГБПОУ «Красноярским автотранспортный техникум» и <...> На этапе окончательного определения продуктовых границ исследуемого товарного рынка, подтвердились продуктовые границы товарного рынка, определенные на предварительном этапе.

Процедура определения географических границ товарного рынка (границ территории, на которой приобретатель (приобретатели) приобретает или имеет экономическую, техническую или иную возможность приобрести товар и не имеет такой возможности за ее пределами) включает: предварительное определение географических границ товарного рынка; выявление условий обращения товара, ограничивающих экономические возможности приобретения товара приобретателем (приобретателями); определение территорий, входящих в географические границы рассматриваемого товарного рынка.

Определение географических границ товарного рынка осуществлялось методом установления фактических районов продаж (местоположения приобретателей),

хозяйствующих субъектов (продавцов), осуществляющих продажи на рассматриваемом товарном рынке (в предварительно определенных географических границах).

Фактическое местонахождение заказчика город Красноярск Красноярский край.

Вместе с тем, в случае, если бы КГБ ПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» проводила закупку конкурентными способами определения поставщика (исполнителя, подрядчика), извещение о проведении закупки было бы размещено в единой информационной системе в сфере закупок, которое не может содержать требований о нахождении исполнителя в конкретном регионе, и потенциальными исполнителями могли быть любые хозяйствующие субъекты, постоянно оказывающие подобные услуги.

При этом необходимо принимать во внимание, что КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум», чья потребность в соответствующем товаре (услуге) не может быть удовлетворена вне места нахождения учреждения, осуществляет свою деятельность на территории города Красноярска Красноярского края. Таким образом, географические границы указанного товарного рынка охватываются территорией данного муниципального образования – город Красноярск Красноярского края.

Потенциальными поставщиками могут быть любые хозяйствующие субъекты, постоянно оказывающие или имеющие возможность оказать подобные услуги на территории города Красноярска Красноярского края. Следовательно, потенциально имеется неограниченное число продавцов (поставщиков) товара на анализируемом рынке.

Потенциальными продавцами (исполнителями) могут быть любые хозяйствующие субъекты, постоянно выполняющие данные работы на всей территории Российской Федерации. Так на территории только города Красноярска Красноярского края при помощи сервиса [www.rusprofile.ru](http://www.rusprofile.ru) в информационно-телекоммуникационной сети «Internet» по виду деятельности «56.10.1 Деятельность ресторанов и кафе с полным ресторанным обслуживанием, кафетериев, ресторанов быстрого питания и самообслуживания» установлены более 60 хозяйствующих субъектов, зарегистрированных на территории Красноярского края.

С учетом вышеизложенного, Комиссия пришла к выводу, что рынок оказания услуг по организации готового горячего питания в целях удовлетворения нужд КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» является конкурентным среди продавцов (поставщиков); покупателем является одно лицо – КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум».

Учитывая изложенное, отсутствие административных барьеров, вход на анализируемый рынок услуг обусловлен поведением покупателя услуг. В настоящей ситуации, поведение, КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум», направленное на обход установленной обязанности по проведению конкурентных процедур, создает препятствия в доступе потенциальных продавцов товара на рынок.

Следовательно, осуществление закупки на оказание услуг по организации готового горячего питания (поставку продуктов питания) без проведения торгов

приводит к ограничению конкуренции на товарном рынке поставки продуктов питания. Соответственно, предоставление/получение права на осуществления хозяйственной деятельности на анализируемом товарном рынке в приоритетном порядке, оказывает непосредственное влияние на конкуренцию.

В Постановлении Президиума ВАС РФ от 20 сентября 2011 г. N 7905/09 также указано, что открытые торги проводятся с целью привлечения максимально широкого круга участников и получения организатором торгов наибольшей цены за реализуемое право, в связи с чем не установленное законодательством ограничение в доступе к торгам ущемляет как права каждого желающего принять в них участие, так и интерес организатора торгов в привлечении максимального числа участников, а также публичные интересы.

В Постановлении от 05.04.2011 N 14686/10 по делу N A13-10558/2008 Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации приходит к выводу о том, что в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить доступ к соответствующему товарному рынку, а также выявлены контрагенты, предлагающие наилучшие условия выполнения работ, для обеспечения муниципальных нужд.

Проведение публичных процедур способствует развитию конкуренции за обладание правом исполнения договора путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к исполнению договора всех заинтересованных лиц. Непроведение публичных процедур, когда это необходимо в силу закона, свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ при осуществлении хозяйственной деятельности исполнителю и как следствие о достижении соглашения, направленного на ограничение конкуренции.

Заключение указанных муниципальных контрактов в нарушение норм ФЗ «О контрактной системе» противоречит публичным интересам, поскольку нарушает установленный законодателем порядок привлечения субъектов на товарный рынок, а также нарушает права и законные интересы неопределенного круга лиц, так как последние лишены возможности заключить контракт на оказание услуг, предусмотренных в вышеназванных контрактах.

Вред публичным правам и интересам, т.е. посягательство на правопорядок в сфере конкуренции, определяется через категории недопущения, ограничения или устранения конкуренции, либо через категорию «вред конкуренции».

Недопущение конкуренции - это такая ситуация, при которой исключается возможность конкуренции; ограничение конкуренции - когда существенно снижается возможность конкуренции, устранение конкуренции - когда устраняется ее возможность, вплоть до нуля.

Учитывая изложенное, Комиссия по рассмотрению дела № 90-11-19 пришла к выводу, что контракты от 28.12.2018 (два контракта без номера), от 29.01.2019 (два контракта без номера), от 28.02.2019 (два контракта без номера), от 29.03.2019 (два контракта без номера), от 29.04.2019 (два контракта без номера), на оказание

услуг по организации готового горячего питания обучающихся Красноярского автотранспортного техникума заключены на сумму более 400000 рублей при единой цели, сроке возникновения потребности, представляют собой десять искусственно раздробленных контрактов (исходя из общих принципов финансирования удовлетворения потребностей заказчиков на соответствующий финансовый год), оформленных самостоятельными договорами для формального соблюдения ограничений, установленных ФЗ «О контрактной системе», с целью ухода от соблюдения конкурентных процедур, предусмотренных данным законом, а также что договоры (от 30.08.2017; от 28.12.2017; от 01.10.2018) аренды нежилых помещений общей площадью 77, 1 кв.м., находящихся в помещении №8 на первом этаже здания, расположенного по адресу: ул. Цимлянская, д. 35а, г. Красноярск, закрепленные на праве оперативного управления за КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум», были заключены с <...> с целью предоставления последнему вышеуказанных помещений для реализации обязанностей, предусмотренных десятью вышеуказанными контрактами, в нарушение требований статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции», Приказа ФАС России № 67, что обеспечило допуск в приоритетном порядке <...> на товарный рынок оказания услуг по организации готового горячего питания и ограничило доступ иным хозяйствующим субъектам на указанный рынок, таким образом, в действиях КГБПОУ «Красноярский автотранспортный» и ИП <...> имеется нарушение пункта 3 части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в заключении антиконкурентных соглашений путем заключения контрактов на оказание услуг по организации готового горячего питания без проведения публичных процедур без законных на то оснований.

При этом, доказательств принятия КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» и <...> всех зависящих от них мер по соблюдению действующего законодательства, равно как и доказательств, свидетельствующих о наличии препятствий для его соблюдения при рассмотрении дела не представлено.

Ввиду этого, в деяниях КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» и <...> усматривается вина, поскольку у последних имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрена ответственность, но данными хозяйствующими субъектами не были предприняты все зависящие от них меры по их соблюдению.

В связи с тем, что на момент вынесения решения допущенное нарушение является окончанным, государственные контракты исполнены, имущество, переданное по договору аренды возвращено, Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи Ответчикам обязательного для исполнения предписания о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

С учетом изложенной выше совокупности установленных обстоятельств, Комиссия также отмечает, что действия по заключению хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем, образуют состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП). Ввиду указанного материалы дела № 90-11-19 в необходимом объеме подлежат передаче уполномоченному должностному лицу

для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» и виновного должностного лица указанного учреждения, а также <...> дел об административных правонарушениях по статье 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного, Комиссия по рассмотрению дела № 90-11-19 о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьями 11, 23, 39, 41, 49, 50 ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» и <...> нарушившими пункт 3 части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции», в части заключения/достижения между КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум» и <...> антиконкурентного соглашения, выразившегося в заключении контрактов от 28.12.2018 (два контракта без номера), от 29.01.2019 (два контракта без номера), от 28.02.2019 (два контракта без номера), от 29.03.2019 (два контракта без номера), от 29.04.2019 (два контракта без номера), на оказание услуг по организации готового горячего питания обучающихся Красноярского автотранспортного техникума для удовлетворения нужд последнего, без проведения публичных процедур, а также в заключении договоров (от 30.08.2017; от 28.12.2017; от 01.10.2018) аренды нежилых помещений общей площадью 77, 1 кв.м., находящихся в помещении №8 на первом этаже здания, расположенного по адресу: ул. Цимлянская, д. 35а, г. Красноярск, закрепленных на праве оперативного управления за КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум», которые были использованы <...> для организации готового горячего питания обучающихся, в нарушение требований статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции», Приказа ФАС России № 67, что обеспечило допуск в приоритетном порядке <...> на товарный рынок оказания услуг по организации готового горячего питания и ограничило доступ иным хозяйствующим субъектам на указанный рынок.

2. Учитывая, что на момент вынесения решения нарушение является окончанным, контракты исполнены, договоры аренды расторгнуты, имущество - нежилые помещения общей площадью 77, 1 кв.м., находящиеся в помещении №8 на первом этаже здания, расположенного по адресу: ул. Цимлянская, д. 35а, г. Красноярск, возвращено, обязательное для исполнения предписание ответчикам не выдавать,

3. Передать в необходимом объеме копии материалов дела № 90-11-19 уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении КГБПОУ «Красноярский автотранспортный техникум», виновного должностного лица учреждения, а также <...> дел об административных правонарушениях по статье 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке статьи 52 ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>