



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
по Владимирской области**

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 53-39-54, 53-39-54
e-mail: to33@fas.gov.ru

**Р Е Ш Е Н И Е
по делу № 033/01/11-444/2023**

Резолютивная часть решения оглашена 19 января 2024 года.
Решение в полном объеме изготовлено 29 января 2024 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

«...» – председателя Комиссии (руководителя Управления);

«...» – члена Комиссии (начальника отдела антимонопольного контроля торгов и органов власти);

«...» – члена Комиссии (главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля торгов и органов власти),

при участии:

от заявителя – представители Счетной палаты Владимирской области участие в заседании не принимали;

от ответчиков:

– представителей ГБУ ВО «ГЗК имени В.И. Фомина» директора «...», «...», действующей на основании доверенности;

- АО «Агротехимпорт» участие в заседании своего представителя не обеспечил, надлежащим образом извещен.

рассмотрев материалы дела № 033/01/11-444/2023, возбужденного по признакам нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении государственного бюджетного учреждения Владимирской области «Государственная заводская конюшня имени В.И. Фомина» (ИНН 3325005293 ОГРН 1023302552173, 600023, г. Владимир, п. Заклязьменский, ул. Центральная, д. 21) и АО «Агротехимпорт» (ИНН 3327332190 ОГРН 1043301806415, 600005, г. Владимир, ул. Александра Матросова, д. 1,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области поступили материалы Счетной палаты Владимирской области (вх. 2126/23 от 24.03.2023) о результатах проверки финансово-хозяйственной деятельности государственного бюджетного учреждения Владимирской области «Государственная заводская конюшня имени В.И. Фомина» за 2021-2022 годы (далее - Учреждение, ГБУ ВО «ГЗК имени В.И. Фомина»).

Согласно представленным материалам, Учреждением заключено 2 договора (№ 4622-22 от 10.03.2022, № 4623-22 от 18.03.2022) на поставку, доставку и монтаж вентиляционного оборудования для охлаждения лошадей общей стоимостью 800 тыс.руб. в отсутствие конкурентных процедур с АО «Агротехимпорт», как с единственным поставщиком.

Сторонами по результатам поставки товара были подписаны универсальные передаточные документы от 01.04.2022, оплата за поставленный товар произведена Учреждением 12.04.2022.

Из названного усматривается, что заключенные договоры фактически образуют единую сделку, направленную на достижение единой хозяйственной цели искусственно раздробленную для формального соблюдения ограничений установленных Законом о контрактной системе, что свидетельствует о нарушении запрета, установленного п. 3 ч. 4 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Также, планом графиком закупок Учреждения на 2022 год и плановый период 2023-2024 годы годовой объем закупок по п. 4 ч. 1 ст. 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» предусмотрен в сумме 625,9 тыс.руб. (особые закупки). При этом, согласно информации, представленной к проверке, Учреждением в 2022 году с единственным поставщиком по п. 4 ч. 1 ст. 93 Закона № 44-ФЗ было заключено 42 контракта на общую сумму 3370,7 тыс.руб., в том числе и вышеназванные Договоры №№ 4622-22, 4623-22, что является нарушением требований ч. 1 ст. 16, п. 4 ч. 1 ст. 93 Закона № 44-ФЗ.

В ходе рассмотрения дела № 033/01/11-444/2023 Комиссией Владимирского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

Между ГБУ ВО «Государственная заводская конюшня имени В.И. Фомина» и Департаментом сельского хозяйства Владимирской области было заключено соглашение от 24.12.2021 № 764/21 о предоставлении из областного бюджета Учреждению субсидии на иные цели в 2022 году в объеме 600 тыс.руб.

Предметом Соглашения № 764/21 являлось предоставление Учреждению субсидии в целях возмещения расходов, не связанных с выполнением им в соответствии с государственным заданием государственной работы, в целях обеспечения достижения показателей и результатов государственной программы «Развитие агропромышленного комплекса».

В соответствии с п. 3.1 Соглашения № 764/21 перечисление субсидии осуществлялось на основании заявки на финансирование, содержащей расчет и обоснование заявленного размера субсидии, согласно графику перечисления (приложение № 1 к Соглашению № 764/21).

Перечисление субсидии в полном объеме предусматривалось во 2 квартале 2022 года.

Письмом от 18.03.2022 № 43 Учреждение обратилось в Департамент сельского хозяйства Владимирской области по вопросу увеличения размера субсидии на выполнение государственного задания для ГБУ ВО «ГЗК имени В.И. Фомина» на иные цели на 200 000,00 руб.

В обоснование необходимости изменения размера субсидии Учреждение сослалось на увеличение начальной максимальной цены контракта на поставку и монтаж вентиляционного оборудования в здании конюшни на основании коммерческих предложений потенциальных исполнителей:

1. ИП Б., счет № 1114 от 10.03.2022 на сумму 800 000,00 руб. (740 000,00 руб. вентиляторы в количестве 8 шт., 60 000,00 руб. доставка и монтаж);
2. ООО «АЕА», счет 124 от 10.03.2022 на сумму 800 000,00 руб. (740 000,00 руб. вентиляторы в количестве 8 шт., 60 000,00 руб. доставка и монтаж);
3. АО «Агротехимпорт», счет № 1162 от 10.03.2022 на сумму 800 000,00 руб. (740 000,00 руб. вентиляторы в количестве 8 шт., 60 000,00 руб. доставка и монтаж).

Дополнительным соглашением от 25.03.2022 к Соглашению № 764/21, размер предоставляемой субсидии был увеличен до 800 000,00 руб.

Учреждением с АО «Агротехимпорт», как с единственным поставщиком, заключено 2 договора на поставку, доставку и монтаж вентиляционного оборудования для охлаждения лошадей общей стоимостью 800 тыс.руб. в отсутствие конкурентных процедур: от 10.03.2022 № 4622-22 и от 18.03.2022 № 4623-22.

Сторонами по результатам поставки товара были подписаны универсальные передаточные документы от 01.04.2022 № 1274 на сумму 370 тыс.руб., № 1275 на сумму 30

тыс.руб., № 1276 на сумму 370 тыс.руб., № 1277 на сумму 30 тыс.руб.

Платежным поручением от 04.04.2022 № 150282 Департаментом Учреждению перечислены средства субсидии в размере 800 тыс.руб. Учреждением произведена оплата за поставленный товар платежными поручениями от 12.04.2022 № 265619 на сумму 370 тыс.руб., № 265622 на сумму 30 тыс.руб. (по Договору № 4622-22), № 265624 на сумму 370 тыс.руб., № 265626 на сумму 30 тыс.руб. (по Договору № 4623-22).

ГБУ ВО «ГЗК имени В.И. Фомина» с вменяемым нарушением не согласилось, представило в материалы дела письменные возражения, согласно которым, в связи с аномальной жарой летом 2021 года (свыше 40°C), повлекшей сосудистые и другие осложнения жизнедеятельности животных, в августе 2021 была создана комиссия с целью подготовки ветеринарно-гигиенического обоснования требуемых параметров микроклимата помещений конюшни и приобретения необходимого количества вентиляторов.

Согласно протоколу от 02.08.2021, комиссия пришла к выводу: учитывая рекомендуемые положения СНиП 2.04.05-91, в соответствии с ветеринарно-гигиеническими требованиями и особенностями параметров микроклимата помещения конюшни ГБУ ВО «ГЗК имени В.И. Фомина», по рекомендации завода-изготовителя Gigola&Riccardi (Италия), для создания комфортного микроклимата с учетом физиологии лошадей в помещении размером 50x14.5x6.5 м (одно крыло помещения конюшни), следует установить 4 осевых вентилятора 120RR075.3F 0,55 кВт (всего в помещение конюшни - помещение кобыл и помещение жеребцов: 8 осевых вентиляторов), характеристики которых соответствуют вентиляторам Gigola&Riccardi по ветеринарно-гигиеническим и зоотехническим требованиям по параметрам вибрации, уровню шума.

План закупок ГБУ ВО «ГЗК имени В.И. Фомина» на 2022 год (плановый период 2023/2024гг.), размещенный на официальном общедоступном сайте zakupki.gov.ru, содержит позицию на закупку вентиляционного оборудования, способ определения поставщика - электронный аукцион (размещает уполномоченный орган - ДИЗО Владимирской области), по НМЦК 600 000,00 рублей (по Соглашению № 764/21 между Учреждением и Департаментом сельского хозяйства Владимирской области о предоставлении Учреждению субсидий в целях возмещения расходов, не связанных с выполнением им в соответствии с государственным заданием государственной работы, в целях обеспечения достижения показателей и результатов государственной программы «Развитие агропромышленного комплекса»).

В начале 2022 года у потенциальных поставщиков необходимого оборудования были запрошены коммерческие предложения с целью определения НМЦК аукциона.

Поставщики представили следующие коммерческие предложения:

- ИП Б. с НМЦК 556 000,00 рублей.
- ООО «АЕА» с НМЦК 556 000,00 рублей.
- АО «Агротехимпорт» с НМЦК 537 200,00 рублей.

НМЦК закупки на основании вышеуказанных коммерческих предложений составила 549 973,33 рублей.

Однако, за период с 03.03.2022г. по 10.03.2022г. (в связи с активным ростом курса доллара и, соответственно, падением курса рубля (на 01.02.2022г. - курс доллара 1 доллар к 77,4702 рублям; на 10 марта - 1 доллар к 116,0847 рублям, согласно данным, размещенным на официальном сайте markets-today.ru>rate/usdrub/2022/g поставщики сообщили, что цена на вентиляторы изменилась).

На основании счета-коммерческого предложения от 04.03.2022г. ИП Б. НМЦК составила 716 000,00 рублей.

На 10.03.2023г., согласно представленным коммерческим предложениям от потенциальных поставщиков, НМЦК составила 800 000,00 рублей.

ИП Б. (счет № 1114) с НМЦК 800 000,00 рублей (740 000,00 рублей вентиляторы в количестве 8шт, 60 000,00 рублей - доставка и монтаж).

- ООО «АЕА» (счет № 124) с НМЦК 800 000,00 рублей (740 000,00 рублей вентиляторы в количестве 8шт, 60 000,00 рублей - доставка и монтаж).

- АО «Агротехимпорт» (счет № 1162) с НМЦК 800 000,00 рублей (740 000,00 рублей вентиляторы в количестве 8шт, 60 000,00 рублей - доставка и монтаж).

Кроме того, представители Учреждения сообщили, что фактически коммерческие предложения от ИП Б. и ООО «АЕА» носили формальный характер, поскольку на момент закупки вентиляторов производителя Gigola&Riccardi (Италия) у них в наличии не было по причине прекращения поставок, в связи с введенными против РФ санкциями, и поставить данный вид оборудования согласилось лишь АО «Агротехимпорт».

При этом, по словам представителей Учреждения, АО «Агротехимпорт» сообщило об остатках вентиляторов необходимого вида в количестве 11 штук.

Кроме того, в феврале - марте 2022 ряд стран ввели ограничения на проведение внешнеторговых операций с участниками ВЭД России. Под санкции попал довольно большой список товаров, как по экспортной, так и по импортной деятельности, в связи с чем, Постановлением администрации Владимирской области от 26.03.2022г. № 184 «Об установлении случаев осуществления закупок товаров, работ, услуг у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) и порядка их осуществления» - информационное письмо Департамента имущественных и земельных отношений Владимирской области от 14.04.2022г. № ДИЗО-3993/071-11.

Закупаемые в конюшню вентиляторы также относились к санкционным товарам, что предполагало его дефицит на рынке товаров в РФ.

На основании изложенного, в целях недопущения дальнейшего роста начальной максимальной цены контракта на закупку вентиляционного оборудования, экономии областного бюджета, обеспечения поголовья ГБУ ВО «ГЗК имени В.И. Фомина» необходимым для жизнедеятельности товаром (В государственной заводской конюшне содержится элитное поголовье Владимирской породы лошадей, 70% которого составляют кормящие и жеребье кобылы и жеребята. Порода признана Всероссийским научно-исследовательским институтом коневодства малочисленной), директором Учреждения – «...» было принято решение закупить у единственного поставщика - АО «Агротехимпорт» 8 осевых вентиляторов производителя Gigola&Riccardi (Италия).

Письмом от 18.03.2022г. № 43 Учреждение обратилось в Департамент сельского хозяйства Владимирской области по вопросу увеличения размера субсидии на выполнение государственного задания для ГБУ ВО «ГЗК имени В.И. Фомина» на иные цели на 200 000,00 рублей.

Дополнительным соглашением от 25.03.2022г. от 25.03.2022г. к Соглашению № 764/21, размер предоставляемой субсидии был увеличен до 800 000,00 рублей и были заключены 2 договора с АО «Агротехимпорт» на поставку вентиляционного оборудования (от 10.03.2022г. № 4622-22 на сумму 400 000,00 рублей за 4 вентилятора, с учетом доставки и монтажа и от 18.03.2022г. № 4623- 22 на сумму 400 000,00 рублей, с учетом доставки и монтажа).

При изложенных обстоятельствах, Учреждение полагает об отсутствии в его действиях нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, поскольку заключение договоров с АО «Агротехимпорт» как единственным поставщиком обусловлено сложившимися обстоятельствами, с целью острой потребностью приобретения необходимых товаров (вентиляционного оборудования), для своевременной установки до наступления сезона высоких температур для сохранения жизни животных и создания комфортных условий для работников конюшни.

АО «Агротехимпорт», привлеченное в качестве ответчика, представило в материалы дела информацию, согласно которой, общество направляло коммерческие предложения на вентиляторы в ноябре 2021 года. Цена формировалась с исходя из курса валюты и цен на материалы на момент расчета.

По состоянию на март 2021 года, вентиляторы, закупленные в 2021 году были проданы. Новая закупочная цена и материалов для монтажа возросла. Был произведен перерасчет цены на актуальную дату.

Проанализировав представленные документы, пояснения сторон по делу № 033/01/11-444/2023, фактические обстоятельства, Комиссия Владимирского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно подпункту 3 пункта 1 статьи 1 Закона о контрактной системе указанный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в части, касающейся заключения гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования.

По пункту 7 статьи 3 Закона о контрактной системе заказчик - государственный или муниципальный заказчик либо в соответствии с частями 1 и 2.1 статьи 15 Закона о контрактной системе бюджетное учреждение, государственное, муниципальное унитарные предприятия, осуществляющие закупки.

Таким образом, при заключении договоров на поставку, доставку и монтаж вентиляционного оборудования Учреждение выступало в качестве заказчика и должно руководствоваться Законом о контрактной системе.

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 Закона о защите конкуренции.

Целями Закона 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 Закона о защите конкуренции).

Статьей 4 Закона 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 Закона о защите конкуренции указано, что 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 Закона о защите конкуренции применимы к закупкам, проводимым в порядке Закона о контрактной системе, Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии со статьей 6 Закона 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 Закона о контрактной системе закреплен 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 Закона о контрактной системе должны соблюдаться в полной мере.

Согласно статье 24 Закона 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 Закона 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 Закона о контрактной системе.

Пунктом 4 частью 1 статьи 93 Закона о контрактной системе предусмотрены случаи, когда возможно осуществление закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) без использования конкурентных способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей). В частности, закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может быть осуществлена в случае осуществления закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую шестисот тысяч рублей, либо закупки товара на сумму, предусмотренную частью 12 настоящей статьи, если такая закупка осуществляется в электронной форме. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать два миллиона рублей или не должен превышать десять процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем пятьдесят миллионов рублей.

Таким образом, закон не содержит ограничений в количестве закупок, которые заказчик вправе осуществить у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании пункта 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, в том числе в случаях, когда предметом контрактов является приобретение одних и тех же товаров, работ, услуг.

Вместе с тем, осуществление закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании статьи 93 Закона о контрактной системе носит исключительный характер.

Часть 2 статьи 8 Закона 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 Закона 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 Закона о контрактной системе, противоречит его целям и открывает возможность для приобретения хозяйствующими субъектами незаконных имущественных выгод.

В письме Минэкономразвития России от 29.03.2017 № 28и-1353 разъясняется, что осуществление закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании статьи 93 Закона о контрактной системе носит исключительный характер. Данная норма применяется в случае отсутствия конкурентного рынка, невозможности, либо нецелесообразности применения конкурентных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) для удовлетворения нужд заказчика.

Искусственное дробление единой закупки на множество закупок до шестисот тысяч рублей каждая, в целях избежания публичных процедур, не соответствует целям введения такой возможности заключения контракта без проведения конкурентных процедур.

В соответствии с положениями ст. 13, 14, 22 Закона о контрактной системе, идентичными товарами, работами, услугами признаются товары, работы, услуги, имеющие одинаковые характерные для них основные признаки.

Для установления факта «дробления» предмета договоров (контрактов) необходимо одновременное соблюдение следующих условий:

- 1) предмет договоров (контрактов) предполагает поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся однородными или идентичными;
- 2) поставка таких товаров, выполнение работ либо оказание услуг направлены на удовлетворение единой нужды заказчика;
- 3) такие договоры (контракты) заключены с одним лицом.

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 Закона о контрактной системе).

Согласно пунктам 3.5, 3.6 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; однородными признаются работы, услуги, которые, не являясь идентичными, имеют сходные характеристики, что позволяет им быть коммерчески и (или) функционально взаимозаменяемыми.

Вместе с тем, учитывая характер сделок, заключенных между одним заказчиком - Учреждением и одним исполнителем - АО «Агротехимпорт», в том числе временной период совершения сделок - 10.03.2022, 18.03.2022, фактически идентичный предмет закупок «оказание услуг по поставке, доставке и монтажу вентиляционного оборудования», указанные закупки следует рассматривать как единую, а действия направленными на искусственное дробление закупки, результатом которой является заключение договоров до 600 тысяч рублей (на общую сумму 800 000 рублей) без проведения конкурентных процедур.

Стоит также отметить, что денежные средства на исполнение обязательств по вышеуказанным договорам были выделены в рамках единой субсидии из областного бюджета.

Кроме прочего, заявка на увеличение суммы субсидии для закупки вентиляционного оборудования в помещение конюшни была направлена Учреждением в Департамент сельского

хозяйства Владимирской области 18.03.2022. В свою очередь договор № 4622-22 был заключен 10.03.2022, договор 4623-22 заключен 18.03.2022 т.е. ранее подтверждения изменения суммы финансирования - дополнительное соглашение к Соглашению № 764/21 заключено 25.03.2022.

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 Закона о контрактной системе, противоречит его целям и открывает возможность для приобретения хозяйствующими субъектами незаконных имущественных выгод.

Вышеуказанная правовая позиция поддерживается сложившейся судебной практикой (например: Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 14.03.2019 № Ф01-259/2019 по делу № А38-5835/2018, Постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 22.01.2020 № 11АП-20848/2019 по делу № А49-5897/2019, Постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 16.12.2019 № 17АП-16280/2019 по делу № А71-9164/2019, Постановление Девятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 06.09.2019 № 19АП-4715/2019 по делу № А36-3763/2019).

Согласно пункту 18 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017, заключение договора с единственным поставщиком и отсутствие конкурентных процедур способствует созданию преимущественного положения единственного поставщика (исполнителя) и лишает возможности других хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичную деятельность, реализовать свое право на заключение контракта.

Следует также обратить внимание, что наличие коммерческих предложений от ИП Б. и ООО «АЕА» свидетельствует о наличии потенциальных поставщиков закупаемого оборудования, т.е. данный товарный рынок является конкурентным.

Таким образом, заключение указанных договоров в нарушение норм Закона 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 договор на оказание работ, предусмотренных в вышеназванных договорах.

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 контракта 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.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона 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 Закона 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.

В силу п. 3 ч. 4 ст. 11 Закона о защите конкуренции, запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), 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 Закона о защите конкуренции понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Сама возможность заключения соглашения между хозяйствующими субъектами, если такое соглашение приводит или может привести к 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.

Доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основании анализа их поведения в рамках предпринимательской деятельности, с учетом принципов разумности и обоснованности.

При этом, факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан в том числе с использованием совокупности иных доказательств, в частности фактического поведения хозяйствующих субъектов («Обзор по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.03.2016).

Подтверждением наличия антиконкурентного соглашения может служить определенная модель поведения участников соглашения.

Указанная модель поведения Учреждения и АО «Агротехимпорт» свидетельствует о направленности умысла названных хозяйствующих субъектов на заключение антиконкурентного соглашения, в результате которого другим хозяйствующим субъектам создается препятствие доступу на товарный рынок.

Заключение антиконкурентного соглашения между ГБУ ВО «Государственная заводская конюшня имени В.И. Фомина» и АО «Агротехимпорт» подтверждается тем, что у сторон имелась возможность не заключать прямые договоры на оказание услуг по поставке, доставке и монтажу вентиляционного оборудования, а заключить договоры по итогам проведения Учреждением конкурентных процедур на принципах добросовестности, открытости, соперничества.

Доказательства, свидетельствующие о принятии Учреждением и АО «Агротехимпорт» всех зависящих от них мер для соблюдения требований Закона о защите конкуренции и Закона о контрактной системе, отсутствуют.

Сведения о том, что нарушения антимонопольного законодательства были вызваны чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвидимыми, непредотвратимыми препятствиями, находящимися вне контроля данных юридических лиц, при соблюдении ими той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от них в целях надлежащего исполнения обязанностей по соблюдению требований антимонопольного законодательства, отсутствуют.

Также помимо дробления единой закупки по приобретению вентиляционного оборудования на два договора, выявлен факт превышения в 2022 году Учреждением лимита годового объема закупок с единственным поставщиком по п. 3 ч. 4 ст. 93 Закона о контрактной

системе, т.е. прямых договоров с единственным поставщиком заключено на сумму более двух миллионов рублей.

Счетной палатой Владимирской области в материалы дела представлена выписка из акта проверки с информацией о заключенных Учреждением в период с 01.01.2022 по 20.04.2022 договоров с единственным поставщиком. По состоянию на 20.04.2022 общая сумма таких договоров составляет 2 289 738,18 руб. (в данный объем не вошел договор от 01.02.2022 с Центром ветеринарии Владимирской области на ветеринарные услуги, поскольку его цена является открытой). Акт о результатах проверки Учреждением подписан.

В рамках рассмотрения дела № 033/01/11-444/2023, в соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции был проведен анализ состояния конкуренции по результатам проведения, которого установлено:

- временной интервал исследования определен с 24.12.2021 года (дата заключения ГБУ ВО «ГЗК имени В.И. Фомина» соглашения № 764/21 с Департаментом сельского хозяйства Владимирской области) по 30.06.2022 (согласно соглашению, перечисление субсидии предусматривалось во 2 квартале 2022 года);

- продуктовыми границами товарного рынка является оказание услуг по поставке, доставке и монтажу вентиляционного оборудования (в крыло кобыл, крыло жеребцов, для охлаждения лошадей потоком воздуха) по адресу: г. Владимир, п. Заглязьменский, ул. Центральная, д. 21, согласно заданным техническим характеристикам;

- географические границы товарного рынка определены территорией Владимирской области
- хозяйствующими субъектами, которые могли бы принять участие в конкурентной процедуре на оказание услуг по поставке, доставке и монтажу вентиляционного оборудования выступает неопределенный круг лиц, поскольку конкурентная процедура является открытой и допускает участие неограниченного числа лиц, соответствующих требованиям законодательства и аукционной документации

- на исследуемом товарном рынке отсутствуют хозяйствующие субъекты, занимающие доминирующее положение;

- объем товарного рынка составил 21 644 502,37 рублей. На рассматриваемом товарном рынке действуют 3 крупнейших хозяйствующих субъекта: ООО «САНКОРЕКС-М» с долей на рынке 40,69%, ООО "Корневский завод вентиляционного оборудования" с долей на рынке 18,82%, ЗАО «ЛАДА-ФЛЭКТ» с долей на рынке 7,28%, а также иные хозяйствующие субъекты;

- уровень концентрации товарного рынка характеризуется как умеренный;

- в ходе исследования рассматриваемого товарного рынка установлено наличие непреодолимых административных барьеров входа на рынок, которые не позволяют иным хозяйствующим субъектам осуществлять деятельность на указанном рынке

- оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на рассматриваемом рынке показала то, что заключение договоров на оказание услуг по поставке, доставке и монтажу вентиляционного оборудования в обход проведения конкурентной процедуры закупки создало преимущественные условия АО «Агротехимпорт», в доступе к исполнению контракта, финансируемого за счет субсидии областного бюджета, и привело к устранению конкуренции за доступ на товарный рынок.

В соответствии со ст. 48.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Владимирского УФАС России в заседании 07.12.2023 приняла заключение об обстоятельствах дела о нарушении антимонопольного законодательства № 033/01/11-444/2023, копии которого были направлены сторонам (ГБУ ВО «ГЗК имени В.И. Фомина» АО «Агротехимпорт») по адресам мест регистрации.

ГБУ ВО «ГЗК имени В.И. Фомина» с выводами, изложенными в заключении об обстоятельствах дела № 033/01/11-444/2023 не согласилось, представило 29.12.2023 свои возражения вх. 9174/23. Доводы ответчика Комиссией рассмотрены. Вместе с тем, представляют собой позицию, изложенную ранее, и не могут являться основаниями для несоблюдения действующего законодательства, призванного обеспечить развитие конкуренции на товарных рынках.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 3 части 4 статьи 11, статьей 23,

частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области

РЕШИЛА:

1. Признать государственное бюджетное учреждение Владимирской области «Государственная заводская конюшня имени В.И. Фомина» (ИНН 3325005293 ОГРН 1023302552173, 600023, г. Владимир, п. Заклязьменский, ул. Центральная, д. 21) и АО «Агротехимпорт» (ИНН 3327332190 ОГРН 1043301806415, 600005, г. Владимир, ул. Александра Матросова, д. 1) виновными в нарушении пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Нарушение выразилось в достижении Сторонами запрещенного антиконкурентного соглашения путем заключения 2х самостоятельных договоров на поставку, доставку и монтаж вентиляционного оборудования, фактически образующих единую сделку и искусственно раздробленную для формального соблюдения ограничений, предусмотренных Законом о контрактной системе, что привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе, путем создания другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

Настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Председатель Комиссии

«...»

Члены комиссии:

«...»

«...»