

10 октября 2022 года

г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена 3 октября 2022 года.

В полном объеме решение изготовлено 10 октября 2022 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела № 024/01/17-69/2022 о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии (далее – Комиссия), рассмотрев дело № 024/01/17-69/2022 по признакам нарушения муниципальным предприятием города Красноярск «Дорожное ремонтно-строительное предприятие Советского района (660131, г. Красноярск, ул. Джамбульская, 12, ИНН 2465012718, ОГРН 1022402486677) (далее – МП «ДРСП Левобережное») частей 1, 5 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), установила следующее.

В адрес Красноярского УФАС России поступило обращение гражданки Пономаревой И.В. (вх. от 18.10.2021 № 19268) об оценке соответствия Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд МП «ДРСП Левобережное» (далее – Положение) требованиям статьи 17 Закона о защите конкуренции.

По результатам рассмотрения заявления приказом Красноярского УФАС России от 18.01.2022 № 8 возбуждено дело № 024/01/17-69/2022 по признакам нарушения МП «ДРСП Левобережное» частей 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в установлении в Положении о закупках товаров, работ, услуг для нужд МП «ДРСП Левобережное» условий, позволяющих осуществлять закупки товаров, работ, услуг без проведения конкурентных процедур, независимо от наличия конкурентного рынка и исключительных обстоятельств.

Определением от 31.01.2022 рассмотрение дела № 024/01/17-69/2022 назначено на 09.03.2022 в 11:00. К участию в рассмотрении дела привлечены: в качестве заявителя – Пономарева , в качестве ответчика – МП «ДРСП Левобережное».

Определением от 09.03.2022 рассмотрение дела № 024/01/17-69/2022 отложено на 08.04.2022 в 11:00.

Определением от 08.04.2022 рассмотрение дела № 024/01/17-69/2022 отложено на 27.05.2022 в 12:00, срок рассмотрения дела продлен до 31.10.2022.

Определением от 17.06.2022 рассмотрение дела № 024/01/17-69/2022 отложено на 03.08.2022 в 15:30.

Определением от 03.08.2022 рассмотрение дела № 024/01/17-69/2022 отложено в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела на 03.10.2022 в 15:30.

Указанное определение получено МП «ДРСП Левобережное» 16.08.2022 (почтовое уведомление № 80091275122975), Пономаревой И.В. 19.08.2022 (почтовое уведомление № 80091275122982).

В рассмотрении дела № 024/01/17-69/2022, состоявшемся 03.10.2022, лица, участвующие в деле, надлежащим образом уведомленные о времени и месте рассмотрения дела, участия не приняли.

В заключении об обстоятельствах дела № 024/01/17-69/2022 от 10.08.2022 (исх. № 12849) изложены фактические обстоятельства дела, установленные Комиссией, а также доказательства, на которых основаны выводы Комиссии.

В ходе рассмотрения дела Комиссия установила следующие обстоятельства.

Из заявления следует, что в связи с отсутствием в Положении ограничения объема закупок у единственного поставщика, а также возможностью закупки всех товаров, работ, услуг у единственного поставщика в случае отсутствия времени, необходимого для проведения конкурентных процедур, МП «ДРСП Левобережное» все закупки осуществляет через единственного поставщика.

МП «ДРСП Левобережное» создано в форме унитарного предприятия в соответствии с постановлением администрации г. Красноярска от 28.04.1994 № 307.

В соответствии с пунктом 1.2 Устава МП «ДРСП Левобережное», утвержденного постановлением администрации города Красноярска от 01.12.2003 № 515 (далее – Устав), учредителем предприятия является муниципальное образование город Красноярск в лице администрации города Красноярска.

Предприятие является коммерческой организацией, действует на принципах полной самоокупаемости (пункт 1.5 Устава).

Предметом деятельности предприятия, согласно пункту 2.2 Устава, являются следующие виды деятельности:

- капитальный и текущий ремонт дорожного покрытия;
- текущее содержание элементов внешнего благоустройства;
- оказание платных услуг населению: автостоянка, автотранспортные услуги.

МП «ДРСП Левобережное» в 2019-2021 годах осуществляло закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), на основании Положения, утвержденного Приказами Генерального директора МП «ДРСП Левобережное» от 20.02.2019 № 35, от 12.07.2021 № 017, от 10.08.2021 № 020-П.

Разделом 9 Положения в редакциях от 20.02.2019, от 12.07.2021, пунктами 82-90 Положения в редакции от 10.08.2021 определены условия и порядок применения конкурентных (конкурс, аукцион, запрос котировок, запрос предложений) и неконкурентных (закупка у единственного поставщика) способов закупки.

Согласно представленным МП «ДРСП Левобережное» сведениям, за период с 01.01.2019 по 06.12.2021 предприятие осуществило 707 закупок у единственного поставщика и 11 конкурентных закупок (в том числе 3 закупки на оказание услуг по осуществлению обязательного аудита; в 2020 году конкурентные закупки не проводились).

Закупки у единственного поставщика в указанном периоде МП «ДРСП Левобережное» преимущественно осуществляло в соответствии с нижеследующими основаниями:

- заказчик, являющийся исполнителем (поставщиком, подрядчиком) по договору привлекает в ходе его исполнения иных лиц для поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг, необходимых для выполнения обязательств по договору (подпункт 25 пункта 5 раздела 9 Положения в редакциях от 20.02.2019, от 12.07.2021; подпункт 25 пункта 89 Положения в редакции от 10.08.2021) – 559 закупок;
- осуществляются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для собственных нужд заказчика на сумму, не превышающую 1 500 000 (один миллион пятьсот тысяч) рублей; при этом совокупный годовой объем закупок, который заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не ограничивается (подпункт 43 пункта 5 раздела 9 Положения в редакциях от 20.02.2019, от 12.07.2021; подпункт 43 пункта 89 Положения в редакции от 10.08.2021) – 80 закупок.

Как пояснило МП «ДРСП Левобережное», закупки в соответствии с подпунктом 25 осуществлялись в целях исполнения заключенных предприятием муниципальных контрактов, в соответствии с пунктом 43 – для удовлетворения собственных нужд МП «ДРСП Левобережное».

Приказом генерального директора МП «ДРСП Левобережное» № 0010/1 от 09.03.2022 утверждена новая редакция Положения, согласно которой уменьшена до 500 тыс. руб. предельная сумма закупки у единственного поставщика для собственных нужд предприятия (подпункт 43 пункта 89 Положения).

Как пояснило МП «ДРСП Левобережное» (вх. № 6052 от 05.04.2022), предельная сумма закупки была изменена в связи с указанием контролирующего органа на большой объем данных закупок у единственного поставщика.

В обоснование осуществления закупки у единственного поставщика в соответствии с подпунктом 25 пункта 89 Положения МП «ДРСП Левобережное» (вх. № 3216 от 24.02.2022) указало на следующие обстоятельства. Основным объемом закупок предприятием осуществляется во исполнение заключенных по 44-ФЗ муниципальных контрактов, проектно-сметной документацией данных контрактов уже предусмотрены конкретные поставки материалов, исполнители работ, услуг. Условиями контрактов в основном предусмотрены сроки заключения субподрядных договоров и договоров на поставку материалов, которые составляют в основном 30 дней, что соответственно недостаточно для подготовки документации и проведения конкурентных закупок. Предприятие как подрядчик по муниципальным контрактам несет полную ответственность за качество и сроки выполнения работ. Сроки выполнения работ очень сжатые, так как предприятие в основном выполняет работы по благоустройству, которые предполагают сезонность выполнения. Также при проведении конкурентных процедур по отбору поставщиков и подрядчиков существуют значительные риски по выходу победителем предприятия, имеющего негативную деловую репутацию, что крайне недопустимо при реализации национальных проектов, в рамках которых заключаются вышеуказанные муниципальные контракты.

В подтверждение довода об указании в муниципальных контрактах конкретных поставщиков материалов, исполнителей работ, услуг МП «ДРСП Левобережное» (вх. № 6052 от 05.04.2022, вх. № 10191 от 07.06.2022) представило выдержки из копий локальных сметных расчетов – приложения к муниципальному контракту № Ф.2021.2373 от 29.12.2020, а также копии писем МКУ «Управление дорог, инфраструктуры и благоустройства» (далее – МКУ «УДИБ») от 22.03.2021 № 1858, от 22.03.2021 № 1860, от 24.02.2021 № 1100, адресованные МП «ДРСП Левобережное».

В соответствии с указанными письмами МКУ «УДИБ» не согласовало МП «ДРСП Левобережное» замену следующих материалов (оборудования):

- исх. № 1860: светильники – в связи с несоответствием внешнего вида аналога проектному решению, непредставлением документов, подтверждающих значительное удорожание;

- исх. № 1858: светильники – в связи с непредставлением паспорта на светильник, а также документов, подтверждающих паспортные характеристики;

исх. № 1100: брусчатка – в связи с тем, что предлагаемый в качестве замены вариант отличается по характеристикам: имеет меньшую толщину от заложенной в ПСД, что является ухудшением технических параметров материала.

Таким образом, ни одним из указанных писем МКУ «УДИБ» не отказывает МП «ДРСП Левобережное» в применении материала по причине его закупки не у производителя (поставщика), указанного в проектно-сметной документации к муниципальному контракту.

МКУ «УДИБ» (вх. № 10706 от 15.06.2022) указало антимонопольному органу, что в случае соответствия характеристик аналогичных материалов и оборудования материалам и оборудованию, указанным в проектно-сметной документации, приложения подтверждающих документов, такая замена была бы согласована.

Комиссия проанализировала договоры, заключенные МП «ДРСП Левобережное» в 2021 году с единственным поставщиком, в их взаимосвязи с исполняемыми предприятием муниципальными контрактами и установила, что с единственными поставщиками предприятие заключало различные договоры в течение срока действия контрактов (на основании данных, представленных предприятием, вх. № 12951 от 20.07.2022). Например:

1) Во исполнение контракта Ф.2021.1425.1 от 26.03.2021 УДИБ предприятие заключило договоры:

- выполнение работ по установке фундамента на винтовых сваях (установка свай, монтаж металлоконструкций) № 24-8-7/2021С от 12.07.2021;
- поставка бензина неэтилированного АИ-92 № 6 от 13.07.2021;
- поставка лотков, решеток № 82-р от 15.07.2021;
- выполнение работ по изготовлению малых архитектурных форм № РА/40/21 от 21.07.2021;
- выполнение работ по изготовлению малых архитектурных форм (качели) № 86-р от 27.07.2021;
- выполнение работ по благоустройству общественных территорий, определенных по результатам рейтингового голосования № 88-р от 28.07.2021;
- выполнение работ по ремонту системы наружного освещения № 88/1-р от 28.07.2021;
- поставка труб, арматуры № СП-102/21 от 29.07.2021;
- выполнение работ по монтажу металлоконструкций (пандус) № 23 от 10.08.2021;
- поставка топлива дизельного № Д-12 от 13.08.2021;
- поставка труб № СП-114/21 от 18.08.2021;
- выполнение работ по изготовлению малых архитектурных форм для благоустройства общественных территорий № 95-р от 20.08.2021;
- выполнение работ по установке МАФ № 104/1-р от 15.09.2021;
- выполнение работ по устройству освещения МАФ "Северное сияние" в рамках благоустройства № 105-р от 17.09.2021;
- выполнение работ по изготовлению МАФ (скамейки) № РА/63/21/109-р от 22.09.2021;
- поставка и монтаж шлагбаумов № 110-р от 23.09.2021;
- поставка бензина неэтилированного АИ-92 № 8 от 23.09.2021;
- поставка моторных масел, охлаждающих, трансмиссионных и других технических жидкостей № 0005936/110/1-р от 27.09.2021;
- выполнение работ по изготовлению и установке стеновых поручней для благоустройства общественных территорий № 111-р от 28.09.2021;
- работы по устройству покрытия на основе резиновой крошки № 112-р от 28.09.2021;
- выполнение работ по изготовлению малых архитектурных форм для благоустройства общественных территорий № 76-р от 30.09.2021;
- поставка топлива дизельного № Д-15 от 05.10.2021;
- поставка посадочного материала № 116-р от 08.10.2021;
- выполнение работ по изготовлению и установке кнехт-тумб для благоустройства общественных территорий № 117-р от 15.10.2021;
- выполнение работ по благоустройству общественных территорий (озеленение) № 118-р от 22.10.2019;
- выполнение работ по монтажу металлоконструкций (пирс) № 24 от 25.10.2021;
- поставка туалетной комнаты модульного типа № 2477 от 01.11.2021.

2) Во исполнение контракта Ф.2021.2373 от 29.12.2020 УДИБ предприятие заключило договоры:

- выполнение работ по благоустройству общественных территорий, определенных по результатам рейтингового голосования в городе Красноярске (озеленение) № 81/2-р от 17.04.2021;
- выполнение работ по благоустройству общественных территорий, определенных по результатам рейтингового голосования в городе Красноярске (озеленение) № 84/1-р от 20.07.2021;
- выполнение работ по благоустройству общественных территорий, определенных по результатам рейтингового голосования в городе Красноярске (озеленение) № 86/1-р от 27.07.2021;
- поставка топлива дизельного № Д-11 от 28.07.2021;
- выполнение работ по изготовлению и установке ограждений для благоустройства общественных территорий № 89-р от 09.08.2021;
- выполнение работ по нанесению горизонтальной дорожной разметки на велодорожке № БЦ-296/21 от 16.08.2021;
- поставка ГСМ (бензин АИ-95) № 77/21 от 16.08.2021;
- выполнение работ по благоустройству общественных территорий (озеленение) № 96-р от 23.08.2021.

3) Во исполнение контракта 599-ЕИ от 27.04.2021 САТП предприятие заключило договоры:

- поставка бензина неэтилированного АИ-92 № 7 от 19.08.2021;
- остановка, информационный столб, урна № 46/97-р от 26.08.2021;
- выполнение работ по устройству проезда по ул. Светлова № 99-р от 01.09.2021;
- поставка топлива дизельного № Д-13 от 01.09.2021;
- поставка инертных строительных материалов (ПГС) № 103-р от 08.09.2021;
- поставка топлива дизельного № Д-14 от 17.09.2021;
- поставка инертных строительных материалов (ПГС) № 106-р от 20.09.2021;
- поставка товара (проступь) № 166 от 15.10.2021;
- поставка топлива дизельного № Д-16 от 25.10.2021;
- поставка ГСМ (бензин АИ-95) № 106/21 от 30.10.2021;
- поставка бензина неэтилированного АИ-92 № 9 от 03.11.2021;
- минеральный концентрат галит № 122-р от 08.11.2021;
- купля-продажа кирпично-щебенистой смеси № 01/11/21 от 16.11.2021;
- поставка топлива дизельного № Д-17 от 19.11.2021.

Таким образом, во исполнение муниципального контракта, заключенного 26.03.2021, МП «ДРСП Левобережное» заключало без конкурентных процедур договоры до 01.11.2021, контракта, заключенного 29.12.2020 – до 23.08.2021, контракта, заключенного 27.04.2021 – до 19.11.2021.

Кроме того, топливо (дизельное топливо, бензины) закупалось предприятием неоднократно в рамках исполнения контрактов.

Анализ договоров поставки топлива (дизельное топливо, бензины) (вх. № 486 от 14.01.2022),

заключенных МП «ДРСП Левобережное» без проведения торгов на основании подпункта 25 пункта 89 Положения (пп. 25 п. 5 раздела 9 Положения в редакциях от 20.02.2019, от 12.07.2021) за период с 01.01.2019 по 06.12.2021, позволяет сделать следующие выводы:

- в 2019 году заключено 44 договора поставки топлива, в 2020 году – 31, в 2021 году – 28;
- суммарная цена договоров составила в 2019 году 21 384,6 тыс. руб., в 2020 году – 27 302,3 тыс. руб., в 2021 году – 24 932,5 тыс. руб.;
- преимущественно топливо закупалось у одного хозяйствующего субъекта - ИП Науменко В.А. .

На основании пп. 25 п. 5 раздела 9 Положения предприятие закупало также строительные материалы, оборудование, технику, расходные материалы, работы по благоустройству, услуги и пр. товары, работы, услуги, необходимые МП «ДРСП Левобережное» как для исполнения одного или нескольких муниципальных контрактов, так и для обеспечения текущей деятельности предприятия.

С учетом вышеизложенного Комиссия пришла к следующим выводам.

МП «ДРСП Левобережное» является муниципальным предприятием и свою закупочную деятельность осуществляет в соответствии с Законом о закупках.

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

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках установлено, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Частью 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизменяемых требований к участникам закупки.

Действия заказчика должны соответствовать целям, указанным в части 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции, при этом праву заказчика на своевременное и полное удовлетворение потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности корреспондирует обязанность по обеспечению возможности участия юридических и физических лиц в закупке на конкурентной основе, стимулированию такого участия, развитию добросовестной конкуренции, обеспечению гласности и прозрачности закупки, предотвращению коррупции и других злоупотреблений (Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 14.08.2015 по делу № А60-47219/2014).

Конкурентной закупкой, в соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках, является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий: 1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из перечисленных данным пунктом способов (размещение

извещения; посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке); 2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки; 3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 указанной статьи.

Неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 статьи 3 Закона о закупках. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

В соответствии со статьей 3.6 Закона о закупках порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки также устанавливаются положением о закупке.

В Стандарте осуществления закупочной деятельности отдельных видов юридических лиц, утвержденным ФАС России, определено, что положение о закупке должно содержать исчерпывающий перечень применяемых способов закупок. При этом для повышения прозрачности проводимых закупок заказчику следует установить в положении о закупке критерии выбора заказчиком способа закупки товаров, работ, услуг в зависимости от предмета договора и или цены договора.

При установлении в положении о закупке права заказчика осуществлять закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) рекомендуется предусмотреть исчерпывающий перечень оснований для заключения договора с единственным поставщиком.

Закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконтурных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным причинам (например, ликвидация последствий чрезвычайных ситуаций, последствий непреодолимой силы). Кроме того, закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика возможна по результатам несостоявшейся конкурентной закупочной процедуры.

Также в положении о закупке целесообразно предусмотреть обязанность обоснования необходимости заключения заказчиком договора с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), начальной (максимальной) цены договора и выбора им конкретного поставщика (исполнителя, подрядчика), с которым заключается такой договор.

Таким образом, заказчики не наделены абсолютным правом самостоятельно определять случаи закупки у единственного поставщика, и при разработке Положения о закупках заказчикам должны руководствоваться принципами, установленными Законом о закупках.

Президиумом Верховного Суда РФ в пункте 9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» указано, что избрание заказчиком способа закупки, который повлек за собой необоснованное ограничение круга потенциальных участников, нарушает принципы осуществления закупочной деятельности и положения ФЗ «О защите конкуренции».

Из письма Минэкономразвития России от 17.02.2016 № Д28и-470 следует, что злоупотребление правом закупки у единственного поставщика может повлечь нарушение норм ФЗ «О защите конкуренции».

Положением МП «ДРСП Левобережное» предусмотрено право заказчика привлекать иных лиц для поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг, необходимых для выполнения обязательств по заключенному муниципальным предприятием муниципальному контракту, без проведения конкурентных процедур в любых случаях (подпункт 25 пункта 5 раздела 9 Положения в редакциях от 20.02.2019, от 12.07.2021; подпункт 25 пункта 89 Положения в редакции от 10.08.2021).

При этом довод МП «ДРСП Левобережное» об указании в муниципальных контрактах конкретных поставщиков материалов, исполнителей работ, услуг, с которыми предприятие должно заключить договор под угрозой отказа муниципального заказчика в приятии работ (услуг) выполненных

(оказанных) МП «ДРСП Левобережное» с использованием материалов, оборудования, закупленных у иных поставщиков (не указанных в проектной документации), но соответствующих указанным в документации характеристикам, не подтвержден материалами дела и не основан на правовых нормах.

Правила описания объекта закупки определены в статье 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе). Так, в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование (п. 1 ч. 1 ст. 33 44-ФЗ).

В представленных МП «ДРСП Левобережное» (вх. № 6052 от 05.04.2022) выдержках из локальных сметных расчетов не содержится требования о приобретении товаров (материалов) у поставщиков, предоставляющих ценовые предложения, поскольку сводный сметный расчет стоимости, являющийся частью проектной документации, служит для определения (обоснования) стоимости работ.

В случае исполнения МП «ДРСП Левобережное» муниципального контракта на выполнение работ по благоустройству, согласно пояснениям МКУ «УДИБ», по согласованию с муниципальным заказчиком возможна замена материалов (оборудования) на аналогичные при соответствии характеристик аналогичных материалов и оборудования материалам и оборудованию, указанным в проектно-сметной документации.

Таким образом, Комиссия не установила факты, указывающие на то, что на МП «ДРСП Левобережное» возлагалась обязанность по приобретению товара, необходимого для выполнения обязательств по муниципальному контракту, у определенных хозяйствующих субъектов, указанных в проектно-сметной документации – приложении к муниципальному контракту.

Вместе с тем, довод об указании поставщиков в проектно-сметной документации не может являться обоснованием заключения МП «ДРСП Левобережное» договоров с единственным поставщиком в случаях, когда составление проектно-сметной документации не предусмотрено, в том числе в случаях поставки топлива, строительных материалов и реагентов, расходных материалов и пр.

Удовлетворение иных потребностей МП «ДРСП Левобережное», не связанных с выполнением предприятием своих обязательств по заключенным муниципальным контрактам, также возможно без проведения торгов в случае необходимости поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг на сумму, не превышающую 1,5 млн. руб., при этом совокупный годовой объем таких закупок не ограничен (подпункт 43 пункта 5 раздела 9 Положения в редакциях от 20.02.2019, от 12.07.2021; подпункт 43 пункта 89 Положения в редакции от 10.08.2021).

В связи с возбуждением настоящего дела приказом генерального директора МП «ДРСП Левобережное» №0010/1 от 09.03.2022 в пп. 43 п. 89 Положения внесены изменения в части уменьшения предельной суммы закупки у единственного поставщика для собственных нужд до 500 тыс. руб.

Согласно постановлению Третьего арбитражного апелляционного суда по делу № А33-24280/2017 от 05.06.2018, независимо от наличия конкурентного рынка статья Положения о закупках, устанавливающая предельную максимальную цену для заключения договора с единственным поставщиком, создает возможность привлечения исполнителя без проведения торгов



(конкурса/аукциона), что, в свою очередь, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции. При этом указание в Положении о закупке на иные способы закупки не свидетельствует об отсутствии нарушения со стороны учреждения, поскольку сам факт допустимости закупки у единственного поставщика на конкурентном рынке без каких-либо ограничений является неправомерным.

Часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений.

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

К признакам ограничения конкуренции 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 (пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Поскольку МП «ДРСП Левобережное» в исследуемый период осуществляло закупки у единственного поставщика на различных товарных рынках, то антимонопольным органом был проведен анализ состояния конкуренции на рынке оптовой реализации моторного топлива в связи со значительным количеством соответствующих закупок, осуществленных предприятием.

По результатам анализа установлено большое число лиц, осуществляющих деятельность на указанном товарном рынке (и имеющих потенциальную возможность участвовать в торгах), рынок является конкурентным.

При этом за анализируемые периоды МП «ДРСП Левобережное» не было проведено ни одной конкурентной закупки на указанном товарном рынке.

Анализ закупочной деятельности МП «ДРСП Левобережное» в 2019-2021 годах позволяет сделать вывод о том, что закрепленные в Положении условия (а именно: подпункты 25, 43) позволяют предприятию осуществлять закупки у единственного поставщика в целях удовлетворения практически любых нужд заказчика, независимо от наличия конкурентного товарного рынка, создают возможность привлечения исполнителей без проведения торгов и исследования товарных рынков, тем самым фактически ограничивают право потенциальных участников (лиц, имеющих возможность поставить МП «ДРСП Левобережное» необходимые товары, оказать услуги, выполнить работы) на участие в конкурентных процедурах и заключение по их результатам соответствующих договоров.

С учетом вышеизложенного Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях МП «ДРСП Левобережное» по установлению в Положении о закупках товаров, работ, услуг для нужд МП «ДРСП Левобережное» условий, позволяющих осуществлять закупки товаров, работ, услуг без проведения конкурентных процедур, независимо от наличия конкурентного рынка и исключительных обстоятельств (подпункты 25, 43 пункта 5 раздела 9 Положения в редакциях от 20.02.2019, от 12.07.2021; подпункты 25, 43 пункта 89 Положения в редакции от 10.08.2021), состава нарушения частей 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Пунктом 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе установлена предельная сумма закупки

товара, работы или услуги у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) – шестьсот тысяч рублей.

Оценивая действия муниципального предприятия по внесению в подпункт 43 пункта 89 Положения изменений в части уменьшения предельной суммы закупки у единственного поставщика для собственных нужд до 500 000 рублей (приказ генерального директора МП «ДРСП Левобережное» № 0010/1 от 09.03.2022) Комиссия руководствовалась тем, что установление суммы закупки у единственного поставщика в размере, не превышающем 600 000 рублей, направлено на обеспечение достижения целей антимонопольного законодательства и является общепринятым пределом, определенным законодателем (в пункте 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе) при осуществлении закупок малых объемов у единственного поставщика для обеспечения текущей деятельности заказчика.

С учетом вышеизложенного Комиссия пришла к выводу об устранении МП «ДРСП Левобережное» нарушения антимонопольного законодательства в части, путем приведения подпункта 43 пункта 89 Положения в соответствие с принципами осуществления закупочной деятельности и целями антимонопольного законодательства.

Согласно информации, содержащейся в Единой информационной системе в сфере закупок, приказом генерального директора МП «ДРСП Левобережное» № 018-П от 29.09.2022 утверждена новая редакция Положения муниципального предприятия. При этом подпункт 25 пункта 89 Положения, допускающий закупку у единственного поставщика в случае, если заказчик, являющийся исполнителем (поставщиком, подрядчиком), по договору привлекает в ходе его исполнения иных лиц для поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг, необходимых для выполнения обязательств по договору, не изменен, приведен в редакции Положений от 20.02.2019, от 12.07.2021, от 10.08.2021.

Принимая во внимание изложенное, в отсутствие оснований для прекращения производства по делу, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю по рассмотрению дела № 024/01/17-69/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 49, частью 1 статьи 50 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать муниципальное предприятие города Красноярска «Дорожное ремонтно-строительное предприятие Советского района () нарушившим требования частей 1, 5 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции» по факту установления в Положении о закупках товаров, работ, услуг для нужд МП «ДРСП Левобережное» условий, позволяющих осуществлять закупки товаров, работ, услуг без проведения конкурентных процедур, независимо от наличия конкурентного рынка и исключительных обстоятельств.

2. Выдать МП «ДРСП Левобережное» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, в соответствии с которым муниципальному предприятию надлежит исключить из Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд МП «ДРСП Левобережное» условие, позволяющее муниципальному предприятию осуществлять закупки товаров, работ, услуг у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в случаях, если заказчик, являющийся исполнителем (поставщиком, подрядчиком), по договору привлекает в ходе его исполнения иных лиц для поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг, необходимых для выполнения обязательств по договору.

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

