

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела №012/01/17-371/2024 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

27 мая 2024 года г. Йошкар-Ола

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании приказа Управления от 27 мая 2024 года №54/24 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном включении в Положение о закупке от 09.08.2022 способов закупки у единственного поставщика, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции,

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) целями регулирования данного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Из пункта 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках следует, что данный Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе автономными учреждениями.

Таким образом, из вышесказанного следует, что МАУК «Центральный парк культуры и отдыха» (далее – Учреждение) подпадает под действие Закона о закупках и обязано вести свою закупочную деятельность в соответствии с нормами и правилами данного закона.

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей

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

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, 2022-1492 услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

Действующее Положение о закупке Учреждения утверждено протоколом наблюдательного совета МАУК «Центральный парк культуры и отдыха» №74 от 09.08.2022.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики на основании части 1 статьи 3 Закона о закупках руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) 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;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Конкурентной закупкой в силу части 3 статьи 3 Закона о закупках является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

- 1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке, либо посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить

поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

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 настоящей статьи.

Согласно части 3.2 статьи 3 Закона о закупках неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи.

Из статьи 3.6 Закона о закупках следует, что порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Установлено, что в соответствии с подпунктом 1 пункта 6.1. Положения о закупке, закупка у единственного поставщика осуществляется Заказчиком, осуществление закупки товара, работы или услуги заказчиком на сумму, не превышающую 15000000 (пятнадцать миллионов) рублей с учетом НДС.

Между тем, в рассматриваемом случае неконкурентный способ закупки никакими критериями (кроме как ценового) и случаями не ограничен, что позволяет Учреждению осуществлять закупку у единственного поставщика независимо от наличия конкурентного рынка, создает возможность привлечения исполнителя без проведения торгов, и, как следствие, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

В пункте 9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона №223-ФЗ, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018 указано, что для целей экономической эффективности закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконкурентных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным причинам (например, ликвидация последствий чрезвычайных ситуаций, последствий непреодолимой силы).

Кроме того, закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика возможна по результатам несостоявшейся конкурентной закупочной процедуры. Отдавая в отдельных случаях предпочтение такому способу как осуществление закупки у единственного поставщика, заказчик должен иметь разумные и объективные причины, объясняющие, что применение конкурентных процедур либо является неэффективным (например, если товарный рынок ограничен или цены на объект закупки колеблются в узком диапазоне), либо в значительной степени лишают заказчика того результата, которого он намеревался достичь, планируя закупку (осуществление срочного размещения заказа, закупка на товарном рынке, где преобладает недобросовестная конкуренция). В ином случае выбор данного неконкурентного способа размещения заказа представляет собою злоупотребление правом, намеренное уклонение от конкурентных процедур

вопреки принципам осуществления закупок, а также целям правового регулирования в данной сфере (определение Верховного Суда Российской Федерации от 16.09.2021 № 306-ЭС2111589).

Однако подобные обстоятельства, оправдывающие необходимость способа закупки у единственного поставщика, предусмотренного подпунктом 1 пункта 6.1 Положения о закупке в качестве требуемого по закону условия применения неконкурентного способа закупки не определены.

При таких обстоятельствах, заказчик, включив в Положение о закупке право заключения с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) договора, стоимость которого не превышает 15 млн. рублей, обеспечил возможность проведения закупки с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в любых случаях и при любых потребностях без проведения конкурентных процедур, независимо от наличия конкурентного рынка, что приводит к ограничению конкуренции.

Позиция по рассматриваемому вопросу также изложена в решении Арбитражного суда Республики Марий Эл от 20.02.2023 по делу № А38-5225/2022.

Так же заказчик включил в Положение о закупке подпункты (38, 39, 41 пункта 6.1).

Осуществления закупки услуг по профессиональной подготовке, переподготовке, повышению квалификации, участию в семинарах, конференциях, тренингах и прочих мероприятиях, направленных на обучение работников заказчика (подпункт 38 пункта 6.1 Положения);

Заключение договора на проведение плановых, обязательных предварительных и периодических медицинских осмотров (обследований) работников заказчика, медицинских предрейсовых и послерейсовых осмотров водителей транспортных средств (подпункт 39 пункта 6.1 Положения);

Приобретение продуктов питания и услуг по обеспечению питанием (подпункт 41 пункта 6.1 Положения).

Данные способы закупки товаров, работ, услуг являются закупками на открытых конкурентных рынках и соответственно их закупка у единственного поставщика также содержит признаки ограничения конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Учитывая вышеизложенное, действия МАУК «Центральный парк культуры и отдыха» по включению в настоящее время в Положение о закупке способов закупки у единственного поставщика, предусмотренных подпунктами 1, 38, 39, 41 пункта 6.1 Раздела 6 содержат признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Приказом Марийского УФАС России от 27 мая 2024 года № 54/24 в отношении МАУК «Центральный парк культуры и отдыха» возбуждено дело о нарушении

антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в необоснованном включении в Положение о закупке от 09.08.2022 (подпунктов 1, 38, 39, 41 пункта 6.1 Раздела 6), способов закупки у единственного поставщика, которые приводят или могли привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции определено, что в течение пятнадцати дней со дня издания приказа о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства и создании комиссии председатель комиссии выносит определение о назначении дела к рассмотрению и направляет копии определения лицам, участвующим в деле.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 39, 40, 44 Закона о защите конкуренции,

определил:

1. Назначить дело о нарушении антимонопольного законодательства №012/01/17-371/2024 к рассмотрению на **05 июля 2024 года на 11 часов 00 минут** по адресу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл: 424000, Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Волкова, д.164, каб 4.

Обращаем внимание о возможности участия в заседании комиссии **посредством удаленного доступа по ссылке:** <https://fas1.tconf.rt.ru/c/7750029167>

2. Определить процессуальный статус лица, участвующего в рассмотрении дела:
 - МАУК «Центральный парк культуры и отдыха» – ответчик;
 - прокуратура города Йошкар-Олы - заявитель.
3. **МАУК «Центральный парк культуры и отдыха» в срок до 27 июня 2024 года необходимо представить:**
 - письменные пояснения относительно фактов, изложенных в настоящем определении.
 - копии договоров, заключенных на основании подпунктов 1, 38, 39, 41 пункта 6.1 Раздела 6 Положения о закупках в 2023-2024 гг. (с приложением реестра договоров);
 - сведения о порядке разработки Положения о закупках и порядке направления его на утверждение в наблюдательный совет МАУК «Центральный парк культуры и отдыха»

4. Направить настоящее определение лицам, участвующим в деле.

Явка ответчика по делу №012/01/17-371/2024 или его представителя (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Приложение: копия приказа о возбуждении дела на 1 л.

Все запрашиваемые материалы необходимо представить с сопроводительным письмом в строгом соответствии с перечисленными пунктами, при отсутствии каких-либо документов и сведений представить письменное обоснование с указанием причин и ссылками на законодательство.

В связи с необходимостью приобщения запрашиваемых документов к материалам дела предлагается не сшивать и не скреплять предоставляемые сведения.

В соответствии с частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ непредставление в антимонопольный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством РФ, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, а равно представление в антимонопольный орган заведомо недостоверных сведений (информации) влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Председатель комиссии