

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО КУРСКОЙ
ОБЛАСТИ**

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

О назначении дела №046/01/17-145/2023

о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

07 апреля 2023 года
г. Курск

Председатель Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

По результатам проведения Курским УФАС России мониторинга государственных, муниципальных закупок товаров, работ, услуг для государственных, муниципальных нужд заказчиков Курской области материалов, сведений и документов, предоставленных Администрацией города Льгова Льговского района Курской области, Курским УФАС России установлено следующее.

22.11.2021 на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> Администрацией города Льгова Льговского района Курской области (далее – Администрация) было размещено извещение №0144300011821000016 о проведении аукциона в электронной форме на право заключения контракта с Администрацией на приобретение жилых помещений (благоустроенных квартир) у лица являющегося застройщиком в строящемся многоквартирном доме г.Льгов Курской области для обеспечения мероприятий по переселению граждан из жилых помещений, признанных в установленном законом порядке непригодными для проживания.

Заказчиком аукциона является Администрация, аукционная документация разработана и согласована Администрацией 18.11.2021.

Согласно описанию объекта закупки, в состав лота электронного аукциона объединены 15 жилых помещений (квартир) общей площадью не менее 655 кв.м., которые будут созданы в будущем, должны быть расположены в строящихся/создаваемых многоквартирных домах. Из них:

двухкомнатных – 11 шт., из которых: 1 шт. - не менее 51,2 кв.м, 1 шт. - не менее 52,8 кв.м, 1 шт. - не менее 50,4 кв.м, 1 шт. - не менее 50,5 кв.м, 1 шт. - не менее 45,3 кв.м, 1 шт. - не менее 45,6 кв.м, 1 шт. - не менее 49,9 кв.м, 1 шт. - не менее 45,2 кв.м, 1 шт. - не менее 46,9 кв.м, 1 шт. - не менее 45,8 кв.м, 1 шт. - не менее 45 кв.м;

однокомнатных - 4 шт., из которых: 1 шт. - не менее 28 кв.м, 1 шт. - не менее 32,1 кв.м, 1 шт. - не менее 33,1 кв.м, 1 шт. - не менее 33,2 кв.м.

Таким образом, при проведении указанного аукциона в один лот включены объекты - жилые помещения (благоустроенные квартиры), которые технологически и функционально не связаны между собой.

Порядок проведения торгов на право заключения контрактов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд регулируется Федеральным законом от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе»).

В соответствии со ст. 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.

Статьей 8 ФЗ «О контрактной системе» определено, что 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). Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок

В силу ч. 1 ст. 24 ФЗ «О контрактной системе» заказчик при осуществлении закупок применяют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - конкурентные способы) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Согласно ч. 1 ст. 31 ФЗ «О контрактной системе» при применении конкурентных способов, заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки.

Согласно ч.2 ст. 24 ФЗ «О контрактной системе» конкурентными способами являются конкурсы (открытый конкурс в электронной форме (далее - электронный конкурс), закрытый конкурс, закрытый конкурс в электронной форме (далее - закрытый электронный конкурс); аукционы (открытый аукцион в электронной форме (далее - электронный аукцион), закрытый аукцион, закрытый аукцион в электронной форме (далее - закрытый электронный аукцион); запрос котировок в электронной форме (далее - электронный запрос котировок).

Как установлено ч. 5 ст. 24 ФЗ «О контрактной системе» победителем аукциона признается участник закупки, заявка на участие в закупке которого соответствует требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, и который предложил по результатам проведения процедуры подачи предложений о цене контракта или о сумме цен единиц товара, работы, услуги наиболее низкую цену контракта, наименьшую сумму цен таких единиц товара, работы, услуги.

Таким образом, под открытым аукционном в электронной форме понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении закупки, к участникам закупки предъявляются единые требования, критерии определения победителя такого аукциона имеют количественную и денежную оценку.

В силу п. 1 и п. 3 ч. 2 ст. 42 ФЗ «О контрактной системе» извещение об осуществлении закупки, в том числе, описание объекта закупки в соответствии со ст. 33 ФЗ «О контрактной системе», должно содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в закупке и инструкцию по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников закупки.

В соответствии с ч. 6 и ч. 7 ст. 31 ФЗ «О контрактной системе» заказчик не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований ФЗ «О контрактной системе», требования предъявляются в равной мере ко всем участникам закупок.

Согласно п. 1 ч.1 ст. 33 ФЗ «О контрактной системе» заказчиком в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

В описание 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.

Таким образом, заказчик в описании объекта закупки должен установить требования, в частности, к качеству, техническим характеристикам (потребительским свойствам), размерам, упаковке товара с учетом специфики его деятельности и в целях обеспечения эффективного использования бюджетных средств, при соблюдении установленных законодательством Российской Федерации положений, направленных на обеспечение при проведении торгов конкурентной среды.

В соответствии с Обзором судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017 г., заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона, при описании объекта закупки должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

В силу прямого указания в ч. 1 ст. 2 ФЗ «О контрактной системе» законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В силу прямого указания в ч. 1 ст. 2 ФЗ «О контрактной системе» законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции») при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые

приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Согласно ч. 3 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции» запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов, участниками запроса котировок, участниками запроса предложений путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.

При этом из приведенного следует, что ч. 1 и ч. 3 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции» прямо регулируют правоотношения в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд и в системном толковании со ст. 1 ФЗ «О контрактной системе» является составной частью законодательства о контрактной системе, равно как и ФЗ «О контрактной системе» является составной частью антимонопольного законодательства в силу ст. 2 и ст. 3 ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, формирование предмета торгов не должно входить в противоречие с общими принципами антимонопольного регулирования, должно обеспечивать соблюдение гарантий потенциальных участников по реализации их права на участие в торгах.

В п. 3 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28.06.2017 г., указано, что при проведении государственных (муниципальных) закупок допускается включение в один лот технологически и функционально взаимосвязанных между собой товаров, работ и услуг.

Из буквального толкования положений ч. 3 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции» следует, что в один лот могут быть включены товары, работы, услуги, которые отвечают одновременно двум критериям: и функционально, и технологически связанные между собой.

Основными критериями для определения функциональной и технологической взаимосвязи недвижимого имущества, в отношении которого проводится закупка путем проведения торгов (аукциона), являются их единое неразрывное целевое использование (то есть закупаемые помещения не могут отдельно использоваться), необходимость их использования как единого комплекса, использование их в едином технологическом (производственном) процессе.

В описании объекта закупки рассматриваемого электронного аукциона указано о приобретении 15 объектов недвижимости – жилых помещений (квартир), не связанных между собой единым неразрывным целевым использованием, не образующих единый комплекс и не предусматривающих их использование как единого комплекса и в едином производственном технологическом процессе. Квартиры предназначены для использования разными гражданами (в рамках программы переселения из аварийного жилья).

При этом единые требования к жилым помещениям, установленные описанием объекта закупки, не свидетельствуют о функциональной и технологической взаимосвязи квартир, а являются признаками характеристик каждого объекта в отдельности.

Кроме того, согласно п. 4 ст.3 ФЗ «О контрактной системе», участник закупки – это любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц, или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Законодательство РФ не содержит запретов и ограничений на участие в закупках на приобретение жилых помещений для лиц, не являющихся застройщиками (инвесторами), не предусматривает преимущества участия в таких закупках отдельных категорий лиц. Принять участие в закупке имеет право любое лицо, являющееся собственником жилого помещения.

Таким образом, участником аукциона мог быть любой собственник жилого помещения, как юридическое лицо, так и физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

В ходе проведения Курским УФАС России мониторинга государственных, муниципальных закупок товаров, работ, услуг для государственных, муниципальных нужд заказчиков Курской области установлено, что аукцион с извещением №0144300011821000016 от 22.11.2021 г., признан несостоявшимся, заявку на участие подал один участник – ИП Большев В.С., с которым заключен государственный контракт по начальной максимальной цене контракта.

Наличие единственного участника в указанном аукционе свидетельствует о том, что у иных потенциальных участников аукциона отсутствовала возможность участия, ввиду объединения заказчиком пятнадцать квартир в

один лот аукциона.

Нарушение запретов, установленных ч. 1, ч. 3 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции», приводит или может привести к необоснованному ограничению возможности участия в торгах большего количества потенциальных продавцов (поставщиков, подрядчиков, исполнителей), соответственно, к необоснованному ограничению числа участников торгов, либо создает условия, возможность для такого ограничения, следовательно, ограничивает конкуренцию, создает угрозу конкуренции при проведении торгов.

Изложенные выше обстоятельства указывают на наличие признаков нарушения ч. 1, ч. 3 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции» в действиях заказчика - Администрации г. Льгова Льговского района Курской области по объединению в одну закупку пятнадцати жилых помещений. Указанные действия привели к созданию неравных условий для потенциальных участников аукциона, выразившихся в ограничении возможности участия лиц, имеющих менее пятнадцати квартир, что обеспечило преимущество участия в закупке лицам, имеющим пятнадцать и более квартир, а именно ИП Большеву В.С.

В этой связи 07.04.2023 г. Курским УФАС издан приказ о возбуждении производства по делу №046/01/17-145/2023 по признакам нарушения Администрацией ч. 1, ч. 3 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции».

На основании ч.13 ст.44 Федерального закона «О защите конкуренции», приказа Курского УФАС России от 26.10.2022 г. №372,

О П Р Е Д Е Л И Л:

1. Назначить рассмотрение дела №046/01/17-145/2023 по признакам нарушения ч. 1, ч. 3 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции» со стороны Администрации г. Льгова Льговского района Курской области на **18 апреля 2023 года на 15 часов 00 минут** по адресу: г. Курск, ул. Марата, 9, 2-й этаж, Зал заседаний.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика Администрацию г. Льгова Льговского района Курской области (307750, Курская область, г. Льгов, Красная площадь, 13 ИНН 4613004040, ОГРН 1024600647961).

3. Администрации г. Льгова Льговского района Курской области в целях полного и всестороннего исследования обстоятельств дела, на основании ст.25 ФЗ «О защите конкуренции» **в срок до 14.04.2023 года** представить в Курское УФАС России следующую документированную информацию:

- мотивированное пояснение по обстоятельствам дела по признакам нарушения ч. 1, ч. 3 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции».

- документы и сведения, которые необходимы, по мнению ответчика, для рассмотрения дела по существу.

Участие в рассмотрении дела представителя Администрации г. Льгова Льговского района Курской области (с надлежаще оформленной доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательно.

Для участия в дистанционном рассмотрении дела можно перейти по ссылке:
[https://fas3.tconf.rt.ru/c/1682217168.](https://fas3.tconf.rt.ru/c/1682217168)