

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) рассмотрев Ваше заявление (вх. № 2359 от 07.06.2022 года), направленное Прокуратурой Республики Тыва по подведомственности (исх. № 7-363-2022 от 06.06.2022 года), на неправомерные действия (бездействие) заказчиков Республики Тыва (учреждения здравоохранения, образования, в сфере социальной защиты) при проведении закупок на поставку картофеля сообщает следующее.

Согласно части 1 статьи 1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) данный Закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации.

В части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции установлен запрет на принятие федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными органами или организациями, осуществляющими функции указанных выше органов власти и местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации ограничивающих конкуренцию актов и совершение ограничивающих конкуренцию действий (бездействие).

В пункте 11 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016 года, указано, что при рассмотрении судом дел, связанных с нарушением части 1 или 2 статьи 15 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган должен доказать факт недопущения, ограничения, устранения конкуренции либо установить возможность наступления таких последствий на соответствующем товарном рынке.

В каждом конкретном случае антимонопольный орган должен провести анализ состояния конкуренции на товарном рынке и доказать, что спорные акты органов власти, действия (бездействия) приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Иное нарушение действующего законодательства органом власти, само по себе не является нарушением статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Пленум Верховного Суда Российской Федерации в пункте 34 своего постановления от 04.03.2021 года № 2 указал, что при наличии спора о соответствии статье 15 Закона о защите конкуренции правовых актов, решений, действий (бездействия) антимонопольный орган должен доказать факт недопущения, ограничения, устранения конкуренции либо установить угрозу наступления таких последствий на определенном товарном рынке, в том числе в результате нарушения прав и законных интересов отдельных участников рынка, создания для них конкурентных преимуществ или препятствий в конкуренции на товарных рынках.

Таким образом, не каждое нарушение действующего законодательства органом власти само по себе не может служить основанием для вывода о нарушении им статьи 15 Закона о защите конкуренции.

При таких обстоятельствах, положениями Закона о защите конкуренции предусмотрено обязательное требование при квалификации действий субъектов права о необходимости установления совершения субъектами права действий (бездействия), которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции как категории, значимой для определенного товарного рынка.

Отсутствие таких последствий (приводят либо могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции) исключает нарушение антимонопольного законодательства.

Кроме того, исходя из пункта 2 части 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции вне связи с защитой конкуренции на товарных рынках антимонопольные органы не вправе оспаривать обоснованность (целесообразность) принятия соответствующих правовых актов, совершения действий (бездействия) органами публичной власти в пределах предмета их ведения (пункт 34 постановления Пленума

Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 года № 2).

Законом, регулирующим отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд, является Федеральный закон от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

В силу пункта 3 части 1 статьи 3 Закона о контрактной системе закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд – это совокупность действий, осуществляемых в установленном Законом о контрактной системе порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок применяют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). Конкурентными способами являются конкурсы, аукционы и запрос котировок в электронной форме.

Перечень случаев для осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) установлен статьей 93 Закона о контрактной системе.

В силу пункта 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае осуществления закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую шестисот тысяч рублей, либо закупки товара на сумму, предусмотренную частью 12 статьи 93 Закона о контрактной системе, 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.

Также, закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае осуществления закупки товара, работы или услуги государственным или муниципальным учреждением культуры, уставными целями

деятельности которого являются сохранение, использование и популяризация объектов культурного наследия, а также иным государственным или муниципальным учреждением (зоопарк, планетарий, парк культуры и отдыха, заповедник, ботанический сад, национальный парк, природный парк, ландшафтный парк, театр, учреждение, осуществляющее концертную деятельность, телерадиовещательное учреждение, цирк, музей, дом культуры, дворец культуры, дом (центр) народного творчества, дом (центр) ремесел, клуб, библиотека, архив), государственной или муниципальной образовательной организацией, государственной или муниципальной научной организацией, организацией для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в которую помещаются дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, под надзор, физкультурно-спортивной организацией на сумму, не превышающую шестисот тысяч рублей, либо закупки товара на сумму, предусмотренную частью 12 статьи 93 Закона о контрактной системе, если такая закупка осуществляется в электронной форме. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать пять миллионов рублей или не должен превышать пятьдесят процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем тридцать миллионов рублей (пункт 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе).

Таким образом, при осуществлении закупки в соответствии с пунктами 4 и 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе установлены ограничения в сумме контракта (договора) и лимите объемов закупок. Иных ограничений пункты 4 и 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе не содержат.

Кроме того, осуществление заказчиком закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктами 4 и 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе является самостоятельным способом закупки товаров (работ, услуг), а также Законом о контрактной системе не регламентирован порядок выбора единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в целях заключения контрактов (договоров) на основании пунктов 4 и 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

Указанный вывод соответствует правовой позиции ФАС России, изложенной в письме от 29.03.2019 года № МЕ/25282/19.

Более того, согласно правовой позиции ФАС России, изложенной в

письме от 14.11.2019 года № ИА/100041/19, само по себе неоднократное приобретение одноименных товаров, работ, услуг у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с соблюдением требований, установленных пунктами 4 и 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, не является нарушением требований Закона о контрактной системе, за исключением:

- если такие действия не являются результатом антиконкурентного соглашения (статья 16 Закона о защите конкуренции);

- если такие действия фактически являются уходом от проведения конкурентных процедур (например, закупки работ/услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, выполнение которых предусмотрено единой проектной документацией, либо в рамках конкретного раздела проектной документации).

Как следует из запрошенных Тывинским УФАС России документов и сведений, размещенных в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС), учреждениями здравоохранения, образования, в сфере социальной защиты Республики Тыва за период 2020-2022 гг. осуществлялись закупки у единственного поставщика на поставку картофеля, сумма каждого из них не превышает ограничений и лимитов, установленных пунктами 4 и 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного, заключение договоров на поставку картофеля у единственного поставщика с соблюдением ограничений и лимитов, установленных пунктами 4 и 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, само по себе не свидетельствует о нарушении заказчиками Республики Тыва (учреждениями здравоохранения, образования, в сфере социальной защиты) требований законодательства о контрактной системе и не свидетельствует о заключении ими и хозяйствующими субъектами антиконкурентного соглашения.

Кроме того, анализ информации, размещенной в ЕИС, позволяет сделать вывод, что заказчиками Республики Тыва (учреждениями здравоохранения, образования, в сфере социальной защиты) за период 2020-2022 гг. осуществлялись конкурентные способы при закупке картофеля, в качестве примера можно привести следующие закупки:

- электронный аукцион № 0312300017322000040 на поставку

семенного картофеля, размещен в ЕИС 08.04.2022 года, начальная (максимальная) цена контракта – 1 181 817 рублей, заказчиком выступает Департамент по социальной политике Мэрии г. Кызыла;

- электронный аукцион № 0112200000822001250 на поставку продуктов питания (картофель), размещен в ЕИС 06.04.2022 года, начальная (максимальная) цена контракта – 91 812 рублей, заказчиком выступает Государственное бюджетное учреждение здравоохранения Республики Тыва «Тес-Хемская ЦКБ»;

- электронный аукцион № 0112200000821001030 на поставку продуктов питания – картофель, размещен в ЕИС 22.03.2021 года, начальная (максимальная) цена контракта – 87 552 рублей, заказчиком выступает Государственное бюджетное учреждение здравоохранения Республики Тыва «Бай-Тайгинская ЦКБ»;

- электронный аукцион № 0112200000821000239 на поставку семян картофеля, размещен в ЕИС 10.02.2021 года, начальная (максимальная) цена контракта – 1 032 352,50 рублей, заказчиком выступает Министерство труда и социальной политики Республики Тыва;

- электронный аукцион № 0112200000820000194 на поставку картофеля, размещен в ЕИС 07.02.2020 года, начальная (максимальная) цена контракта – 103 456 рублей, заказчиком выступает Государственное бюджетное учреждение Республики Тыва «Чаданский дом-интернат для престарелых граждан и инвалидов».

Более того, из анализа информации, размещенной в ЕИС, следует, что закупки на поставку картофеля путем проведения конкурентных процедур осуществляются и иными заказчиками (например, электронный аукцион № 0312100002622000043 на поставку семян картофеля, начальная (максимальная) цена контракта – 391 500 рублей, размещен в ЕИС 17.05.2022 года, заказчиком выступает Федеральное казенное учреждение «Исправительная колония № 1 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Тыва»).

На основании изложенного, по результатам рассмотрения Вашего заявления доказательств, свидетельствующих о нарушении заказчиками Республики Тыва (учреждениями здравоохранения, образования, в сфере социальной защиты) требований законодательства о контрактной системе, а равно доказательств,

свидетельствующих о заключении указанными лицами договоров на поставку картофеля с хозяйствующими субъектами в преимущественном порядке, не установлено.

При таких обстоятельствах, в действиях (бездействии) заказчиков Республики Тыва (учреждений здравоохранения, образования, в сфере социальной защиты) при закупке картофеля признаков нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции не установлено.

В силу части 8 статьи 44 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения заявления, материалов антимонопольный орган принимает одно из следующих решений:

- 1) о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства;
- 2) об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства;
- 3) о выдаче предупреждения в соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 2 части 9 статьи 44 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган принимает решение об отказе в возбуждении дела в случае, если признаки нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

На основании изложенного, Тывинское УФАС России отказывает в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием признаков его нарушения.

Врио руководителя управления
Ооржак

А.О.