

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: "..."

Члены комиссии:

"...";

"...";

рассмотрев дело № 046/01/17-102/2024 посредством функционала сервера видеоконференций по ссылке <https://fas3.tconf.rt.ru/c/2854800568> по признакам нарушения ч.1 ст.17 Федерального Закона «О защите конкуренции» в действиях Комитета дорожного хозяйства города Курска, выразившихся в уклонении от проведения конкурентных процедур определения поставщика (подрядчика, исполнителя) при заключении муниципального контракта №12/2023-С с единственным поставщиком – ООО «Вектор-М» по предмету содержание автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесение разметки), в присутствии представителя Комитета по доверенности "...", в присутствии генерального директора ООО «Вектор-М» "...",

УСТАНОВИЛА:

23.08.2023 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <https://zakupki.gov.ru> (далее - ЕИС) было опубликовано извещение № 0144200001823000061 о проведении электронного конкурса по предмету «Содержание автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесение разметки)» с начальной максимальной ценой контракта (НМЦК) - 60 106 839 руб. 82 коп.

Извещением №0144200001823000061 было предусмотрено выполнение двух видов работ:

- разметка проезжей части термопластиком линией шириной 0,1(0,15) м механизированный способ нанесения;
- нанесение линии поперечной дорожной разметки холодным пластиком со световозвращающими элементами вручную с применением трафаретной самоклеящейся ленты ручной способ нанесения.

В соответствии с обоснованием начальной (максимальной) цены контракта по содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесение разметки) стоимость видов работ за единицу составила:

1903 руб. 33 коп. - разметка проезжей части термопластиком линией шириной 0,1(0,15) м механизированный способ нанесения;

3043 руб. 33 коп. - нанесение линии поперечной дорожной разметки холодным пластиком со световозвращающими элементами вручную с применением трафаретной самоклеящейся ленты ручной способ нанесения.

Заказчиком определения поставщика являлся Комитет дорожного хозяйства города Курска, закупка была осуществлена уполномоченным учреждением - Областным казенным учреждением «Курскавтодор».

Электронный конкурс (закупка № 0144200001823000061) был проведен в соответствии с порядком, установленным Федеральным законом от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ «О контрактной системе...»).

12.09.2023 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Курской области поступила жалоба ООО «Эксперт Контроль Качества» на действия заказчика - Комитета дорожного хозяйства города Курска (далее - Комитет), уполномоченного учреждения – Областного казенного учреждения «Курскавтодор» (далее – ОКУ «Курскавтодор») при проведении электронного конкурса № 0144200001823000061. В своей жалобе заявитель указывал на нарушение порядка оценки заявок на участие в закупке.

По результатам рассмотрения жалобы решением по делу № 046/06/48-455/2023 от 21.09.2023 Комиссия Курского УФАС России признала заказчика – Комитет, уполномоченное учреждение – ОКУ «Курскавтодор» нарушившими требования ч.3 ст.7, ч.1 ст. 33, ч. 1 ст. 34, п.3 ч.2 ст.42, ч. 3 ст. 43 ФЗ «О контрактной системе...». Установленные нарушения законодательства являлись существенными, носили неустранимый в рамках рассматриваемой процедуры определения поставщика характер. В этой связи заказчику было выдано предписание об аннулировании электронного конкурса.

22.09.2023 извещением об отмене определения поставщика (подрядчика, исполнителя) закупка № 0144200001823000061 была отменена.

Согласно информации и сведений, размещенных на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <https://zakupki.gov.ru> (далее - ЕИС), извещение о проведении новой закупки с объектом закупки - содержание автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесение разметки) заказчиком опубликовано не было.

При этом, согласно протоколу заседания регионального штаба по повышению устойчивости экономики Курской области от 27.10.2023, заказчику - Комитету дорожного хозяйства города Курска одобрено осуществление закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) по предмету «Содержание автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесение разметки)».

15.11.2023 Комитетом был заключен муниципальный контракт №12/2023-С на

содержание автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесение разметки) с единственным поставщиком – ООО «Вектор-М».

Контракт был заключен на основании п.2 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе...», ч.2 ст.15 №46-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», Постановлением Администрации Курской области от 17.03.2022 № 247-па, на основании распоряжения Администрации г. Курска от 08.11.2023 № 711-ра, т.е. без осуществления конкурентной процедуры.

Цена контракта составила 54 788 771 руб. 87 коп., стоимость видов работ за единицу составила:

1903 руб. 33 коп. - разметка проезжей части термопластиком линией шириной 0,1(0,15) м механизированный способ нанесения;

3043 руб. 33 коп. - нанесение линии поперечной дорожной разметки холодным пластиком со световозвращающими элементами вручную с применением трафаретной самоклеящейся ленты ручной способ нанесения.

Виды работ, предусмотренные контрактом, совпадают с видами работ, предусмотренными ранее извещением №0144200001823000061 о проведении электронного конкурса, адресная ведомость и место выполнения работ фактически совпадают, при этом объем работ был уменьшен:

- разметка проезжей части термопластиком линией шириной 0,1(0,15) м механизированный способ нанесения с 21635,00 м² (закупка) до 19319,00 м² (муниципальный контракт);

- нанесение линии поперечной дорожной разметки холодным пластиком со световозвращающими элементами вручную с применением трафаретной самоклеящейся ленты ручной способ нанесения с 6219,9 м² (закупка) до 5920,6 м² (муниципальный контракт).

Как следует из письменных пояснений Комитета, объем работ был уменьшен в связи с уточнением фактических объемов работ по нанесению горизонтальной дорожной разметки и сроками исполнения гарантийных обязательств по ранее заключенным контрактам.

Указанные обстоятельства, т.е. заключение Комитетом муниципального контракта №12/2023-С без проведения конкурентной процедуры и стало основанием для возбуждения антимонопольным органом дела признакам нарушения ФЗ «О защите конкуренции», по причине уклонения Комитетом от проведения публичных процедур определения поставщика.

Оценивая действия комитета как нарушение антимонопольного законодательства, Комиссия Курского УФАС России исходила из следующего.

Действительно, согласно ч.2 ст.15 Федерального закона от 08.03.2022 № 46-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (в редакции от 03.04.2023, действующий на дату 27.10.2023) (далее – Закон № 46-ФЗ) установлено, что в период до 31 декабря 2023 года включительно решением

высшего исполнительного органа субъекта Российской Федерации в дополнение к случаям, ч. 1 ст. 93 ФЗ «О контрактной системе...», могут быть установлены иные случаи осуществления закупок товаров, работ, услуг для государственных и (или) муниципальных нужд у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в целях обеспечения нужд соответствующего субъекта Российской Федерации и муниципальных нужд муниципальных образований, находящихся на его территории, а также определен порядок осуществления закупок в таких случаях.

В силу п. 1 Постановления Администрации Курской области от 17.03.2022 № 247-па «О случаях осуществления закупок товаров, работ, услуг для государственных и (или) муниципальных нужд у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) и порядке их осуществления» (далее - Постановление Администрации Курской области от 17.03.2022 № 247-па) установлено, что по 31 декабря 2023 года включительно в дополнение к случаям, предусмотренным ч. 1 ст. 93 ФЗ «О контрактной системе...», заказчики вправе осуществить закупку товаров, работ, услуг для обеспечения нужд Курской области, муниципальных нужд муниципальных образований Курской области у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), определенного актом Правительства Курской области, муниципальным правовым актом местной администрации, принятым в соответствии с настоящим постановлением.

Как установлено в пп. б) п. 2 Постановления Администрации Курской области от 17.03.2022 № 247-па, акт Правительства Курской области, местной администрации муниципального образования Курской области, предусмотренный п. 1 настоящего постановления, подготавливается в случае, если протокол заседания регионального штаба по повышению устойчивости экономики Курской содержит решение, определяющее конкретную закупку для обеспечения государственных нужд Курской области и (или) муниципальных нужд, которая может быть осуществлена заказчиками у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Таким образом, нормами действующего законодательства, как федерального уровня, так и уровня субъекта РФ, предусмотрена возможность определения конкретной закупки для обеспечения государственных нужд Курской области и (или) муниципальных нужд, которая может быть осуществлена заказчиками у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Вместе с тем, в силу 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, 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).

В соответствии со ст. 28, ст. 34 БК РФ одним из принципов бюджетной системы Российской Федерации является принцип эффективности использования

бюджетных средств - при составлении и исполнении бюджетов участники бюджетного процесса в рамках установленных им бюджетных полномочий должны исходить из необходимости достижения заданных результатов с использованием наименьшего объема средств (экономности) и (или) достижения наилучшего результата с использованием определенного бюджетом объема средств (результативности).

Проведение конкурентных процедур позволяет обеспечить развитие конкуренции, способствует более эффективному расходованию бюджетных средств, в то время как осуществление закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) носит исключительный характер и применяется в случаях отсутствия конкурентного рынка, невозможности либо нецелесообразности осуществления конкурентных способов определения поставщика для удовлетворения нужд заказчика.

Так, Курским УФАС России установлено, что при проведении электронного конкурса № 0144200001823000061 по предмету «Содержание автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесение разметки)» заявки на участие подали 4 организации - ООО «Стройремдор», ООО «Эксперт Контроль Качества», ООО «Стим-Казань», ООО «Рентстрой».

Все указанные организации были допущены до участия в электронном конкурсе №0144200001823000061, конкурировали между собой за право заключения муниципального контракта, итоговое снижение НМЦК, установленной в размере 60 106 839 руб. 82 коп., составило 20 % (12 021 367 руб. 96 коп.) с наименьшим ценовым предложением - 48 085 471 руб. 86 коп. со стоимостью видов работ за единицу:

1502 руб. 65 коп. - разметка проезжей части термопластиком линией шириной 0,1(0,15) м механизированный способ нанесения;

2434 руб. 65 коп. - нанесение линии поперечной дорожной разметки холодным пластиком со световозвращающими элементами вручную с применением трафаретной самоклеящейся ленты ручной способ нанесения.

После того, как в результате действий Комитета закупка работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесению разметки) была переведена из публичной сферы в закрытую, муниципальный контракт № 12/2023-С был заключен с единственным поставщиком – ООО «Вектор-М», которое не принимало участие в электронном конкурсе №0144200001823000061, с ценой контракта 54 788 771 руб. 87 коп. (со стоимостью видов работ за единицу 1903 руб. 33 коп. и 3043 руб. 33 коп. соответственно), что превышает достигнутую по итогам электронного конкурса №0144200001823000061 стоимость видов работ за единицу - 1502 руб. 65 коп. и 2434 руб. 65 коп.

При таких обстоятельствах, стоимость видов работ за единицу по каждому пункту контракта, достигнутая по результатам проведения публичной (конкурентной) процедуры, была на 20 % ниже стоимости, по которой заключен муниципальный контракт № 12/2023-С.

Указанное не соответствует принципу эффективности использования бюджетных средств, установленному ст. 28, ст. 34 БК РФ, не способствует более эффективному

расходуванию бюджетных средств.

Согласно ч. 1 ст. 12 ФЗ «О контрактной системе...» государственные органы, органы управления государственными внебюджетными фондами, муниципальные органы, казенные учреждения, иные юридические лица в случаях, установленных настоящим Федеральным законом, при планировании и осуществлении закупок должны исходить из необходимости достижения заданных результатов обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В ходе рассмотрения настоящего дела сотрудниками Курского УФАС России был осуществлен выезд и выборочная фото-видеофиксация посредством технических средств участков проезжих частей автомобильных дорог общего пользования на территории муниципального образования г. Курск и всех пешеходных переходов, включенных в муниципальный контракт.

По результатам выездных мероприятий сотрудниками управления был составлен 91 акт осмотра и фиксации наличия (отсутствия) дорожной разметки на проезжих частях автомобильных дорог общего пользования и пешеходных переходах, которыми установлено, что на большинстве объектов муниципального контракта имеются едва различимые элементы белых и желтых линий, предположительно, поперечной дорожной разметки, графические элементы, предположительно, технических средств организации дорожного движения, размещенные на горизонтальной поверхности проезжей части автомобильной дороги общего пользования (дорожной разметки), местами графические элементы разметки практически отсутствуют, малочитаемы, имеют значительные повреждения, вплоть до практически нечитаемости.

По адресам Школа № 5 (ул. Мирная), Школа № 6 (ул. Радищева), Школа № 44 (ул. Блинова), включенным в муниципальный контракт, разметка отсутствовала вовсе.

Вышеуказанные выводы антимонопольного органа подтверждаются Актом выявленных дефектов дорожной горизонтальной разметки, которые необходимо устранить в рамках гарантийных обязательств подрядной организации ООО «Вектор-М» на основании муниципального контракта от 15.11.2023 № 12/2023-С, составленным Комитетом, как следует из материалов дела, в мае 2024 года.

Актом Комитета установлено, что по 154 объектам муниципального контракта имеются дефекты в размере от 2 % до 85 %, которые необходимо устранить в рамках гарантийных обязательств.

При таких обстоятельствах, закупка, которую Заказчик в силу норм действующего законодательства обязан был провести посредством открытых конкурентных процедур, была переведена из публичной сферы, в закрытую, где определение поставщика (подрядчика, исполнителя) произошло без конкурентных процедур.

Предприняв действия, направленные на уклонение от проведения публичных процедур определения поставщика (заключив муниципальный контракт с единственным поставщиком, путем обращения в региональный штаб по повышению устойчивости экономики Курской области), Комитет лишил неопределенный круг лиц – участников соответствующего товарного рынка

возможности конкурировать между собой за право заключения муниципального контракта по содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесению разметки), что не способствует эффективному расходованию бюджетных средств, не отвечает принципам, предусмотренным ФЗ «О контрактной системе...» и БК РФ.

Кроме того, перевод закупки работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесению разметки) из публичной сферы в закрытую и, как следствие, заключение Комитетом муниципального контракта № 12/2023-С с единственным поставщиком - ООО «Вектор-М» не позволило достичь эффективного использования бюджетных средств (снижение цены при проведении конкурентной процедуры составило 20%), привело к исполнению муниципального контракта со значительными дефектами, что подтверждается материалами дела.

Согласно правовому подходу, изложенному ФАС России в письме от 17.03.2022 № МШ/22107/22 «О применении положений законодательства о контрактной системе в сфере закупок в связи с принятием Федерального закона от 08.03.2022 № 46-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», в соответствии с пояснительной запиской к проекту федерального закона № 80712-8 «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» целью принятия Закона № 46-ФЗ является защита национальных интересов Российской Федерации в связи с недружественными действиями иностранных государств и международных организаций.

Решения о принятии актов об осуществлении закупки для нужд субъекта Российской Федерации у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) должны приниматься с учетом необходимости защиты национальных интересов Российской Федерации в связи с недружественными действиями иностранных государств и международных организаций, а также с учетом срочности осуществления закупки.

Если же имеется возможность осуществления конкурентных процедур закупок товаров, работ, услуг, такие закупки должны проводиться конкурентными способами.

Минпромторг России в Письме от 27.04.2022 № ОБ-39122/12 «О формировании единого подхода к осуществлению закупок» указал, что при наличии возможности осуществления конкурентных закупок товаров, работ, услуг, такие закупки должны проводиться конкурентными способами, в том числе с соблюдением норм национального режима, если в отношении таких товаров установлены требования по предоставлению приоритета отечественным товарам.

Из норм ФЗ «О контрактной системе...» следует, что закупка у единственного поставщика носит не ординарный, а экстраординарный характер, но только в случае, если применение конкурентных способов определения поставщика, требующих затрат времени, нецелесообразно.

Таким образом, однозначно установлено, что закупка неконкурентным способом является исключением, а не правилом; применение данной нормы не должно становиться системой и способом обхода требований названного Закона в части

необходимости соблюдения конкуренции при осуществлении закупок и установленных запретов, наличие возможности осуществления конкурентных закупок товаров, работ, услуг обязывает заказчика проводить такие закупки конкурентными способами.

Правомерность заключения контракта со ссылкой на ст. 15 Закона № 46-ФЗ зависит от одновременного наличия двух обстоятельств - срочности закупки и недружественных действий иностранных государств / международных организаций. По отдельности ни один из этих факторов не может служить обоснованием для принятия решения об осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Аналогичная правовая позиция отражена во вступивших законную силу судебных актах по делу № А37-1133/2023.

Муниципальный контракт, заключенный Комитетом, на содержание автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесение разметки) не обладает признаками, которые необходимы для защиты национальных интересов Российской Федерации в связи с недружественными действиями иностранных государств и международных организаций, как было предусмотрено целями принятия Закона № 46-ФЗ.

Размещение Комитетом извещения №0144200001823000061 и проведение электронного конкурса с объектом закупки - содержание автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесение разметки) однозначно свидетельствует о том, что недружественные действия иностранных государств и международных организаций не могли оказать влияния на проведение такой закупки, подача 4 заявок на участие указывает на бесспорное наличие конкурентного рынка, заинтересованности хозяйствующих субъектов в заключении такого контракта, целесообразность осуществления определения поставщика посредством публичной процедуры подтверждена снижением НМЦК на 20 %, что способствует более эффективному расходованию бюджетных средств, соответствует принципам открытости и прозрачности.

Доказательств обратного в ходе рассмотрения дела Комитетом в адрес антимонопольного органа представлено не было.

В соответствии с письменными пояснениями Комитета, устными пояснениями представителей Комитета необходимость заключения муниципального контракта с единственным поставщиком была обусловлена своевременным освоением денежных средств.

Срочность осуществления такой закупки также не может быть рассмотрена в качестве основания заключения муниципального контракта с единственным поставщиком ввиду следующего.

Предписание об аннулировании определения поставщика (подрядчика, исполнителя) при проведении электронного конкурса № 0144200001823000061 было выдано Курским УФАС России 21.09.2023. 22.09.2023 предписание было исполнено.

Муниципальный контракт №12/2023-С с единственным поставщиком ООО «Вектор-М» был заключен Комитетом 15.11.2023.

Таким образом, муниципальный контракт был заключен через 54 дня после отмены конкурентной процедуры отбора поставщика (подрядчика, исполнителя), что указывает на отсутствие срочности осуществления такой закупки и возможности её проведения конкурентным способом.

Вместе с тем, в силу положений ст. 42, ст. 48, ст. 51 ФЗ «О контрактной системе...» процедура проведения электронного конкурса занимает от 20 до 22 дней (извещение об осуществлении закупки размещается не менее чем за 15 дней до окончания срока подачи заявок, рассмотрение первых частей заявок не более 2 рабочих дней, рассмотрение вторых частей заявок не более 2 рабочих дней, протокол подведения итогов определения поставщика не более 1 рабочего дня), заключение контракта не ранее чем через десять дней.

Как установлено Курским УФАС России, проведение электронного конкурса № 0144200001823000061 с момента публикации извещения в ЕИС 23.08.2023 до публикации протокол подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) 12.09.2023 заняло у Комитета 21 день.

Таким образом, Комитет располагал достаточным временем для проведения конкурентной процедуры определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

При таких обстоятельствах, у Комитета отсутствовали какие-либо правовые основания исключать такую закупку из публичной сферы – проведения конкурентных процедур определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Более того, сама по себе необходимость своевременного освоения денежных средств не является в силу требований ст. 93 ФЗ «О контрактной системе...» основанием для заключения муниципального контракта с единственным поставщиком.

Обратное же противоречит базовым принципам ФЗ «О контрактной системе...», положениям ФЗ «О защите конкуренции», может привести к произвольному толкованию заказчиками норм ФЗ «О контрактной системе...» при осуществлении закупочной деятельности в нарушение ФЗ «О защите конкуренции».

При таких обстоятельствах, закупка, которую Заказчик в силу норм действующего законодательства обязан был провести посредством открытых конкурентных процедур, в отсутствие на то должных оснований была переведена Комитетом из публичной сферы в закрытую, где определение поставщика (подрядчика, исполнителя) произошло без проведения конкурентных процедур.

Возможность осуществления данной закупки у единственного поставщика была согласована решением Регионального штаба по повышению устойчивости экономики Курской области (далее – Региональный штаб) - протокол от 27.10.2023.

Как установлено материалами дела, никаких документов и материалов о проведении указанной закупки ранее посредством конкурентной процедуры Комитет в адрес Регионального штаба не предоставлял.

Более того, как следует из пояснений секретаря Регионального штаба – врио министра экономического развития Курской области "...", Региональный штаб не располагал информацией о том, что указанная закупка ранее была проведена посредством публичной (конкурентной процедуры).

Таким образом, направив обращение в Региональный штаб, Комитет не уведомил его членов о том, что указанная закупка ранее была проведена посредством публичной (конкурентной процедуры).

Также, как подтверждается материалами дела, сведения и документы, направленные Комитетом для согласования в адрес Регионального штаба, не содержали обоснование необходимости заключения муниципального контракта для защиты национальных интересов Российской Федерации в связи с недружественными действиями иностранных государств и международных организаций.

Как следствие, обратившись за одобрением возможности проведения закупки по содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесению разметки) у единственного поставщика, указав на отсутствие возможности, целесообразности осуществления конкурентных способов определения поставщика, на срочность осуществления закупки, своими действиями Комитет ввел в заблуждение Региональный штаб, к полномочиям которого относится принятие такого решения.

При таких обстоятельствах, Региональный штаб не располагал всей необходимой информацией для принятия объективного решения о возможности осуществления спорной закупки у единственного поставщика, а именно существенной её частью, связанной с проведением ранее конкурентной процедуры такой закупки.

Это стало возможным ввиду недобросовестных действий Комитета, направленных на достижение определенной цели – перевода закупки из публичной сферы в закрытую, где определение поставщика (подрядчика, исполнителя) произошло без проведения конкурентных процедур.

Цель осуществления Комитетом спорной сделки посредством закупки у единственного поставщика, предусмотренной Законом № 46-ФЗ для защиты национальных интересов Российской Федерации в связи с недружественными действиями иностранных государств и международных организаций, на основании одобрения её Региональным штабом являлась фиктивной, формальной, была направлена на создание ложного основания для перевода закупки из публичной сферы в непубличную в обход закона.

Получение заказчиком разрешения на заключение контракта с единственным поставщиком на федеральном уровне или на уровне субъекта РФ не является безусловным основанием для признания закупки правомерной. Решение о заключении контракта на основании полученного разрешения всегда остается исключительно за заказчиком. Соответственно, все меры ответственности и риски последствий применяются к заказчику.

Аналогичная правовая позиция отражена во вступивших законную силу судебных

актах по делу № А16-965/2023.

При осуществлении своей закупочной деятельности Комитет должен руководствоваться принципами эффективного использования бюджетных средств, эффективного расходования бюджетных средств, открытости, прозрачности, обеспечения конкуренции, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

Однако своими действиями Комитет лишил неопределенный круг лиц - хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на соответствующем товарном рынке, возможности состязания за право заключения муниципального контракта по содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесению разметки), что не способствует эффективному расходованию бюджетных средств, не отвечает принципам, предусмотренным ФЗ «О контрактной системе...», что может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Заключенный Комитетом муниципальный контракт очевидно посягает на публичные интересы неопределенного круга лиц, при этом нарушается явно выраженный законодательный запрет на заключение муниципального контракта без проведения обязательных публичных процедур определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

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.

Как установлено ст. 8 ФЗ «О контрактной системе...» 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 любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В соответствии с ч.1 ст.17 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.

Из приведенного следует, что ч.1 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».

При этом данная норма не предполагает для заказчика возможности произвольного ее толкования, не наделяет правом какого-либо исключения при заключении муниципальных контрактов путем проведения публичных процедур, носит обязательный характер исполнения.

Законодатель определил, что нормы ФЗ «О защите конкуренции» должны применяться и исполняться всеми участниками контрактной системы в полном объеме, единообразно, в целях соблюдения добросовестной конкуренции, создания возможности равного доступа участников закупок к торгам, обеспечения полноты и ясности (недвусмысленности) условий проводимых закупок, определения победителя посредством реализации публичных (конкурентных) процедур.

Осуществив спорную закупку у единственного поставщика на конкурентном рынке, в отсутствие конкурентных процедур, предусмотренных действующим законодательством, введя своими недобросовестными действиями Региональный штаб в заблуждение относительно возможности и целесообразности осуществления конкурентных способов определения поставщика, Комитет лишил неопределенный круг лиц - хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на соответствующем товарном рынке, возможности состязания за право заключения муниципального контракта, что не позволило достичь эффективного использования бюджетных средств, привело к исполнению муниципального контракта со значительными дефектами, отвечает принципам, предусмотренным ФЗ «О контрактной системе...», что может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Согласно ч.5.1 ст.45 ФЗ «О защите конкуренции» при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольным органом проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства, в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее - Порядок).

Пунктом 1.3 Порядка установлено, что по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции проводится с особенностями, установленными пунктом 10.10 Порядка.

Согласно п. 10.10. Порядка по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции включает следующие этапы: определение временного интервала исследования; определение предмета торгов.

Временной интервал исследования - с 01.01.2023 по 31.12.2023, что обусловлено субъектным составом дела, обстоятельствами и временем предполагаемого нарушения.

Предметом торгов является содержание автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесение разметки).

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

Согласно позиции ФАС России, изложенной в письмах от 04.09.2017 № ИА/60890/17, от 26.02.2018 № ВК/12509/18 запреты, предусмотренные ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции» являются безусловными запретами.

Следовательно, правонарушение, выразившееся в нарушении данных запретов, носит формальный характер и не требует оценки последствий для конкуренции в связи с таким нарушением, доказывания наступления фактических или возможных негативных последствий от совершения таких действий в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции.

Действия Комитета дорожного хозяйства города Курска, выразившиеся в необоснованном исключении закупки услуг по содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесению разметки) из публичной сферы – проведения конкурентных процедур определения поставщика (подрядчика, исполнителя), осуществлении указанной закупки неконкурентным способом, лишили неопределенный круг лиц – хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на соответствующем товарном рынке, возможности состязания за право заключения муниципального контракта по содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесению разметки), что противоречит принципам открытости, прозрачности, обеспечения конкуренции, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок, установленным ФЗ «О контрактной системе...», не соответствует целям Закона № 46-ФЗ и образует состав нарушения ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции».