

ФАС России, рассмотрев обращение ИП Ицкевич Анны Геннадьевны, направленное письмом Калужского УФАС России от 14.11.2023 № АМ/5214/23,

по вопросу правомерности действий Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Калужской области (далее – Министерство)

в части установления основания для закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в типовом положении о закупке заказчика в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), сообщает следующее.

Согласно частям 1 и 3 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке принимается в соответствии с Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно положениям части 3.2 статьи 3 Закона о закупках способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Таким образом, заказчик самостоятельно определяет в положении о закупке способы закупки, условия и порядок заключения договора с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), а также порядок определения и обоснования цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), в том числе с учетом специфики осуществляемой заказчиком хозяйственной деятельности.

Учитывая изложенное, положение о закупке принимается заказчиком самостоятельно с учетом положений законодательства Российской Федерации, что позволяет учесть особенности осуществляемой им хозяйственной деятельности.

При этом как следует из 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»,

утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018 (далее – Обзоре), Закон о закупках не дает организации (заказчику) право проводить неконкурентные закупки по своему усмотрению. В положении о закупке следует устанавливать ограничения для применения таких процедур.

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 собой 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-ЭС21-11589 по делу № А57-6792/2020).

Вместе с тем положениями части 2.1 статьи 2 Закона о закупках определены лица, осуществляющие функции и полномочия учредителя бюджетных учреждений, автономных учреждений, полномочия собственника имущества унитарных предприятий, которые вправе утвердить типовое положение о закупке и определить бюджетные учреждения, автономные учреждения, унитарные предприятия, для которых применение такого типового положения о закупке является обязательным при утверждении ими положения о закупке или внесении в него изменений.

При этом в соответствии с частью 2.6 статьи 2 Закона о закупках в случае внесения изменений в типовое положение о закупке такие изменения обязательны для применения соответствующими бюджетными учреждениями, автономными учреждениями, унитарными предприятиями, положения о закупке которых утверждены в соответствии с типовым положением о закупке.

Таким образом, действия Министерства по внесению изменений в типовое положение о закупке, расширяющих перечень случаев закупки у единственного поставщика, приводящие к установлению аналогичных положений в положениях

о закупке бюджетными учреждениями субъекта Российской Федерации, муниципальными бюджетными учреждениями, автономными учреждениями субъекта Российской Федерации, муниципальными автономными учреждениями, государственными унитарными предприятиями субъекта Российской Федерации, муниципальными унитарными предприятиями, для которых применение такого типового положения о закупке является обязательным, могут быть оценены антимонопольным органом на предмет наличия/отсутствия признаков нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Вместе с тем в рамках предоставления разъяснений антимонопольного законодательства ФАС России не уполномочена на выдачу заключений о соответствии или несоответствии действий тех или иных лиц антимонопольному законодательству.

Вопрос наличия/отсутствия признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях тех или иных лиц устанавливается антимонопольным органом в каждом конкретном случае с учетом всех фактических обстоятельств.

<...>