

Исх. №АЯ-06/10905 от 19.10.23 г.

Председатель Комиссии Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства <...> – (должностное лицо),

у с т а н о в и л:

В соответствии со ст. 22 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган призван обеспечивать государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства, выявлять нарушения антимонопольного законодательства, принимать меры по прекращению нарушений антимонопольного законодательства и привлекать к ответственности за такие нарушения; предупреждать монополистическую деятельность, недобросовестную конкуренцию, другие нарушения антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами.

В целях реализации своих функций и целей, административный орган наделен рядом полномочий, определенных ст. 23 Закона о защите конкуренции, в числе которых - недопущение действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

В соответствии с п. 6 Положения о Территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного Приказом Федеральной антимонопольной службы №649/15 от 23.07.2015, территориальный орган Федеральной антимонопольной службы осуществляет функции по контролю за соблюдением антимонопольного законодательства.

Территориальный орган ФАС России имеет право возбуждать и рассматривать дела о нарушениях антимонопольного законодательства (п. 6.4 Положения), выдавать предписания, обязательные для исполнения юридическими и физическими лицами, территориальными органами федеральных органов исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления, в случаях, предусмотренных антимонопольным законодательством (п. 6.5.1 Положения).

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление, Татарстанское УФАС России) поступила жалоба заявителя – ООО «Республиканское объединение кадастровых инженеров «Премьер» (вх. №7123/ж от 12.07.2023 г.) на действия ООО «АЛАБУГА ДЕВЕЛОПМЕНТ» при проведении закупки (запрос предложений) №3357477 на предмет «Оказание услуг технической инвентаризации недвижимого имущества на объекте «Южный Парк»» на электронной торговой площадке B2B-Center (АО «Центр развития экономики») <https://www.b2b-center.ru/>.

В ходе рассмотрения обращения установлено следующее.

ООО «Алабуга Девеломпент» осуществляет свою деятельность на основании Федерального закона от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

При проведении закупочной деятельности ООО «Алабуга Девелопмент» руководствуется Положением о закупках товаров, работ, услуг ООО «Алабуга Девелопмент» (далее – Положение).

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

В пункте 4.1 раздела 4 Положения заказчиком указаны способы закупок, осуществляемых ООО «Алабуга Девелопмент».

Пунктом 4.1 Положения предусмотрено, что конкурс и аукцион являются приоритетными способами закупки. Запрос предложений, запрос котировок и закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) применяются в случаях и при соблюдении условий, предусмотренных Положением о закупках.

Однако, проанализировав информацию в ЕИС по заказчику – ООО «Алабуга Девелопмент», установлено, что за период 2020-2023 гг. заказчиком не проводилось ни одной конкурентной закупки.

При этом, исходя из предмета договоров, размещенных заказчиком в ЕИС (Поставка и монтаж бытовой техники, мебели, текстиля на объекте: "Южный парк", Комплекс работ по устройству вентиляции производственного корпуса на объекте: "Инфраструктура АО "ОЭЗ ППТ "Новгородская", Техническое обследование строящихся зданий на объекте: "Южный парк", Установка системы видеонаблюдения на объекте: "Индустриально-технологический парк "Синергия". Корпус №4.2" и т.д.), установлено, что указанные договоры могли быть заключены по результатам проведения конкурентных процедур в рамках Закона о закупках, т.к. рынки по поставке и монтажу бытовой техники, выполнению работ по устройству вентиляции, техническому обследованию зданий, установке системы видеонаблюдения и т.д. являются конкурентными.

На основании подпункта 10 пункта 17.2 раздела 17 Положения закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) осуществляется заказчиком в случае, если по договору осуществляется закупка товаров, работ, услуг на сумму, не превышающую один миллиард рублей.

Таким образом, Положение о закупках ООО «Алабуга Девелопмент», позволяет проводить ООО «Алабуга Девелопмент», неконкурентные закупки (у единственного поставщика) на приобретение товаров, работ, услуг на сумму, не превышающую один миллиард рублей вне зависимости от наличия или отсутствия конкурентного рынка.

Частью 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики 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.

Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий: информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов (путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении

конкурентной закупки, посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке); 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; описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

Неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке (часть 3.2 статьи 3 Закона о закупках).

Порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке (статья 3.6 Закона о закупках).

Как указано выше, Положением о закупках ООО «Алабуга Девелопмент» предусмотрена возможность осуществления закупки у единого поставщика в случае, если по договору осуществляется закупка товаров, работ, услуг на сумму, не превышающую один миллиард рублей вне зависимости от наличия или отсутствия конкурентного рынка.

Установление иных (помимо конкурса и аукциона) способов закупки должно осуществляться заказчиком не произвольно, а с учетом принципов, установленных частью 1 статьи 3 Закона о закупках (информационная открытость закупки, равноправие, справедливость, отсутствие необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки).

Данный вывод соответствует правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 9 Обзора от 16.05.2018, согласно которой сам факт допустимости закупки у единственного поставщика на конкурентном рынке без каких-либо ограничений является неправомерным. Для целей экономической эффективности закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконтурных 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. Возможность привлечения исполнителя без проведения торгов (конкурса/аукциона), независимо от наличия конкурентного рынка, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

Также позиция, сформулированная в Определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 16.09.2021 № 306-ЭС21-13429 по делу № А57-6544/2020 подтверждает то, что 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.

Любой хозяйствующий субъект, осуществляющий поставку товара (выполнение работ, оказание услуг), деятельность которого корреспондирует предмету договора, может быть рассмотрен в качестве участника соответствующего товарного рынка.

Закреплённые ООО «Алабуга Девелопмент» в Положении о закупках условия фактически позволяют осуществлять закупку у единственного поставщика независимо от наличия конкурентного рынка, чем создают возможность привлечения исполнителя без проведения торгов (конкурса, аукциона), что может привести к дискриминации и ограничению конкуренции.

Таким образом, проведения закупки ООО «Алабуга Девелопмент» на основании подпункта 10 пункта 17.2 раздела 17 Положения, которое предусматривает заключение договора с единственным поставщиком на сумму, не превышающую один миллиард рублей является нарушением статьи 3 Закона о закупках, что имеет признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона 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 соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции положения части 1 настоящей статьи распространяются в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом о закупках.

Таким образом, исходя из системного анализа положений части 1 статьи 17 и части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции следует вывод, что положения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции распространяются на все закупки, провидимые по Закону о закупках, в том числе и на неконкурентные (закупка у единственного поставщика).

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Под недопущением конкуренции следует понимать такую ситуацию, когда в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) исключается любая возможность конкуренции.

Ограничение конкуренции подразумевает то, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) существенно снижается возможность конкуренции.

Устранение конкуренции свидетельствует о том, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) постепенно устраняется (минимизируется) возможность конкуренции.

Таким образом, в действиях ООО «Алабуга Девелопмент» имеются признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в осуществлении

закупок без проведения конкурентных процедур (закупки у единственного поставщика, что привело или могло привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на соответствующих товарных рынках.

На основании вышеизложенного издан приказ Татарстанского УФАС России от 14.09.2023 № 01/174-к о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Алабуга Девелопмент» по признакам нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, в части включения в Положение о закупках ООО «Алабуга Девелопмент» подпункта 10 пункта 17.2 раздела 17, которым предусмотрена возможность проведения закупки у единственного поставщика в случае, если по договору осуществляется закупка товаров, работ, услуг на сумму, не превышающую один миллиард рублей.

о п р е д е л и л:

1. Назначить дело №016/01/17-1366/2023 к рассмотрению на 31 октября 2023 года в 10 часов 30 минут по адресу: 420021, РТ, г. Казань, ул. Московская, 55, 2 этаж, зал заседаний.

2. Привлечь к участию в деле в качестве ответчика ООО «Алабуга Девелопмент».

3. В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» ООО «Алабуга Девелопмент» в течение 2 рабочих дней со дня получения настоящего определения о назначении необходимо представить в адрес Татарстанского УФАС России следующую информацию и заверенные надлежащими образом копии документов согласно ниже указанному перечню:

3.1 письменные пояснения по фактам изложенным в данном определении;

3.2 реестр договоров на выполнение работ, оказание услуг, поставку товаров, заключенных с 01.01.2021 до момента получения запроса в форме таблицы:

№ договора	Дата заключения	Предмет закупки	Исполнитель (ИНН)	Цена договора	Сроки исполнения	Пункт Положения
------------	-----------------	-----------------	-------------------	---------------	------------------	-----------------

При формировании ответа на определение о назначении дела №016/01/17-1366/2023 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению просим отвечать согласно перечню запрашиваемой информации.

Документы представляются сопроводительным письмом в виде надлежащим образом заверенных копий с приложением реестра представляемых документов.

В случае отсутствия или невозможности представления документов и (или) информации, согласно запрашиваемому перечню, следует письменно сообщить об этом с указанием причин отсутствия или невозможности представления.

Информация, составляющая коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну, представляется в антимонопольный орган в соответствии с требованиями статей 25, 26 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Обращаем Ваше внимание, что за непредставление или несвоевременное представление сведений, либо предоставление заведомо недостоверных сведений в антимонопольный орган физические, должностные или юридические лица несут административную ответственность, предусмотренную статьей 19.8 Кодекса

Российской Федерации об административных правонарушениях.

Разъясняю, что согласно статье 43 Закона о защите конкуренции, участвующие в деле о нарушении антимонопольного законодательства, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле.

В случае обеспечения явки на заседание Комиссии представителям ответчиков, заинтересованных лиц, лиц, обладающих сведениями, необходимо иметь при себе надлежащим образом оформленную доверенность, а лицам, имеющим право на представление интересов без доверенности, необходимо иметь документ, подтверждающий полномочие представлять юридическое лицо (индивидуального предпринимателя) без доверенности.

Председатель Комиссии
(должностное лицо)

<...> –