

РЕШЕНИЕ

по делу № 049/10/99-189/2023 о результатах внеплановой проверки
соблюдения законодательства о закупках товаров, работ, услуг
для государственных и муниципальных нужд

19.09.2023 г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) при участии представителей Магаданского областного государственного казенного учреждения «Управление эксплуатации и строительства дорожно-транспортного комплекса» (далее – МОГКУ «УДТК», Заказчик) <...> (дов. № 02 от 10.01.2023), <...> (дов. № 21 от 18.09.2023), <...> (дов. № 19 от 18.09.2023) провела внеплановую проверку в отношении МОГКУ «УДТК» (ИНН/КПП 4909117726/490901001; ОГРН 1134910016262; адрес: 685000, Магаданская область, город Магадан, ул. Набережная реки Магаданки, д. 15) при осуществлении следующих закупок с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем):

- 1) Выполнение работ по ремонту автомобильной дороги «Палатка - Кулу - Нексикан» км 23+716 - км 25+716 в Магаданской области (реестровый номер контракта 2490911772623000009);
- 2) Выполнение работ по ремонту автомобильной дороги «Палатка-Кулу-Нексикан» км 101+430 - км 104+350 в Магаданской области (реестровый номер контракта 2490911772623000010);
- 3) Выполнение работ по ремонту автомобильной дороги «Палатка - Кулу - Нексикан» км 99+290 - км 101+000 в Магаданской области (реестровый номер контракта 2490911772623000011);
- 4) Выполнение работ по ремонту автомобильной дороги «Солнечный – Ола» км 27+210 - км 30+160 в Магаданской области (реестровый номер контракта 2490911772623000012);
- 5) Выполнение работ по ремонту автомобильной дороги «Авенирыч - Сеймчан» на участке км 80+800 - км 84+000 в Магаданской области (реестровый номер контракта 2490911772623000013).

Форма проверки – документарная.

Внеплановая проверка проведена на основании подпункта «б» пункта 2 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), Постановления Правительства РФ от 01.10.2020 № 1576, Постановления Правительства РФ от 30.06.2004 № 331 «Об утверждении Положения о Федеральной антимонопольной службе», Приказа ФАС России от 23.07.2015 № 649/15 «Об утверждении Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы», Указа Президента Российской Федерации от 07.05.2018 № 204 «О национальных целях и стратегических задачах развития Российской Федерации на период до 2024 года», Поручения Президента Российской Федерации от 23.05.2019 № Пр-907, Письма ФАС России № МЕ/49839-ПР/19 от 13.06.2019.

Закупки, являющиеся предметом настоящей проверки, осуществлены в рамках Национального проекта «Безопасные качественные дороги».

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. 07.07.2023 между МОГКУ «УДТК» и ИП Мисюрой Д.С. заключен государственный контракт № 04-ЕД/2023 на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги «Палатка - Кулу - Нексикан» км 23+716 - км 25+716 в Магаданской области (реестровый номер контракта 2490911772623000009).

Цена контракта – 44 746 155,01 руб.

Срок выполнения работ – до 30.09.2023.

Основание заключения контракта: пункт 2 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, Постановление Правительства Магаданской области от 15.03.2022 № 203-пп «О случаях осуществления закупок товаров, работ, услуг для нужд Магаданской области у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) и порядке их осуществления» (далее – Постановление Правительства Магаданской области № 203-пп), Распоряжение Правительства Магаданской области от 03.07.2023 № 206-рп «Об определении единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги «Палатка - Кулу - Нексикан» км 23+716 - км 25+716 в Магаданской

области».

1.1. 17.07.2023 между МОГКУ «УДТК» и обществом с ограниченной ответственностью «Тенькинская дорожная компания» заключен государственный контракт № 02-ЕД/2023 на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги «Палатка - Кулу - Нексикан» км 101+430 - км 104+350 в Магаданской области (реестровый номер контракта 2490911772623000010).

Цена контракта – 69 825 655,22 руб.

Срок выполнения работ – до 30.09.2023.

Основание заключения контракта: пункт 2 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, Постановление Правительства Магаданской области от 15.03.2022 № 203-пп, Распоряжение Правительства Магаданской области от 03.07.2023 № 208-рп «Об определении единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги «Палатка - Кулу - Нексикан» км 101+430 - км 104+350 в Магаданской области».

1.2. 17.07.2023 между МОГКУ «УДТК» и обществом с ограниченной ответственностью «Тенькинская дорожная компания» заключен государственный контракт № 03-ЕД/2023 на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги «Палатка - Кулу - Нексикан» км 99+290 - км 101+000 в Магаданской области (реестровый номер контракта 2490911772623000011).

Цена контракта – 41 317 562,34 руб.

Срок выполнения работ – до 30.09.2023.

Основание заключения контракта: пункт 2 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, Постановление Правительства Магаданской области от 15.03.2022 № 203-пп, Распоряжение Правительства Магаданской области от 03.07.2023 № 207-рп «Об определении единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги «Палатка - Кулу - Нексикан» км 99+290 - км 101+000 в Магаданской области».

1.3. 17.07.2023 между МОГКУ «УДТК» и Областным государственным бюджетным дорожным эксплуатационным учреждением «Магаданское» заключен государственный контракт № 05-ЕД/2023 на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги «Солнечный – Ола» км 27+210 - км 30+160 в Магаданской области (реестровый номер контракта 2490911772623000012).

Цена контракта – 97 415 184,77 руб.

Срок выполнения работ – до 30.09.2023.

Основание заключения контракта: пункт 2 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, Постановление Правительства Магаданской области от 15.03.2022 № 203-пп, Распоряжение Правительства Магаданской области от 03.07.2023 № 209-рп «Об определении единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги «Солнечный – Ола» км 27+210 - км 30+160 в Магаданской области».

1.4. 17.07.2023 между МОГКУ «УДТК» и Областным государственным бюджетным дорожным эксплуатационным учреждением «Магаданское» заключен государственный контракт № 06-ЕД/2023 на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги «Авенирыч - Сеймчан» на участке км 80+800 - км 84+000 в Магаданской области (реестровый номер контракта 2490911772623000013).

Цена контракта – 44 357 626,64 руб.

Срок выполнения работ – до 30.09.2023.

Основание заключения контракта: пункт 2 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, Постановление Правительства Магаданской области от 15.03.2022 № 203-пп, Распоряжение Правительства Магаданской области от 03.07.2023 № 205-рп «Об определении единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги «Авенирыч - Сеймчан» на участке км 80+800 - км 84+000 в Магаданской области».

2. 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 (статья 6 Закона о контрактной системе).

В силу статьи 8 Закона 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).

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. 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 (часть 2 статьи 8 Закона о контрактной системе).

В соответствии с частью 1 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Перечень случаев, при которых Заказчик вправе осуществить закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) определены частью 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 08.03.2022 № 46-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон № 46-ФЗ) и пунктом 1 постановления Правительства Российской Федерации от 10.03.2022 № 339 «О случаях осуществления закупок товаров, работ, услуг для государственных и (или) муниципальных нужд у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) и порядке их осуществления» в дополнение к случаям, предусмотренным частью 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, заказчик вправе осуществлять закупку товаров, работ, услуг для обеспечения для нужд субъекта Российской Федерации на основании акта высшего исполнительного органа субъекта Российской Федерации, изданного в соответствии с настоящим постановлением.

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.

Таким образом, решение о принятии актов об осуществлении закупки 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. *Вместе с тем, при наличии возможности осуществления конкурентных закупок товаров, работ, услуг, такие закупки должны проводиться конкурентными способами.*

Постановлением Правительства Магаданской области № 203-пп определены случаи осуществления закупок товаров, работ, услуг для нужд Магаданской области у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) и установлен порядок их осуществления.

Распоряжения Правительства Магаданской области от 03.07.2023 № 205-рп, № 206-рп, № 207-рп, № 208-рп, № 209-рп об осуществлении закупок с единственными подрядчиками изданы в соответствии с подпунктом «а» пункта 1 Постановления Правительства Магаданской области № 203-пп.

В свою очередь, подпунктом «а» пункта 1 Постановления Правительства Магаданской области № 203-пп установлено, что правовой акт подготавливается на основании протокола заседания Правительства Магаданской области, координационного или совещательного органа под председательством заместителя председателя Правительства Магаданской области, которое содержит решение, определяющее единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) товаров, работ, услуг для обеспечения государственных нужд Магаданской области.

При этом, согласно пункту 2.1 Постановления Правительства Магаданской области № 203-пп решение об осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) должно 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. При наличии возможности осуществления конкурентной закупки, такая закупка должна проводиться конкурентным способом.

В соответствии с письмом первого заместителя Председателя Правительства Магаданской области от 06.04.2023 № 2351/01/25 пункт 2.1 Постановления Правительства Магаданской области № 203-пп применяется в случае, если закупка осуществляется на основании одного из подпунктов пункта 2 Постановления № 203-пп. Кроме того, при применении пункта 2.1 постановления Правительства Магаданской области № 203-пп «срочность осуществления закупки» **является**

следствием «недружественных действий иностранных государств и международных организаций». Таким образом, данные обстоятельства являются взаимосвязанными и не могут применяться по отдельности в качестве основания для принятия решения об осуществлении закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных нужд у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Как указано в Определении Конституционного Суда РФ от 25 октября 2018 года № 2613-О, положения норм Закона о контрактной системе направлены на предотвращение злоупотреблений при осуществлении закупок в целях обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Из правовой позиции, выраженной в пункте 22 Обзора судебной практики применения законодательства РФ о контрактной системе в сфере закупок, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 28 июня 2017 года, следует, что для осуществления закупки у единственного поставщика заказчик обязан обосновать невозможность или нецелесообразность использования иных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Согласно позиции Министерства финансов Российской Федерации, изложенной в письме № 24-06-06/12571 от 15.02.2023, возможность осуществления закупки у единственного поставщика на основании акта изданного во исполнение Закона о контрактной системе носит исключительный характер и применяется в случаях отсутствия конкурентного рынка, невозможности либо нецелесообразности применения конкурентных способов определения поставщика для обеспечения нужд Заказчика.

В соответствии с письменной позицией МОГКУ «УДТК», изложенной в письме (исх. № 1356-107/17 от 18.09.2023), а также пояснениям представителей Заказчика на заседании Комиссии, 29.05.2023 в целях опережающего развития до МОГКУ «УДТК» были доведены денежные средства в рамках реализации Федерального проекта «Региональная и местная дорожная сеть» Национального проекта «Безопасные качественные дороги» для реализации мероприятий по приведению в нормативное состояние автомобильных дорог межмуниципального и регионального значения Магаданской области.

В связи с тем, что строительный сезон в Магаданской области короткий, было принято решение заключить рассматриваемые государственные контракты с единственными подрядчиками, руководствуясь положениями Постановления Правительства Магаданской области № 203-пп.

Выбор единственного подрядчика обусловлен тем, что контракты

заклучались с организациями, которые уже осуществляют услуги по содержанию автомобильных дорог, являющихся предметом контракта. Таким образом, указанные организации имели возможность незамедлительно с момента заключения контракта приступить к выполнению работ, что позволило своевременно выполнить основные работы по ремонту автомобильных дорог на объектах. В подтверждение приложена справка о ходе выполнения работ по указанным контрактам.

Так, по государственному контракту № 02-ЕД/2023 от 17.07.2023 работы выполнены на 95%, по контракту № 03-ЕД/2023 от 17.07.2023 – на 93%, № 04-ЕД/2023 от 07.07.2023 – на 99%, № 05-ЕД/2023 от 17.07.2023 – на 50%, № 06-ЕД/2023 от 17.07.2023 – на 50%.

Также представитель отметил, что рынок ремонта автомобильных дорог является неконкурентным, о чем свидетельствует опыт проведения конкурентных процедур в прошлые периоды.

Вместе с тем, Комиссия критично относится к указанным доводам, и полагает, что заключение государственных контрактов, являющихся предметом настоящей проверки, не вызвано обстоятельствами, в связи с которым принят Закон № 46-ФЗ и которые указаны в Постановлении Правительства Магаданской области № 203-пп.

Выполнение работ по ремонту дороги на территории Магаданской области не обладают признаками, которые необходимы для защиты национальных интересов Российской Федерации в связи с недружественными действиями иностранных государств и международных организаций. Указанные работы являются запланированными в рамках реализации Национального проекта «Безопасные качественные дороги» и как отмечает, сам Заказчик, направлены на приведение автомобильных дорог в нормативное состояние, с целью создания качественной и комфортной транспортной инфраструктуры.

29.05.2023 в соответствии с уведомлением № 10 об изменении лимитов бюджетных обязательств на 2023 год в рамках подпрограммы «Строительство, реконструкция, капитальный ремонт и ремонт автомобильных дорог общего пользования в Магаданской области» федерального проекта «Региональная и местная дорожная сеть» Национального проекта «Безопасные качественные дороги» до МОГКУ «УДТК» доведены лимиты бюджетных обязательств в размере 300 412 000,00 руб.

19.06.2023 МОГКУ «УДТК» направлены в адрес Министерства дорожного хозяйства и транспорта Магаданской области предложения об осуществлении закупок у единственного подрядчика на выполнение

работ по ремонту автомобильной дороги «Палатка - Кулу - Нексикан» км 99+290 - км 101+000 в Магаданской области (исх. № 857-107/17 от 19.06.2023), по ремонту автомобильной дороги «Палатка-Кулу-Нексикан» км 101+430 - км 104+350 в Магаданской области (исх. № 858-107/17 от 19.06.2023), по ремонту автомобильной дороги «Авенирыч - Сеймчан» на участке км 80+800 - км 84+000 в Магаданской области (исх. № 860-107/17 от 19.06.2023), по ремонту автомобильной дороги «Солнечный – Ола» км 27+210 - км 30+160 в Магаданской области (исх. № 861-107/17 от 19.06.2023). Предложение об осуществлении закупки у единственного подрядчика на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги «Палатка - Кулу - Нексикан» км 23+716 - км 25+716 в Магаданской области в материалы дела не представлено.

Государственный контракт на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги «Палатка - Кулу - Нексикан» км 23+716 - км 25+716 в Магаданской области заключен 07.07.2023.

Остальные контракты заключены 17.07.2023.

Таким образом, в период с даты доведения лимитов бюджетных обязательств – 29.05.2023 до даты заключения государственных контрактов (07.07.2023, 17.07.2023), учитывая положения Закона о контрактной системе, Заказчик имел возможность определить подрядчика и заключить государственные контракты путем проведения конкурентных процедур.

В результате заключения рассматриваемых контрактов ИП Мисюра Д.С., общество с ограниченной ответственностью «Тенькинская дорожная компания», Областное государственное бюджетное дорожное эксплуатационное учреждение «Магаданское» получили доступ к выполнению работ без конкурентной борьбы и были поставлены в преимущественное положение по сравнению с иными хозяйствующими субъектами - потенциальным участникам торгов, осуществляющими аналогичную деятельность.

Учитывая изложенные обстоятельства, заключение государственных контрактов № 02-ЕД/2023 от 17.07.2023, № 03-ЕД/2023 от 17.07.2023, № 04-ЕД/2023 от 07.07.2023, № 05-ЕД/2023 от 17.07.2023, № 06-ЕД/2023 от 17.07.2023 нарушают положения статьи 8, части 1 статьи 24 Закона о контрактной системе, а также не отвечает требованиям, установленным пунктом 2.1 Постановления Правительства Магаданской области № 203-пп.

На основании изложенного, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Заказчика - Магаданского областного государственного казенного учреждения «Управление эксплуатации и строительства дорожно-транспортного комплекса» нарушения статьи 8, части 1 статьи 24 Закона о контрактной системе, пункта 2.1 Постановления № 203-пп.

2. Передать материалы дела должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.