

Исх. №АЯ-06/10531 от 10.10.2023 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 №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).

Управлением Федеральной антимонопольной службы (далее – Татарстанское УФАС России) был осуществлен осмотр Интернет-сайта <https://zakupki.gov.ru/epz/main/public/home.html> с фиксацией, содержащейся в ней информации.

В ходе осмотра установлено следующее.

Фонд Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства осуществляет свою деятельность на основании Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

При проведении закупочной деятельности Фонд Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства руководствуется Положением об организации и осуществлении процесса закупок, товаров (работ, услуг) Фонда

Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства (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.

Статьей 23 Положения предусмотрены случаи закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

В соответствии с подпунктом 2.34 пункта 2 статьи 23 Положения закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется заказчиком в случае заключения договора на приобретение автотранспортного средства, на его содержание, страхование, включая страхование автогражданской ответственности, а также на приобретение товаров, работ и услуг, необходимых для его эксплуатации.

Татарстанским УФАС России был направлен запрос информации в адрес Фонда Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства, на который был представлен ответ Фонда Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства.

В ходе рассмотрения представленных материалов и документов, Татарстанским УФАС России было установлено, что в соответствии с подпунктом 2.34 пункта 2 статьи 23 Положения, 28 февраля 2023 года был заключен договор купли-продажи транспортного средства №АА19-000117 на приобретение автомобиля марки EXEED стоимостью 4 800 000,00 руб с ООО «КАН АВТО-19».

Таким образом, Положение Фонда Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства позволяет проводить Фонду Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства неконкурентные закупки (у единственного поставщика) на приобретение транспортных средств, на его содержание, страхование, включая страхование автогражданской ответственности, а также на приобретение товаров, работ и услуг, необходимых для его эксплуатации 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 Фонда Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства предусмотрена возможность осуществления закупки у единого поставщика в случае осуществления закупки транспортного средства, его содержания, страхования, включая страхование автогражданской ответственности, а также на приобретение товаров, работ и услуг, необходимых для его эксплуатации 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 продажу транспортных средств, содержание автотранспортных средств, страхование, включая страхование

автогражданской ответственности, а также осуществляющий продажу товаров, работ и услуг, необходимых для эксплуатации транспортных средств может быть рассмотрен в качестве участника соответствующего товарного рынка.

В рассматриваемом случае у заказчика отсутствовали основания для осуществления закупки у единственного поставщика, без проведения конкурентных процедур. Осуществление процедур способом закупки у единственного поставщика, без проведения конкурентных процедур, лишило другие организации, занимающиеся поставкой аналогичных товаров, права на участие в закупках на конкурентной основе, поставило их в неравное положение с лицом, с которым заказчиком заключен договор по результатам закупочных процедур у единственного поставщика.

Таким образом, включение подпункта 2.34 в Положение об организации и осуществлении процесса закупок, товаров (работ, услуг) Фонда Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства является нарушением статьи 3 Закона о закупках, что имеет признаки нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее-Закон о защите конкуренции).

В соответствии с частью 1 статьи 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 Фонда Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства имеются признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившиеся во включении в Положение о закупках

Фонда Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства подпункта 2.34 пункта 2 статьи 23, которым предусмотрена возможность проведения закупки у единственного поставщика на приобретение транспортного средства, на его содержание, страхование, включая страхование автогражданской ответственности, а также на приобретение товаров, работ и услуг, необходимых для его эксплуатации, 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 Фонд Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства по признакам нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, в части включения в Положение о закупках Фонда Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства подпункта 2.34 пункта 2 статьи 23, которым предусмотрена возможность проведения закупки у единственного поставщика на приобретение транспортного средства, на его содержание, страхование, включая страхование автогражданской ответственности, а также на приобретение товаров, работ и услуг, необходимых для его эксплуатации, что привело или могло привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на соответствующих товарных рынках.

о п р е д е л и л:

1. Назначить дело №016/01/17-1273/2023 к рассмотрению на 17 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 Фонд Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства.
3. Привлечь к участию в деле в качестве заинтересованного лица ООО «КАН АВТО-19».
4. В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» Фонду Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства 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:
 - 4.1 письменные пояснения по фактам изложенным в данном определении;
 - 4.2 информацию по обоснованию НМЦД для реализации проведения закупки, как направлялся запрос, получен ли запрос, имеется ли ответ (коммерческие предложения, либо иные документы, используемые для расчета цены) с приложением подтверждающих документов;
 - 4.3 дату внесения изменений в план-график закупок (в части добавления данной позиции), все изменения в плане-графике по сумме НМЦД по данной позиции;
 - 4.4 все договоры, заключенные с ООО «КАН АВТО-19» в период с 2020 года по дату получения настоящего определения;
 - 4.5 все договоры на покупку транспортных средств, ремонт, техническое обслуживание, страхование и т.п. за период с 2020 года по дату получения настоящего

определения;

4.6 переписки с дилерами по продаже автомобилей, которые велись при покупке автомобиля марки EXEED.

5. В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» ООО «КАН АВТО-19» 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:

5.1 все имеющиеся документы марки EXEED (чеки, акты, договоры), связанные с приобретением транспортного средства, которое впоследствии реализовано Фонду Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства;

5.2 сведения о расходах на транспортирование и перевозку вышеупомянутого транспортного средства с приложением подтверждающих документов;

5.3 все имеющиеся договоры с Фондом Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства, заключенные с 2020 г. по настоящее время;

5.4 все документы, подтверждающие формирование цены по данному транспортному средству;

5.5 всю переписку с Фондом Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства (как получили запрос цены от Фонда Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства), коммерческие предложения, направленные Фонду Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства, с кем из представителей заказчика осуществлялся контакт, как проводились переговоры по покупке транспортного средства (телефонный разговор, e-mail, смс-сообщения, переписки в мессенджерах, письма на бумажных носителях и т.п.);

5.6 аналогичные договоры на поставку таких же автомобилей в организации, а также физическим лицам за период с августа 2022 года по февраль 2023 года.

При формировании ответа на определение о назначении дела №016/01/17-1273/2023 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.

(должностное лицо)