

РЕШЕНИЕ

по делу № 049/01/17-2/2023

Резолютивная часть решения оглашена 25.05.2023
Магадан

г.

В полном объеме решение изготовлено 08.06.2023

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) без участия лиц, участвующих в рассмотрении дела, уведомленных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения Определением № МР/968/23 от 20.04.2023, рассмотрев материалы дела № 049/01/17-2/2023 по признакам нарушения Муниципальным автономным учреждением «Спортивная школа олимпийского резерва «Русская горнолыжная школа – Магадан» (ИНН 4909910364, юридический адрес: 685000, г. Магадан, ул. Пушкина, д. 8) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося во включении в Положение о закупке условия о возможности закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случае осуществления закупки на выполнение инженерных изысканий и разработку проектно-сметной документации, стоимость которых не превышает 25 000 000 (двадцать пять миллионов) рублей, и в заключении договора от 29.09.2021 № 00453/21 Пр на сумму 21 000 000,00 руб. с ООО «Скадо Проект» на выполнение изыскательских работ и разработку проектно-сметной документации для строительства объекта «Скоростная пассажирская подвесная канатная дорога с 4-местными отцепляемыми креслами, г. Магадан», что привело к созданию для отдельного хозяйствующего субъекта преимущественных условий осуществления деятельности,

УСТАНОВИЛА:

1. Управлением Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области рассмотрен акт проверки № 4 от 01.09.2022 Контрольной палаты муниципального образования «Город Магадан» с указанием на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях

Муниципального автономного учреждения «Спортивная школа олимпийского резерва «Русская горнолыжная школа – Магадан» (далее – Учреждение, Ответчик), выразившихся в ограничении конкуренции при заключении договора от 29.09.2021 № 00453/21 Пр на сумму 21 000 000,00 руб. с ООО «Скадо Проект» на выполнение изыскательских работ и разработку проектно-сметной документации для строительства объекта «Скоростная пассажирская подвесная канатная дорога с 4-местными отцепляемыми креслами, г. Магадан» (далее – Объект), что привело или могло привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

2 . В результате проведенного анализа документов, имеющихся в материалах дела, Комиссией установлено следующее.

29.09.2021 Муниципальное автономное учреждение «Спортивная школа олимпийского резерва «Русская горнолыжная школа – Магадан» путем проведения закупки у единственного поставщика заключило договор № 00453/21 Пр с ООО «Скадо Проект» на выполнение изыскательских работ и разработку проектно-сметной для строительства объекта «Скоростная пассажирская подвесная канатная дорога с 4-местными отцепляемыми креслами, г. Магадан» (далее – Договор) на сумму 21 000 000,00 руб.

Кроме того, 29.06.2021 Учреждение включило в Положение о закупках товаров, работ и услуг для нужд Муниципального автономного учреждения «Спортивная школа олимпийского резерва «Русская горнолыжная школа - Магадан» (МАУ «СШОР «РГШ-МАГАДАН») пункт 1.25 Главы 6, предусматривающий право заказчика осуществлять закупку у единственного поставщика при закупке выполнения инженерных изысканий и разработки проектно-сметной документации, стоимость которых не превышает 25 000 000 (двадцать пять миллионов) рублей.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области были сделаны запросы информации у Учреждения о рассматриваемых обстоятельствах.

Согласно представленным пояснениям финансовое обеспечение расходов Учреждения в соответствии с частью 1 статьи 78.1 Бюджетного кодекса Российской Федерации осуществляется за счет средств субсидий органов местного самоуправления, предоставляемых на основании Соглашения о предоставлении автономному учреждению субсидии в целях реализации мероприятий, предусмотренных муниципальным заданием Учреждения, а именно - в целях оказания муниципальной услуги: «Спортивная подготовка по олимпийским видам спорта» (уникальный номер по общероссийскому базовому перечню:

55.001.0).

Постановлением Правительства Магаданской области от 12.03.2021 № 167-пп утверждена Государственная программа Магаданской области «Столица», которой в рамках основного мероприятия «Развитие социально-культурной сферы и спорта административного центра Магаданской области» на 2025 год предусмотрено приобретение и строительство кресельных подъемников для МАУ г. Магадана «СШОР РГШ-Магадан».

Постановлением Правительства Магаданской области от 30.12.2021 № 1093-пп «Об утверждении государственной программы Магаданской области «Обеспечение доступным и комфортным жильем и коммунальными услугами жителей Магаданской области» было отменено Постановление Правительства Магаданской области от 12.03.2021 № 167 пп. При этом приобретение и строительство кресельных подъемников для МАУ г. Магадана «СШОР РГШ-Магадан» также предусматривалось Постановлением к исполнению в рамках Государственной программы Магаданской области «Столица».

Приобретение и строительство кресельных подъемников возложено на Учреждение, что соответствует целям и задачам, предусмотренным Уставом Учреждения и Уставом муниципального образования «Город Магадан», а также является обязанностью Учреждения по укреплению материально-технической базы в рамках исполнения мероприятий государственной программы Магаданской области «Столица».

Кресельные подъемники будут находиться в собственности муниципального образования «Город Магадан» и принадлежать Учреждению на праве оперативного управления.

Расходы, связанные с выполнением изыскательских работ, разработкой проектно-сметной документацией на строительство осуществляются за счет средств муниципального задания в соответствии с требованиями Бюджетного кодекса Российской Федерации.

Планом финансово-хозяйственной деятельности Учреждения на 2022 год (и плановый период 2023 и 2024 годов) от 01.04.2022 предусмотрены расходы на работы по проведению инженерных изысканий для объекта «Скоростная пассажирская подвесная дорога» в сумме 8 600 000,00 рублей. При этом доходы Учреждения за счет субсидии на финансовое обеспечение государственного (муниципального задания) за счет средств бюджета публично-правового образования, создавшего учреждение, установлены в размере 82 561 494,28 рубля.

Указанная субсидия предоставляется Учреждению на основании

соглашения № 01-9 от 10.01.2022, заключенного между Учреждением и Комитетом по физической культуре, спорту и туризму мэрии города Магадана (учредитель Учреждения), на сумму 82 561 494,28 рубля (в редакции дополнительного соглашения № 1 от 01.04.2022).

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе, автономными учреждениями.

Учреждение осуществляет свою закупочную деятельность на основании Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

Учреждением, в соответствии с частью 2.5 статьи 2 Закона о закупках, размещено в Единой информационной системе (далее – ЕИС) Положение о закупках товаров, работ и услуг для нужд Муниципального автономного учреждения «Спортивная школа олимпийского резерва «Русская горнолыжная школа - Магадан» (МАУ «СШОР «РГШ-МАГАДАН»)

(далее – Положение о закупке).

В главе 6 редакции № 7 (недействующей) Положения о закупке предусмотрены случаи, при которых заказчик вправе осуществлять закупки у единственного поставщика, в том числе, при осуществлении закупки товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает 10 000 000,00 рублей (пункт 1.1 главы 6).

Вместе с тем, 29.06.2021 Учреждением была размещена в ЕИС редакция Положения о закупке № 8, утвержденная протоколом Наблюдательного совета Учреждения от 29.06.2021.

Данная редакция Положения о закупке была дополнена пунктом 1.25 главы 6, согласно которому заказчик вправе осуществлять закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в случае, если осуществляется закупка на выполнение инженерных изысканий и разработку проектно-сметной документации, стоимость которых не превышает 25 000 000 (двадцать пять миллионов) рублей.

3. По результатам рассмотрения имеющихся материалов, Приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области № 2/23 от 10.01.2023 возбуждено дело № 049/01/17-2/2023 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Муниципального автономного учреждения «Спортивная школа олимпийского резерва «Русская горнолыжная школа – Магадан» по признакам нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося во включении в Положение о закупке условия о возможности закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случае осуществления закупки на выполнение инженерных изысканий и разработку проектно-сметной документации, стоимость которых не превышает 25 000 000 (двадцать пять миллионов) рублей, и в заключении договора от 29.09.2021 № 00453/21 Пр на сумму 21 000 000,00 руб. с ООО «Скадо Проект» на выполнение изыскательских работ и разработку проектно-сметной документации для строительства объекта «Скоростная пассажирская подвесная канатная дорога с 4-местными отцепляемыми креслами, г. Магадан», что привело к созданию для отдельного хозяйствующего субъекта преимущественных условий осуществления деятельности.

4. Определением № МР/147/23 от 25.01.2023 дело назначено к рассмотрению на 01.03.2023. Определением № МР/443/23 от 02.03.2023 рассмотрение дела было отложено на 16.03.2023. Указанными определениями у Учреждения была запрошена письменная правовая позиция по существу вменяемого нарушения антимонопольного законодательства с приложением необходимых документов и

соответствующим правовым обоснованием.

14.03.2023 Учреждение направило в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области письмо № 178 с обоснованием позиции по существу вменяемого нарушения. Согласно пояснениям Учреждения положения Закона о закупках не содержат ограничений для заказчиков в отношении включения в положение о закупке условий, при которых заказчик вправе осуществлять закупки неконкурентным способом – путем закупки у единственного поставщика. В связи с этим Учреждение считает правомерным включение в положение о закупке пункта 1.25 главы 6, предусматривающего возможность закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случае осуществления закупки на выполнение инженерных изысканий и разработку проектно-сметной документации, стоимость которых не превышает 25 000 000 рублей.

Целью включения в положение о закупке данного условия Учреждение указало необходимость достижения целей эффективности закупочной деятельности, а именно – достижение наилучшего результата по выполнению инженерных изысканий и разработке проектно-сметной документации путем заключения договора с исполнителем, имеющим опыт работ по монтажу и проектированию кресельных подъемников, в том числе, опыт работы на территории Магаданской области, а также являющимся членом соответствующей саморегулируемой организации.

Также Учреждение указало, что проведение закупки у единственного поставщика при условии того, что возможность такой закупки предусмотрена положением о закупке, не содержит нарушений Закона о закупках и нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания Комиссии представитель Учреждения поддержала позицию, ранее изложенную в письменных пояснениях. Кроме того, указала, что закупка выполнения изыскательских и проектно-сметных работ по Объекту была осуществлена в 2021 году в связи с тем, что государственной программой Магаданской области «Столица» предусмотрено строительство Объекта (и выделение денежных средств) на 2025 год, то есть, заблаговременно. При этом целью включения в положение о закупке пункта, предусматривающего возможность заключения договора с единственным поставщиком на выполнение изыскательских и проектно-сметных работ, стала потребность в наилучшем исполнении таких работ. По мнению Учреждения, проведение конкурентной закупки в данном случае могло бы привести к получению нежелательного результата выполнения работ.

Также Учреждение указало, что целью включения оспариваемого пункта

в положение о закупке было не выполнение исключительно работ по Объекту, а всех подобных работ в будущем.

Вместе с тем, в актуальной версии положения о закупке Учреждения (от 01.06.2022) пункт о возможности закупки у единственного поставщика выполнения изыскательских и проектно-сметных работ на сумму до 25 млн рублей исключен.

Учреждение пояснило данное обстоятельство технической ошибкой.

На вопрос Комиссии о причинах направления запросов коммерческих предложений в адрес лишь исполнителя, с которым впоследствии и был заключен договор, а также в адрес двух лиц, которые не имели среди видов деятельности выполнение изыскательских и проектно-сметных работ, не состояли в соответствующей саморегулируемой организации (ООО «Ремонтно-строительная бригада» и ООО «Барс АйТи»), Учреждение пояснило, что к ООО «Скадо Проект» Учреждение обращалось по рекомендации, а иные организации были теми, кто дал ответы на запросы.

Определением № МР/592/23 от 16.03.2023 об отложении рассмотрения дела № 049/01/17-2/2023 о нарушении антимонопольного законодательства рассмотрение дела в связи с необходимостью получения и анализа дополнительных документов было отложено на 20.04.2023.

Также указанным определением у Учреждения были запрошены следующие документы и информация:

- протокол Наблюдательного совета Учреждения № 01 от 29.06.2021, которым утверждено положение о закупке, в новой редакции, включающей внесение пункта 1.25 главы 6, предусматривающего возможность закупки у единственного поставщика при осуществлении закупки на выполнение инженерных изысканий и разработку проектно-сметной документации, стоимость которых не превышает 25 000 000 (двадцать пять миллионов) рублей;

- все запросы о предоставлении коммерческих предложений по рассматриваемой закупке, с приложением поступивших в адрес Заказчика коммерческих предложений, а также отказов в предоставлении коммерческих предложений (за исключением ранее представленных в материалы дела);

- информацию об исполнении Договора, включая акты приемки выполненных работ, документы, подтверждающие оплату этапов работ (за исключением ранее представленных в материалы дела);

- информацию о дате включения рассматриваемой закупки в План закупок Учреждения с приложением соответствующего Плана закупок;
- иные документы и пояснения, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

19.04.2023 от Учреждения в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области поступил ответ (№ 40/04-01/2023 от 18.04.2023) на указанный запрос, согласно которому запросы коммерческих предложений у иных лиц, кроме вышеуказанных, осуществлялись путем телефонных переговоров; работы по Договору находятся в стадии исполнения, новые акты приемки выполненных работ (кроме ранее направленных) не составлялись. Изменения в план закупок Учреждения (предусматривающие заключение Договора) были внесены 29.09.2023. К письму приложены выписка из плана закупок и копия протокола Наблюдательного совета Учреждения № 01 от 29.06.2021.

5. В рамках рассмотрения дела, на основании части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, Магаданским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства, по результатам которого 06.03.2023 года подготовлен Аналитический обзор по результатам анализа состояния конкуренции на рынке услуг по выполнению изыскательских работ и разработке проектно-сметной документации для строительства объекта «Скоростная пассажирская подвесная канатная дорога с 4-местными отцепляемыми креслами, г. Магадан» (далее – Обзор).

Обзор рынка проведен в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее - Порядок).

В соответствии с пунктом 10.10 Порядка, по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции включает:

- а) определение временного интервала исследования;
- б) определение предмета торгов;
- в) определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах.

Согласно разделу II Обзора временной интервал исследования товарного рынка определен периодом с 29.09.2021 по 16.03.2023.

В соответствии с разделом III Обзора Учреждение, являясь заказчиком в

соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках, 29.06.2021 Учреждение включило в Положение о закупках товаров, работ и услуг для нужд МАУ «СШОР «РГШ-МАГАДАН» пункт 1.25 главы 6, предусматривающий право заказчика осуществлять закупку у единственного поставщика при закупке выполнения инженерных изысканий и разработки проектно-сметной документации, стоимость которых не превышает 25 000 000,00 (двадцать пять миллионов) рублей.

На основании указанного положения 29.09.2021 Учреждение путем проведения закупки у единственного поставщика заключило договор № 00453/21-Пр с ООО «Скадо Проект» на выполнение изыскательских работ и разработку проектно-сметной для строительства объекта «Скоростная пассажирская подвесная канатная дорога с 4-местными отцепляемыми креслами, г. Магадан» на сумму 21 000 00,00 руб.

При этом, согласно акту проверки Контрольной палаты муниципального образования «Город Магадан» от 01.09.2022 № 4, с целью установления наиболее выгодной и обоснованной начальной (максимальной) цены договора с единственным поставщиком МАУ «СШОР «РГШ-МАГАДАН» представлены коммерческие предложения на выполнение данных работ:

- 03.06.2021 от ООО «Барс АиТи» на сумму - 24 150 000 руб.;

- 08.06.2021 от ООО «Ремонтно-строительная бригада» на сумму – 23 730 000 руб.

Однако, согласно выпискам из ЕГРЮЛ, только ООО «Скадо Проект», предложивший наиболее выгодную цену и с которым впоследствии был заключен договор, имеет виды деятельности в области инженерных изысканий, инженерно-технического проектирования, управления проектами строительства.

Ни ООО «Ремонтно - Строительная бригада», ни ООО «Барс АйТи», согласно данным из ЕГРЮЛ, не имеют видов деятельности, стоимость которой подали в качестве коммерческого предложения в целях формирования цены договора.

В Обзоре следует вывод, что действия Заказчика по формированию начальной (максимальной) цены договора путем направления запроса коммерческих предложений юридическим лицам, которые в составе своей предпринимательской деятельности не осуществляют деятельность по проведению инженерных изысканий и подготовке проектно-сметной документации (соответственно, фактически не влияют на рыночную стоимость данных услуг), свидетельствуют о наличии намерений Учреждения заключить рассматриваемый договор только с ООО «Скадо Проект» как с единственным подрядчиком, по

предложенной последним цене.

На территории Российской Федерации выполнение изыскательских работ и разработку проектно-сметной для строительства объекта может оказывать неограниченный круг лиц (<https://www.nopriz.ru/nreesters/elektronnyy-reestr>), имеющий определенную разрешительную документацию на осуществление вышеназванных видов деятельности (членство в СРО, допуски СРО).

Обзором установлено, что закрепленное заказчиком в Положении о закупке условие позволило Заказчику осуществить закупки у единственного подрядчика (исполнителя) без объективных на то причин при наличии конкурентного рынка.

6. В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования данного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Из пункта 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках следует, что данный Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе автономными учреждениями.

В силу части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 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; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

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, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

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

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В пункте 9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона № 223-ФЗ, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018, указано, что 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). Закрепленные же заказчиком в положении о закупке условия, позволяющие осуществлять закупку у единственного поставщика во всех случаях и при любых потребностях без проведения конкурентных процедур, независимо от наличия конкурентного рынка, создают возможность привлечения исполнителя без проведения торгов (конкурса/аукциона), что, в свою очередь, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

Кроме того, закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика возможна по результатам несостоявшейся конкурентной закупочной процедуры. 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 (определение Верховного Суда Российской Федерации от 16.09.2021 № 306-ЭС21-11589).

Вместе с тем, правового обоснования и иных доказательств необходимости включения в Положение о закупке способа закупки у единственного поставщика, предусматривающего право заказчика осуществлять закупку у единственного поставщика при закупке выполнения инженерных изысканий и разработки проектно-сметной документации, стоимость которых не превышает 25 000 000 (двадцать пять миллионов) рублей Ответчиком в материалы дела не представлено.

Доводы Учреждения о том, что целью включения данного условия в положение о закупке является выбор наилучших условий исполнения требуемых работ, представляются Комиссии необоснованными. Рынок услуг по выполнению изыскательских работ и разработке проектно-сметной является высококонкурентным. При таких обстоятельствах проведение рассматриваемой закупки путем проведения конкурентных процедур не могло заведомо привести к получению заказчиком худших условий исполнения договора, включая цену договора, и результатов выполненных работ.

Также необоснованным является мнение Учреждения о наличии в рамках Закона о закупках неограниченного права заказчика на включение в положение о закупке возможностей совершения закупок у единственного поставщика при любых обстоятельствах, независимо от состояния конкуренции на рынке, на котором осуществляется закупка, что подтверждается приведенными выше мнениями высших судов.

Позиция ответчика относительно того, что положения статьи 17 Закон о защите конкуренции не распространяются на действия заказчиков при осуществлении закупок у единственного поставщика не принимаются во внимание на основании пункта 37 Постановления Пленума ВС РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства», поскольку

нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции со стороны заказчика выявлены не при осуществлении закупки товаров, работ, услуг у единственного поставщика согласно Положению о закупке, а при включении в Положение о закупке случаев закупок у единственного поставщика, которые могут повлечь ограничение конкуренции (необоснованное ограничение конкурентных закупок расширенным перечнем неконкурентных закупок), что исключает в данной части применение абзаца 3 пункта 37 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что включение Ответчиком в положение о закупке пункта 1.25 главы 6, предусматривающего право заказчика осуществлять закупку у единственного поставщика при закупке выполнения инженерных изысканий и разработки проектно-сметной документации, стоимость которых не превышает 25 000 000 (двадцать пять миллионов) рублей, является действием, создающим для Учреждения возможность уклонения от конкурентных процедур и ограничения конкуренции.

Рассматриваемый Договор в данном случае является примером недобросовестного поведения Учреждения, заключившего данный Договор с единственным поставщиком без достаточных оснований для отказа от проведения конкурентных процедур.

На основании вышеизложенного, Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела № 049/01/17-2/2023 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о нарушении Муниципальным автономным учреждением «Спортивная школа олимпийского резерва «Русская горнолыжная школа – Магадан» части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

С учетом изложенных обстоятельств дела, руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства 20.04.2023 приняла заключение об обстоятельствах дела (исх. № МР/969/23 от 20.04.2023) и направила его копию в адреса сторон дела.

В связи с принятием и оглашением на заседании Комиссии заключения об обстоятельствах дела Определением № МР/968/23 от 20.04.2023 рассмотрение дела было отложено до 25.05.2023.

В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до

окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства.

До начала заседания Комиссии письменные пояснения на заключение Комиссии Магаданского УФАС России об обстоятельствах настоящего дела от лиц, участвующих в деле, не поступили, представители на заседание Комиссии не явились.

На основании изложенного, руководствуясь частью 1 статьи 17, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3.4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

1. Признать действия Муниципального автономного учреждения «Спортивная школа олимпийского резерва «Русская горнолыжная школа – Магадан» (ИНН 4909910364, юридический адрес: 685000, г. Магадан, ул. Пушкина, д. 8), выразившиеся во включении в Положение о закупке условия о возможности закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случае осуществления закупки на выполнение инженерных изысканий и разработку проектно-сметной документации, стоимость которых не превышает 25 000 000 (двадцать пять миллионов) рублей, и в заключении договора от 29.09.2021 № 00453/21 Пр на сумму 21 000 000,00 руб. с ООО «Скадо Проект» на выполнение изыскательских работ и разработку проектно-сметной документации для строительства объекта «Скоростная пассажирская подвесная канатная дорога с 4-местными отцепляемыми креслами, г. Магадан», нарушением части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что привело созданию для отдельного хозяйствующего субъекта преимущественных условий осуществления деятельности.
2. В связи с исключением из Положения о закупке неправомерного условия до вынесения настоящего решения предписание об устранении нарушения не выдавать.
3. Передать материалы дела должностному лицу управления для принятия решения о возбуждении дела об административном

правонарушении.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд, а также в коллегиальный орган ФАС России (в случае обжалования решения в коллегиальный орган ФАС России, принятые по делу акты могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа ФАС России).