

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ханты - Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Управление) в ходе мониторинга соблюдения хозяйствующими субъектами антимонопольного законодательства были обнаружены следующие признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно пункту 5 части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) настоящий федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с частью 3 статьи 2 настоящего Федерального закона и размещенного до начала года в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с частью 1 статьи 4 настоящего Федерального закона (далее – правовой акт, Положение о закупке), при осуществлении закупок:

а) за счет грантов, передаваемых безвозмездно и безвозвратно гражданами и юридическими лицами, в том числе иностранными гражданами и иностранными юридическими лицами, а также международными организациями, субсидий (грантов), предоставляемых на конкурсной основе из соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, если условиями, определенными грантодателями, не установлено иное;

б) в качестве исполнителя по контракту в случае привлечения на основании договора в ходе исполнения данного контракта иных лиц для поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, необходимых для исполнения предусмотренных контрактом обязательств данного предприятия, за исключением случаев исполнения предприятием контракта, заключенного в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 93 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

в) без привлечения средств соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом № 223-ФЗ, 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 (далее - положение о закупке).

Таким образом, под правовым актом, указанном в п. 5 ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ, понимается положение о закупке, которое должно соответствовать Конституции Российской Федерации, Гражданскому кодексу Российской Федерации, Закону № 223-ФЗ, другим федеральным законам и иным нормативным правовым актам Российской Федерации.

Согласно ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ, положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе 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.

В ч. 3.1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ указаны способы проведения конкурентных закупок:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иные способы, установленные положением о закупке и соответствующие требованиям части 3 настоящей статьи.

Под неконкурентной закупкой понимается 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.

Как следует из ч. 3 ст. 3 Закона № 223-ФЗ конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) 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;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

Согласно ч. 6.1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описании предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за

исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

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

В соответствии со ст. 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.

Как следует из ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ 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.

Таким образом, положение о закупке не может вступать в противоречие с указанными принципами федерального закона, как и исчерпывающий перечень случаев закупки у единственного поставщика, устанавливаемый в Положении о закупке.

29.12.2023 на официальном сайте в ЕИС в информационно-телекоммуникационной сети интернет (<https://zakupki.gov.ru/>) размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг для собственных нужд Акционерного общества «Сургутское производственное объединение пассажирского автотранспорта» (Протокол заседания Совета директоров акционерного общества «Сургутское производственное объединение пассажирского автотранспорта» от 27.12.2023 № 136) (далее-Положение).

В соответствии с п. 5. Положения установлено, что заключение договора на поставку товаров, выполнение работ и оказание услуг с единственным Поставщиком может осуществляться Заказчиком:

5.1. вследствие обстоятельств непреодолимой силы, чрезвычайных ситуаций (включая аварийные) и иных обстоятельств, когда требуются незамедлительные действия, в том числе для предотвращения угрозы жизни и здоровью людей, имуществу Заказчика и его клиентов, для обеспечения поддержки и сохранения бесперебойной работы Заказчика с целью своевременного исполнения обязательств Заказчика, а также в иных подобных случаях;

5.2. поставщик является единственным производителем, обладателем исключительного права или автором, и/или Поставщиком продукции (единственным представителем данного производителя, обладателем исключительного права или автора, и/или Поставщика) при отсутствии рынка такой продукции или равноценной замены, в том числе инновационной и/или уникальной продукции, не имеющей аналогов на рынке; результатов интеллектуальной деятельности непосредственно у обладателей исключительных прав на эти результаты; спонсорского пакета непосредственно у организатора мероприятия, объектов недвижимости с особыми характеристиками при получении ее в аренду или ее приобретения и т.п.;

5.3. если конкурс, аукцион, запрос ценовых котировок, запрос предложений признаны несостоявшимися, в том числе приобретается продукция у Поставщика, занявшего второе (третье и т.д. и при аналогичных обстоятельствах – каждое последующее место) по итогам проведения закупки, по причине расторжения/прекращения/незаключения договора с Победителем, и сохранения необходимости проведения закупки);

5.4. если поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий, предусмотренных статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ "О естественных монополиях";

5.5. если осуществляется оказание услуг водоснабжения, водоотведения, канализации, теплоснабжения, газоснабжения, подключение (присоединение) к сетям инженерно-технического обеспечения, а также иные услуги по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), в том числе если заключается договор энергоснабжения или купли-продажи электрической энергии с поставщиком электрической энергии;

5.6. если возникла потребность в товарах, работах или услугах, поставка, выполнение или оказание которых может осуществляться исключительно органами исполнительной власти в соответствии с их полномочиями или подведомственными им государственными учреждениями или государственными унитарными предприятиями, соответствующие полномочия которых устанавливаются нормативными правовыми актами Российской Федерации;

5.7. если осуществляется оказание услуг по авторскому контролю за разработкой проектной и конструкторской документации объектов капитального строительства, авторскому надзору за строительством, реконструкцией, капитальным ремонтом объектов капитального строительства, изготовлением оборудования соответствующими авторами;

5.8. если возникла потребность в закупке товаров (работ, услуг), связанных с направлением работника в служебную командировку (проезд к месту служебной командировки и обратно, гостиничное обслуживание или наем жилого помещения, транспортное обслуживание, обеспечение питания, услуги связи и прочие сопутствующие расходы);

5.9. если возникла потребность в закупке товаров (работ, услуг), связанных с обеспечением визитов делегаций, в том числе иностранных (гостиничное обслуживание или наем жилого помещения, транспортное обслуживание, эксплуатация компьютерного оборудования,

обеспечение питания, услуги связи и прочие расходы);

5.10. если приобретаются материальные носители, в которых выражены результаты интеллектуальной деятельности определенных авторов в случае, если исключительные права на них принадлежат единственному лицу;

5.11. если заключается договор на посещение работниками Заказчика театра, кинотеатра, концерта, музея, выставки, спортивного мероприятия, кафе, ресторана и иных подобных и выездных мероприятий;

5.12. если приобретаются товары, работы, услуги, связанные с исполнением обязанностей Работодателя перед Работниками, предусмотренных Коллективным договором, иными локальными нормативными актами Заказчика;

5.13. в случае приобретения товаров, работ и услуг стоимостью до 100 000 (ста тысяч) рублей, в том числе НДС (процент годового объема закупок при заключении договора у единственного поставщика не может превышать 5 процентов от годового объема закупок, предусмотренного Планом закупки товаров, работ, услуг на соответствующий год);

5.14. если выполняются работы по мобилизационной подготовке в Российской Федерации;

5.15. если приобретаются услуги по лицензированию, сертификации, аттестации и аккредитации, необходимые для осуществления уставной деятельности Заказчика;

5.16. если заключается договор аренды, купли-продажи или договор на предоставление услуг по консервации, расконсервации, ликвидации недвижимого и/или движимого имущества;

5.17. если заключается договор аренды, финансовой аренды (лизинга), купли-продажи, аренды с последующим выкупом автотранспортного средства;

5.18. если договор заключается в соответствии с положениями, установленными главами 44, 45, 46, 48, 51 Гражданского Кодекса Российской Федерации;

5.19. при проведении закупки, когда смена поставщика нецелесообразна по соображениям стандартизации или ввиду необходимости обеспечения совместимости с имеющимися товарами, оборудованием или услугами;

5.20. при проведении дополнительной закупки товаров, которые необходимы для обслуживания, ремонта и (или) обеспечения бесперебойной работы ранее приобретенных товаров, а также товаров, работ и услуг, которые связаны с обслуживанием и сопровождением ранее закупленных товаров;

5.21. при осуществлении закупки с целью аренды имущества, необходимого для участия в выставках, семинарах, конференциях, форумах, в том числе международных;

5.22. при осуществлении закупки услуг у организаций, осуществляющих регистрацию, хостинг и иную деятельность, связанную с организацией функционирования доменных имен;

5.23. при проведении закупки товаров по существенно сниженным ценам (по отношению к обычным рыночным), когда такая возможность имеется в течение очень короткого промежутка времени;

5.24. в случаях, когда личность Поставщика (его работника) имеет важное значение в силу имеющегося у него эксклюзивного опыта, в том числе во взаимодействии с Заказчиком, по вопросам, в решении которых (по подготовке которых) он участвовал (в том числе, нотариус, адвокатская деятельность, деятельность патентных поверенных, представительство в судебных и правоохранительных органах по начатым/текущим гражданским, уголовным,

административным делам и др.);

5.25. при заключении договора с оператором электронной площадки;

5.26. при заключении договора с финансовой организацией;

5.27. если осуществляется закупка по оказанию услуг стационарной и мобильной связи с наличием у Заказчика номерной емкости конкретного оператора связи;

5.28. при заключении договора по оказанию услуг по добровольному страхованию транспортных средств (КАСКО);

5.29. если возникла потребность в услугах по предоставлению банковской гарантии в обеспечение исполнения обязательств по договору с третьим лицом;

5.30. если закупаются коммунальные услуги;

5.31. если закупаются услуги по техническому и санитарному содержанию помещений Заказчика;

5.32. в иных случаях, предусмотренных законодательством и настоящим Положением;

5.33. при закупке товаров, работ, услуг для нужд Заказчика, стоимость которых не превышает 500 000,00 (пятьсот тысяч) рублей, с учетом налогов, сборов и иных обязательных платежей, по одной сделке.

При этом годовой объем данных закупок не должен превышать 5% годового объема закупок, проведенных конкурентными способами в соответствии со статьей 11 настоящего Положения.

5.34. в случае исполнения обязательств по государственным или муниципальным контрактам (договорам), заключенным заказчиком на основании Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в случае привлечения на основании договора в ходе исполнения данного контракта (договора) иных лиц для поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, необходимых для исполнения предусмотренных контрактом обязательств.

5.35. заключается договор на поставку нефтепродуктов по пластиковым картам или топливным талонам через систему безналичных расчетов на АЗС.

16.1.1. Закупка с участием СМСП в электронной форме по принципу «электронного магазина» (далее - закупка в электронном магазине), является неконкурентной закупкой и не является торгами, её проведение не регулируется статьями 447-449 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации. Процедура закупки также не является публичным конкурсом и не регулируется статьями 1057-1061 части второй Гражданского кодекса Российской Федерации.

16.1.2. Закупки в электронном магазине могут осуществляться в электронном магазине на ЭТП, функционирующей в соответствии с едиными требованиями, предусмотренными Федеральным законом от 05 апреля 2013г. № 44-ФЗ, и дополнительными требованиями, установленными Правительством РФ, в случае если сумма такой закупки не превышает 20 (двадцать) миллионов рублей.

Потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им требования к поставляемому товару, выполняемой работе, оказываемой услуге. В то же время при размещении заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) заказчик должен обосновать (доказать), что выдвигаемые требования к предмету закупки могут быть исполнены исключительно конкретным поставщиком и никаким иным.

Вместе с тем, закрепленные в положении о закупке условия позволяют осуществлять закупку у единственного поставщика независимо от наличия конкурентного рынка, создают возможность привлечения исполнителя без проведения торгов, что приводит к дискриминации, отсутствию равноправия, справедливости, необоснованному ограничению конкуренции по отношению к участникам закупки. Также нельзя говорить об экономически эффективном расходовании денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг.

Акционерное общество «Сургутское производственное объединение пассажирского автотранспорта» посредством установления в Положении о закупках нормы, позволяющей обществу удовлетворить потребность в поставке товаров, выполнении работ и оказании услуг исключительно за счет закупки у единственного поставщика, получило возможность оказывать влияние на конкуренцию на товарных рынках без использования конкурентных способов закупки, по своему субъективному усмотрению, а также исключает любую возможность соперничества, состязательности между продавцами товара, что является необходимым признаком конкуренции (пункт 7 статьи 4 ФЗ «О защите 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 нельзя проводить закупки у единственного поставщика по своему усмотрению, в положении о закупке должны быть ограничения для применения этого способа (критерии и случаи, в которых он может осуществлять закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), обратное повлечет за собой необоснованное ограничение круга потенциальных участников, нарушит принципы осуществления закупочной деятельности (часть 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ) и положения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции).

Для целей экономической эффективности закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконкурентных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным причинам, например, ликвидация последствий чрезвычайных ситуаций, последствий непреодолимой силы (пункт 9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона № 223-ФЗ, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018).

В свою очередь необеспечение конкурентных процедур приводит к ограничению доступа всех возможных лиц, претендующих на заключение договора.

Согласно части 1 статьи 1 Закона № 223-ФЗ наравне с созданием условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, в числе целей, на достижение которых направлен данный закон, закреплено расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Цели законодательного регулирования достигаются в том числе путем соблюдения заказчиками при закупке товаров, работ, услуг принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, предусмотренных пунктом 2 части 1 статьи 3 Закон № 223-ФЗ.

Законом № 223-ФЗ установлено, что закупка товаров, работ, услуг для юридических лиц, названных в части 2 статьи 1 данного закона, может осуществляться конкурентными и неконкурентными способами. К неконкурентным способам в числе прочего относится размещение заказа у единственного поставщика (часть 32 статьи 3).

Заказчику предоставлено право самостоятельно определять порядок и условия применения неконкурентных способов закупки, порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев

проведения такой закупки, закреплять их в положении о закупке (часть 2 статьи 2, статья 3 6 Закона № 223-ФЗ).

Это право должно реализовываться с учетом целей правового регулирования в сфере закупочной деятельности отдельными видами юридических лиц и принципов, закрепленных в законе. Избрание заказчиком способа закупки, который повлек за собой необоснованное ограничение круга потенциальных участников, нарушает принципы осуществления закупочной деятельности и положения законодательства о защите конкуренции. Закрепленные 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.

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 не конкурентного способа размещения заказа представляет собою злоупотребление правом, намеренное уклонение от конкурентных процедур вопреки принципам осуществления закупок, а также целям правового регулирования в данной сфере (позиция Верховного Суда Российской Федерации по делу №А57-6792/2020).

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.

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

Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, к числу которых помимо прямо поименованных относятся любые обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Существо установленных частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции антимонопольных требований к участникам соответствующих правоотношений заключается в том, что такие способы заключения договора, как торги, запрос котировок и запрос предложений, являются конкурентными, то есть выбор победителя, с которым будет заключен договор, осуществляется в строгом соответствии с правилами, установленными законом и утвержденными заказчиком и (или) организатором данных процедур.

Положения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции призваны защитить конкуренцию на рынке товаров (работ, услуг), являющихся предметом торгов, запроса котировок и запроса предложений.

При этом перечень нарушений, указанных в части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, не носит исчерпывающий характер.

Не проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию.

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

Вышеназванное означает, что несоблюдение заказчиками требований Закона № 223-ФЗ, вне зависимости от способа закупки, свидетельствует о нарушении антимонопольного законодательства, а именно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, при проведении всех закупок в соответствии с Законом № 223-ФЗ, в том числе и при закупках у единственного поставщика, антимонопольным законодательством запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Выявление всех потенциальных желающих получить доступ к товарному рынку возможно лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке.

Пунктами 1 и 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не проведение торгов, когда это необходимо в силу закона, свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ при осуществлении хозяйственной деятельности исполнителю и, как следствие, о соглашениях, направленных на ограничение конкуренции.

Несмотря на то, что потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им требований к поставляемому товару, выполняемой работе, оказываемой услуге, в случае осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) заказчик должен обосновать (доказать), что выдвигаемые требования к предмету закупки могут быть исполнены исключительно конкретным поставщиком и никаким иным.

Иными словами, праву заказчика на своевременное и полное удовлетворение потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности корреспондирует его обязанность обеспечить возможность участия юридических лиц и физических лиц в закупке, стимулировать такое участие, развитие добросовестной конкуренции, обеспечить гласность и прозрачность закупки, что следует из требований Закона о защите конкуренции и части 1 статьи 1 Закона №223-ФЗ.

Отсутствие конкурентных процедур также препятствует достижению цели предотвращения коррупции и иных злоупотреблений в данной сфере, чем нарушаются требования пункта 6 статьи 3 Федерального закона № 273-ФЗ от 25.12.2008 «О противодействии коррупции в Российской Федерации».

Пунктом 2 раздела VII Стандарта осуществления закупочной деятельности отдельных видов юридических лиц, утвержденного Федеральной антимонопольной службой (далее - Стандарт), предусмотрено, что при установлении в положении о закупке права заказчика осуществлять закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) рекомендуется предусмотреть исчерпывающий перечень оснований для заключения договора с единственным поставщиком. 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.

Также, согласно Стандарту в положении о закупке целесообразно предусмотреть обязанность обоснования необходимости заключения заказчиком договора с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), начальной (максимальной) цены договора и выбора им конкретного поставщика (исполнителя, подрядчика), с которым заключается такой договор.

Однако подобные обстоятельства, оправдывающие необходимость отмеченных видов закупки у единственного поставщика, в оспариваемом Положении о закупке в качестве требуемого по закону условия применения не конкурентного способа закупки Акционерным обществом «Сургутское производственное объединение пассажирского автотранспорта» не определены.

Согласно Постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 № 14686/10 по делу № А13-10558/2008, в тех случаях, когда на соответствующем товарном рынке должна иметь место состязательность хозяйствующих субъектов, создание ограничений не может оказывать влияние на состояние конкуренции.

Таким образом, действия Акционерного общества «Сургутское производственное объединение пассажирского автотранспорта» (Юридический адрес 628422, Ханты-Мансийский автономный округ - Югра, г. Сургут, Производственная ул., д.16, ИНН 8602154549) по включению в Положение о закупках случаев закупок на конкурентных рынках имеют признаки нарушения части 1 статьи 3 Закона о закупках, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, поскольку не обусловлены ни характером таких товаров, работ и услуг в связи с исключительностью их исполнения единственным поставщиком), ни особыми целями и принципами (оспариваемое действие заказчика не направлено на развитие добросовестной конкуренции и фактически ограничивает право потенциальных участников на участие в конкурентных процедурах).

На основании изложенного, издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу — Югре от 19.02.2024 № 19/24 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Акционерным обществом «Сургутское производственное объединение пассажирского автотранспорта» (Юридический адрес 628422, Ханты-Мансийский автономный округ - Югра, г. Сургут, Производственная ул., д.16, ИНН 8602154549) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь ч. 13 ст. 44 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело о нарушении антимонопольного законодательства № 086/01/17-215/2024 к рассмотрению на 26.03.2024 в 14 часов 30 минут, по адресу: г. Ханты-Мансийск, ул. Мира, 27;
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 086/01/17-215/2024 в качестве ответчика Акционерное общество «Сургутское производственное объединение пассажирского автотранспорта» (Юридический адрес 628422, Ханты-Мансийский автономный округ - Югра, г. Сургут, Производственная ул., д.16, ИНН 8602154549);
3. Ответчику АО «Сургутское производственное объединение пассажирского автотранспорта» представить к рассмотрению дела:
 - 3.1. письменные пояснения с приложением подтверждающих доводы документов по существу рассматриваемого дела;

3.2. мотивированно-правовое обоснование включения каждого основания закупки у единственного поставщика в Положение о закупках (пояснить, почему закупка по тому или иному обоснованию, указанному в Положении о закупках, не может быть проведена конкурентным способом);

3.3. сведения о договорах, заключенных у единственного поставщика с 01.02.2021 по 01.02.2024 с указанием обоснования заключения договора у ед.поставщика, даты заключения договора, суммы контракта, контрагента (в виде таблицы) (договоры не прикладывать).

Все представленные материалы должны быть надлежащим образом заверены.

Явка ответчика по делу, заинтересованного лица, заявителя и (или) их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

В случае неявки указанных лиц, дело по признакам нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации будет рассмотрено в их отсутствие.

В целях обеспечения прохода на территорию Управления, а равно допуска к рассмотрению дела, представителям лиц, участвующих в деле, при себе необходимо иметь документ, удостоверяющий личность, документ, подтверждающий полномочия лица на представление интересов органа власти, хозяйствующего субъекта либо физического лица, а также копию настоящего определения (уведомления) по делу.

Принять дистанционное участие в рассмотрении дела возможно посредством интернет-видеоконференции с использованием программной системы унифицированных коммуникаций TrueConf, перейдя по ссылке: <.....>

Для участия в заседании комиссии посредством интернет-видеоконференции сторонам необходимо заблаговременно направить на адрес электронной почты Ханты - Мансийского УФАС России to86@fas.gov.ru документы, подтверждающие полномочия лиц, участвующих в рассмотрении дела.