

Исх. №АЯ-06/13684 от 21.12.23 г.

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)
Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)
<...> – (должностное лицо)

рассмотрев дело №016/01/17-1273/2023 по признакам нарушения Фондом Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «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, по которому предусмотрена возможность проведения закупки у единственного поставщика на приобретение автотранспортного средства, на его содержание, страхование, включая страхование автогражданской ответственности, а также приобретение товаров, работ и услуг, необходимых для его эксплуатации, что привело или могло привести к ограничению, устранению или недопущению конкуренции,

- в присутствии представителя по доверенности Фонда Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства <...> – (физическое лицо),

- в отсутствие представителя ООО «Кан-Авто-19», уведомлены надлежащим образом;

у с т а н о в и л а:

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).

Управления 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 (исх.№АЯ-04/1943 от 03.03.2023), на который был представлен ответ (вх.№81/2023 от 23.03.2023).

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).

Татарстанским УФАС России установлено, что приобретение автотранспортного средства потенциально могла быть осуществлена и у других хозяйствующих субъектов. Так, приказом Росстандарта от 31.01.2014 №14-ст утверждён «ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2). Общероссийский классификатор видов экономической деятельности».

Реализации автотранспортных средств соответствует вид экономической деятельности №45.11.2. Указанный вид экономической деятельности включает в себя розничную торговлю легковыми автомобилями и легкими автотранспортными средствами в специализированных магазинах.

Согласно сведениям из Единого государственного реестра юридических лиц указанный вид экономической деятельности (№45.11.2) на территории Республики

Татарстан осуществляют следующие хозяйствующие субъекты:

- ООО «ДАТ Р» (ИНН: 1660106816);
- ООО «АВТО-ГАРАНТ-КАЗАНЬ» (ИНН: 1658194999);
- АО «БАРС АВТО» (ИНН: 1660075318);
- ООО «КАН АВТО ЭКСПЕРТ-11» (ИНН: 1685010390);
- ООО «ПФ «ТРАНСТЕХСЕРВИС-2» (ИНН: 1650061884);
- ООО «АТЛАС-СЕРВИС» (ИНН: 1660212878);
- ООО «АВТОМИР» (ИНН: 1686026428);
- ООО «ТРАК ЭНД ТЕХНИК ГРУПП» (ИНН: 1660249980);
- ООО «ТД «КАЙРОС» (ИНН: 1660160309);
- ООО «ЭЛИТ – АВТО» (ИНН: 1660100363);
- ООО «УК «ТРАНСТЕХСЕРВИС» (ИНН: 1650131524).

Таким образом, товарный рынок автотранспортных средств Республики Татарстан является конкурентными, и необоснованное приобретение указанных услуг заказчиком без проведения конкурентных процедур может привести к негативным последствиям для конкуренции в виде ограничения, недопущения, устранения.

Анализ состояния конкуренции в соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 г. №220 (далее - Порядок).

Согласно пункту 10.10 Порядка по делам, возбужденным по признакам нарушения пункта 2 части 1, части 5 (если координация приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах) статьи 11, статей 17, 17.1, 18 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции включает:

а) определение временного интервала исследования;

б) определение предмета торгов (по делам, возбужденным по признакам нарушения пункта 2 части 1, части 5 (если координация приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах) статьи 11, статьи 17 Закона о защите конкуренции); предмета договоров, заключаемых в отношении государственного и (или) муниципального имущества (по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17.1 Закона о защите конкуренции); предмета договоров на оказание соответствующих финансовых услуг (по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 18 Закона о защите конкуренции);

в) определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах (с момента подачи заявки на участие в торгах) либо отказавшихся от участия в торгах в результате соглашения, но соответствующих требованиям к участникам торгов, которые предусмотрены документацией о торгах, - в случаях, возбуждения дел по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Временной интервал исследования целесообразно принять за период с даты заключения договора купли-продажи автомобиля EXEED от 28 февраля 2023 года №АА19-

000117 по настоящее время.

В рассматриваемом случае предмет торгов определен Комиссией исходя из фактических обстоятельств настоящего дела – это автотранспортное средство.

Целями антимонопольного законодательства являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 ФЗ «О защите конкуренции»).

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

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

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

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

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

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

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

В соответствии со статьёй 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссией в адрес ответчика было направлено заключение об обстоятельствах дела №016/01/17-1273/2023, возражений не поступило.

На основании вышеизложенного, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия Фонда Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства как нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось во включении в Положение о закупках действия Фонда Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства пункта о возможности проведения закупки у единственного поставщика, а также

осуществления закупки на приобретение транспортного средства, что привело или могло привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на рынке реализации транспортных средств.

В соответствии с пунктом 2 статьи 22, части 1 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган выявляет нарушения антимонопольного законодательства, принимает меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекает к ответственности за такие нарушения, в том числе в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства, принимает по результатам их рассмотрения решения и выдает предписания.

В силу пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Учитывая, что на момент вынесения настоящего решения подпункт 2.34 пункта 2 статьи 23 не исключен из действующего Положения о закупках Фонда Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства, Комиссия приходит к выводу о целесообразности выдачи Фонду Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства предписания о необходимости исключения данного пункта из Положения о закупках Фонда Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства, наличие которого создает дискриминационные условия для ведения предпринимательской деятельности, что привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке услуг по выполнению ремонтных работ.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьями 41, Закона о защите конкуренции, Комиссия

р е ш и л а:

Признать Фонд Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства нарушившим часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, что выразилось в наличии в Положении 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 автотранспортного средства, на его содержание, страхование, включая страхование автогражданской ответственности, а также приобретение товаров, работ и услуг, необходимых для его эксплуатации, что привело или могло привести к ограничению, устранению или недопущению конкуренции,

Выдать Фонду Республики Татарстан по защите прав граждан-участников долевого строительства предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»;

Передать материалы настоящего дела должностному лицу, уполномоченному рассматривать дела об административных правонарушениях, для возбуждения административного производства по фактам, указанным в решении по настоящему делу.

Основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (Должностное лицо)

<...> – (Должностное лицо)