

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

О назначении дела №046/01/17-102/2024

о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

25 марта 2024 года

г. Курск

Председатель Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства <...>

УСТАНОВИЛ:

23.08.2023 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <https://zakupki.gov.ru> (далее - ЕИС) было опубликовано извещение № 0144200001823000061 о проведении электронного конкурса по предмету «Содержание автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесение разметки)» с начальной максимальной ценой контракта (НМЦК) - 60 106 839 руб. 82 коп.

Заказчиком определения поставщика являлся Комитет дорожного хозяйства города Курска, закупка была осуществлена уполномоченным учреждением - Областным казенным учреждением «Курскавтодор».

Электронный конкурс был проведен в соответствии с порядком, установленным Федеральным законом от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ «О контрактной системе...»).

12.09.2023 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Курской области поступила жалоба <...> на действия заказчика - Комитета дорожного хозяйства города Курска (далее - Комитет), уполномоченного учреждения – Областного казенного учреждения «Курскавтодор» (далее – ОКУ «Курскавтодор») при проведении электронного конкурса.

По результатам рассмотрения жалобы решением по делу № 046/06/48-455/2023 от 21.09.2023 Комиссия Курского УФАС России признала заказчика – Комитет, уполномоченное учреждение – ОКУ «Курскавтодор» нарушившими требования ч.3 ст.7, ч.1 ст. 33, ч. 1 ст. 34, п.3 ч.2 ст.42, ч. 3 ст. 43 ФЗ «О контрактной системе...». Установленные нарушения законодательства являлись существенными, носили неустранимый в рамках рассматриваемой процедуры определения поставщика характер. В этой связи заказчику было выдано предписание об аннулировании

электронного конкурса.

22.09.2023 извещением об отмене определения поставщика (подрядчика, исполнителя) закупка № 0144200001823000061 была отменена.

Согласно информации и сведений, размещенных на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <https://zakupki.gov.ru> (далее - ЕИС), извещение о проведении новой закупки с объектом закупки - содержание автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесение разметки) заказчиком опубликовано не было.

При этом, согласно протоколу заседания регионального штаба по повышению устойчивости экономики Курской области <...>, заказчику - Комитету дорожного хозяйства города Курска одобрено осуществление закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) по предмету «Содержание автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесение разметки)».

15.11.2023 Комитетом был заключен муниципальный контракт <...> на содержание автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесение разметки) с единственным поставщиком – <...>.

Контракт был заключен на основании п.2 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе...», ч.2 ст.15 №46-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», Постановлением Администрации Курской области от 17.03.2022 № 247-па, на основании распоряжения Администрации г. Курска <...> с предметом контракта -).

Цена контракта составила 54 788 771 руб. 87 коп.

Виды и объем работ, предусмотренные контрактом, совпадают с видами и объемом работ, предусмотренными ранее извещением №0144200001823000061 о проведении электронного конкурса.

Согласно ч.2 ст.15 Федерального закона от 08.03.2022 № 46-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (в редакции от 03.04.2023, действующий на дату 27.10.2023) установлено, что в период до 31 декабря 2023 года включительно решением высшего исполнительного органа субъекта Российской Федерации в дополнение к случаям, ч. 1 ст. 93 ФЗ «О контрактной системе...», могут быть установлены иные случаи осуществления закупок товаров, работ, услуг для государственных и (или) муниципальных нужд у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в целях обеспечения нужд соответствующего субъекта Российской Федерации и муниципальных нужд муниципальных образований, находящихся на его территории, а также определен порядок осуществления закупок в таких случаях.

В силу п. 1 Постановления Администрации Курской области от 17.03.2022 № 247-па «О случаях осуществления закупок товаров, работ, услуг для государственных и (или) муниципальных нужд у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) и порядке их осуществления» (далее - Постановление Администрации Курской области от 17.03.2022 № 247-па) установлено, что по 31 декабря 2023 года включительно в дополнение к случаям, предусмотренным ч. 1 ст. 93 ФЗ «О

контрактной системе...», заказчики вправе осуществить закупку товаров, работ, услуг для обеспечения нужд Курской области, муниципальных нужд муниципальных образований Курской области у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), определенного актом Правительства Курской области, муниципальным правовым актом местной администрации, принятым в соответствии с настоящим постановлением.

Как установлено в пп. б) п. 2 Постановления Администрации Курской области от 17.03.2022 № 247-па, акт Правительства Курской области, местной администрации муниципального образования Курской области, предусмотренный п. 1 настоящего постановления, подготавливается в случае, если протокол заседания регионального штаба по повышению устойчивости экономики Курской содержит решение, определяющее конкретную закупку для обеспечения государственных нужд Курской области и (или) муниципальных нужд, которая может быть осуществлена заказчиками у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Таким образом, нормами действующего законодательства, как федерального уровня, так и уровня субъекта РФ, действительно предусмотрена возможность определения конкретной закупки для обеспечения государственных нужд Курской области и (или) муниципальных нужд, которая может быть осуществлена заказчиками у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Вместе с тем, в силу ст. 6 ФЗ «О контрактной системе...» контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок, любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Проведение конкурентных процедур позволяет обеспечить развитие конкуренции, способствует более эффективному расходованию бюджетных средств, в то время как осуществление закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) носит исключительный характер и применяется в случаях отсутствия конкурентного рынка, невозможности либо нецелесообразности осуществления конкурентных способов определения поставщика для удовлетворения нужд заказчика.

Так, Курским УФАС России установлено, что при проведении электронного конкурса № 0144200001823000061 по предмету «Содержание автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесение разметки)» заявки на участие подали 4 организации - <...>.

Все указанные организации были допущены до участия в электронном конкурсе №0144200001823000061, конкурировали между собой за право заключения муниципального контракта, итоговое снижение НМЦК, установленной в размере 60 106 839 руб. 82 коп., составило 20 % (12 021 367 руб. 96 коп.) с наименьшим ценовым предложением - 48 085 471 руб. 86 коп.

После того, как в результате действий Комитета закупка работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесению разметки) была переведена из публичной сферы в закрытую, муниципальный контракт <...> был заключен с единственным поставщиком – <...>, которое не принимало участие в электронном конкурсе №0144200001823000061, с ценой контракта 54 788 771 руб. 87 коп., превышающей достигнутую по итогам электронного конкурса №0144200001823000061 цену - 48 085 471 руб. 86 коп.

Предприняв действия, направленные на уклонение от проведения публичных процедур определения поставщика (заключив муниципальный контракт с единственным поставщиком, путем обращения в региональный штаб по повышению устойчивости экономики Курской области), Комитет лишил неопределенный круг лиц – участников соответствующего товарного рынка возможности конкурировать между собой за право заключения муниципального контракта по содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесению разметки), что не способствует эффективному расходованию бюджетных средств, не отвечает принципам, предусмотренным ФЗ «О контрактной системе...».

При таких обстоятельствах, закупка, которую Заказчик в силу норм действующего законодательства обязан был провести посредством открытых конкурентных процедур, была переведена из публичной сферы, в закрытую, где определение поставщика (подрядчика, исполнителя) произошло без конкурентных процедур.

Как указано в Письме ФАС России от 17.03.2022 № МШ/22107/22 «О применении положений законодательства о контрактной системе в сфере закупок в связи с принятием Федерального закона от 08.03.2022 № 46-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», в соответствии с пояснительной запиской к проекту федерального закона № 80712-8 «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» целью принятия Закона № 46-ФЗ является защита национальных интересов Российской Федерации в связи с недружественными действиями иностранных государств и международных организаций.

Решения о принятии актов об осуществлении закупки для нужд субъекта Российской Федерации у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) должны приниматься с учетом необходимости защиты национальных интересов Российской Федерации в связи с недружественными действиями иностранных государств и международных организаций, а также с учетом срочности осуществления закупки.

Если же имеется возможность осуществления конкурентных процедур закупок товаров, работ, услуг, такие закупки должны проводиться конкурентными способами.

Минпромторг России в Письме от 27.04.2022 № ОВ-39122/12 «О формировании единого подхода к осуществлению закупок» указал, что при наличии возможности осуществления конкурентных закупок товаров, работ, услуг, такие закупки должны проводиться конкурентными способами, в том числе с соблюдением норм национального режима, если в отношении таких товаров установлены требования

по предоставлению приоритета отечественным товарам.

Из норм ФЗ «О контрактной системе...» следует, что закупка у единственного поставщика носит не ординарный, а экстраординарный характер, но только в случае, если применение конкурентных способов определения поставщика, требующих затрат времени, нецелесообразно.

Таким образом, однозначно установлено, что закупка неконкурентным способом является исключением, а не правилом; применение данной нормы не должно становиться системой и способом обхода требований названного Закона в части необходимости соблюдения конкуренции при осуществлении закупок и установленных запретов, наличие возможности осуществления конкурентных закупок товаров, работ, услуг обязывает заказчика проводить такие закупки конкурентными способами.

Размещение Комитетом извещения №0144200001823000061 и проведение электронного конкурса с объектом закупки - содержание автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесение разметки) однозначно свидетельствует о том, что недружественные действия иностранных государств и международных организаций не могли оказать влияния на проведение такой закупки, подача 4 заявок на участие указывает на бесспорное наличие конкурентного рынка, заинтересованности хозяйствующих субъектов в заключении такого контракта, целесообразность осуществления определения поставщика посредством публичной процедуры подтверждена снижением НМЦК на 20 %, что способствует более эффективному расходованию бюджетных средств, соответствует принципам открытости и прозрачности.

Срочность осуществления такой закупки также не может быть рассмотрена в качестве основания заключения муниципального контракта с единственным поставщиком ввиду следующего.

Предписание об аннулировании определения поставщика (подрядчика, исполнителя) при проведении электронного конкурса № 0144200001823000061 было выдано Курским УФАС России 21.09.2023. 22.09.2023 предписание было исполнено.

Муниципальный контракт <...> с единственным поставщиком <...> был заключен Комитетом 15.11.2003.

Таким образом, в распоряжении Комитета было 54 дня на проведение конкурентной процедуры отбора поставщика (подрядчика, исполнителя) и заключение муниципального контракта по предмету - содержание автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесение разметки), что указывает на отсутствие срочности осуществления такой закупки и возможности её проведения конкурентным способом.

При таких обстоятельствах, у Комитета отсутствовали какие-либо правовые основания исключать такую закупку из публичной сферы – проведения конкурентных процедур определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Таковыми действиями Комитет лишил неопределенный круг лиц - хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на соответствующем товарном рынке, возможности состязания за право заключения муниципального контракта по

содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения (нанесению разметки), что не способствует эффективному расходованию бюджетных средств, не отвечает принципам, предусмотренным ФЗ «О контрактной системе...», что может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Указанные действия Комитета дорожного хозяйства города Курска содержат признаки нарушения ч. 1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»).

В силу прямого указания в ч.1 ст.2 ФЗ «О контрактной системе...» законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В соответствии с ч.1 ст.17 ФЗ «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.

Из приведенного следует, что ч.1 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции» прямо регулируют правоотношения в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд и в системном толковании со ст. 1 ФЗ «О контрактной системе...» является составной частью законодательства о контрактной системе, равно как и ФЗ «О контрактной системе» является составной частью антимонопольного законодательства в силу ст.2 и ст.3 ФЗ «О защите конкуренции».

При этом данная норма не предполагает для заказчика возможности произвольного ее толкования, не наделяет правом какого-либо исключения при заключении муниципальных контрактов путем проведения публичных процедур, носит обязательный характер исполнения.

Законодатель определил, что нормы ФЗ «О защите конкуренции» должны применяться и исполняться всеми участниками контрактной системы в полном объеме, единообразно, в целях соблюдения добросовестной конкуренции, создания возможности равного доступа участников закупок к торгам, обеспечения полноты и ясности (недвусмысленности) условий проводимых закупок, определения победителя посредством реализации публичных (конкурентных) процедур.

Нарушение запретов, установленных ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции», приводит или может привести к необоснованному ограничению возможности участия в торгах большего количества потенциальных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), соответственно, к необоснованному ограничению числа участников торгов, либо создает условия, возможность для такого ограничения, следовательно, ограничивает конкуренцию, создает угрозу конкуренции.

На основании изложенного, управлением Федеральной антимонопольной службы

по Курской области издан приказ №92/24 от 25.03.2024 года о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении Комитетом дорожного хозяйства города Курска ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело №046/01/17-102/2024 к рассмотрению на **08 апреля 2024 года в 15 час. 00 мин. по адресу: г. Курск, ул. Марата, 9, 2-й этаж, зал заседаний.**

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика:

- Комитет дорожного хозяйства города Курска (ИНН 4632258139, ОГРН 1194632009758, 305000, Курская область, г. Курск, ул. Ленина, д. 2).

3. Ответчику: Комитету дорожного хозяйства города Курска в срок до 05 апреля 2024 года представить в Курское УФАС России следующую информацию и документы (заверенные читаемые копии):

<...>

Участие в рассмотрении дела представителей Комитета дорожного хозяйства города Курска обязательно.

Для участия в дистанционном рассмотрении дела можно перейти по ссылке: <...>

С инструкцией по дистанционному участию в рассмотрении дела можно ознакомиться на сайте Курского УФАС России: <https://kursk.fas.gov.ru> (Обратная связь/ Ответы на часто задаваемые вопросы/ Как участвовать в дистанционном рассмотрении дела) или перейти по ссылке <https://kursk.fas.gov.ru/news/16359>.

Для принятия участия в рассмотрении дела направить на адрес электронной почты Курского УФАС России (to46@fas.gov.ru) документы, подтверждающие полномочия лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, а также документы и информацию, которые стороны обязаны или вправе представить на рассмотрение жалобы. Такие документы и информация должны быть подписаны электронной подписью, за исключением случаев ее отсутствия по уважительной причине. В случае направления Стороной документов, не подписанных электронной подписью, при рассмотрении жалобы представитель такой Стороны обязан продемонстрировать членам комиссии Курского УФАС России оригиналы указанных документов и в ходе своего выступления подтвердить (озвучить под аудиозапись), что копии таких документов направлены от имени этой Стороны.

Согласно ч.1 ст.25 ФЗ «О защите конкуренции» коммерческие и некоммерческие организации обязаны представлять в антимонопольный орган (его должностным лицам) по его мотивированному требованию в установленный срок необходимые антимонопольному органу в соответствии с

возложенными на него полномочиями документы, объяснения, информацию соответственно в письменной и устной форме (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну), включая служебную переписку в электронном виде.

В соответствии с ч. 5 ст. 45 ФЗ «О защите конкуренции» при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства комиссия вправе запрашивать у лиц, участвующих в деле, документы, сведения и пояснения в письменной или устной форме по вопросам, возникающим в ходе рассмотрения дела, привлекать к участию в деле иных лиц.

На основании ч. 5 19.8 КоАП РФ. непредставление или несвоевременное представление в антимонопольный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанного органа, а равно представление в антимонопольный орган заведомо недостоверных сведений (информации),

влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с ч.1 ст. 26 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» информация, составляющая коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну и полученная антимонопольным органом при осуществлении своих полномочий, не подлежит разглашению, за исключением случаев, установленных федеральными законами.

Председатель Комиссии

<...>