

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА №086/01/17-1204/2023 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

31 июля 2023 года
Мансийск

г.Ханты-

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

УСТАНОВИЛ:

В отдел правовой экспертизы и контроля органов власти Управления из отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства Управления поступила служебная записка №02-67-Д/23 от 19.07.2023 с материалами проведенного Счетно-контрольной палатой города Пыть-Ях контрольного мероприятия: «Проверка целевого и эффективного использования средств, направленных на реализацию основного мероприятия «Развитие материально-технической базы образовательных организаций и учреждений молодежной политики» муниципальной программы «Развитие образования в городе Пыть-Яхе» за 2022 год (отдельные мероприятия – МАОУ «КСОШ – ДС»»).

По результатам анализа представленных материалов установлено следующее.

18.05.2022 на официальном сайте в ЕИС в информационно-телекоммуникационной сети интернет (<https://zakupki.gov.ru/>) размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Комплекс средняя общеобразовательная школа-детский сад» (далее — МАОУ «КСОШ-ДС»), утвержденное директором МАОУ «КСОШ-ДС» (Приказ от 17.05.202 №ОД-350 (далее-Положение).

Проанализировав Положение МАОУ «КСОШ-ДС» на соответствие антимонопольному законодательству, установлено следующее.

Порядок осуществления неконкурентных закупок установлен МАОУ «КСОШ-ДС» статьями 49 и 50 раздела 9 Положения, согласно которым:

49.1. При размещении заказа у единственного поставщика договор заключается напрямую с поставщиком, без использования конкурентных процедур с учетом требований настоящей главы.

49.2. Закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя)

может осуществляться путем направления предложения о заключении договора конкретному поставщику (подрядчику, исполнителю) либо принятия предложения о заключении договора от одного поставщика (подрядчика, исполнителя) без рассмотрения конкурирующих предложений.

50.1. Решение о закупке у единственного поставщика принимает руководитель организации.

50.2. Размещение заказа у единственного (приоритетного) поставщика, без использования конкурентных процедур закупки может осуществляться, если:

50.2.1 поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий в соответствии с Федеральным законом от 17 августа 1995 года №147-ФЗ «О естественных монополиях»;

50.2.2 осуществляется оказание услуг водоснабжения, водоотведения, канализации, теплоснабжения, газоснабжения (за исключением услуг по реализации сжиженного газа), подключение (присоединение) к сетям инженерно-технического обеспечения, а так же иные услуги по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам) или заключается договор энергоснабжения или купли-продажи электрической энергии с поставщиком электрической энергии;

50.2.3 осуществляются поставки культурных ценностей, в том числе музейных предметов и музейных коллекций, а также редких и ценных изданий, рукописей, архивных документов, включая копии, имеющие историческое, художественное или иное культурное значение, предназначенных для пополнения государственных музейного, библиотечного, архивного фондов, кино-, фотофонда и иных аналогичных фондов;

50.2.4 выполняются работы по мобилизационной подготовке в Российской Федерации;

50.2.5 возникла потребность в работах или услугах, выполнение или оказание которых может осуществляться исключительно органами исполнительной власти в соответствии с их полномочиями или подведомственными им государственными Организациями, государственными унитарными предприятиями, соответствующие полномочия которых устанавливаются нормативными правовыми актами Российской Федерации, нормативными правовыми актами субъекта Российской Федерации;

50.2.6 возникла потребность в определенных товарах, работах, услугах вследствие непреодолимой силы, необходимости срочного медицинского вмешательства, в связи с чем применение иных способов размещения заказа, требующих затрат времени, нецелесообразно. Заказчик вправе заранее заключить в соответствии с настоящим пунктом договор на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг в количестве, объеме, необходимых для ликвидации последствий непреодолимой силы или оказания срочной медицинской помощи;

50.2.7 производство товаров, выполнение работ, оказание услуг осуществляются Организациями и предприятиями уголовно-исполнительной системы в случаях, предусмотренных Правительством Российской Федерации;

50.2.8 существует срочная потребность в продукции, в том числе вследствие чрезвычайного события, и проведение конкурентных способов закупок является нецелесообразным;

50.2.9 процедура закупки была признана несостоявшейся и Положением о закупках предусмотрена возможность заключения договора с единственным поставщиком, подрядчиком, исполнителем;

50.2.10 приобретаются услуги, связанные с обеспечением безопасности организации;

50.2.11 необходимости ликвидации аварии, угрозы аварии, опасного природного явления, катастрофы, стихийного или иного бедствия, которые могут повлечь или повлекли за собой ущерб здоровью людей, имуществу Заказчика, окружающей среде, значительные материальные потери или приостановление деятельности Заказчика;

50.2.12 Стоимость закупаемых заказчиком товаров (работ, услуг) не превышает шестьсот тысяч рублей;

50.2.13 возникла потребность у Заказчика в публикации в официальном печатном издании извещения о проведении закупки;

50.2.14 осуществляется размещение заказа на поставку российских вооружения и военной техники, которые не имеют российских аналогов, и производство которых осуществляется единственным производителем, у поставщика таких вооружения и военной техники, включенного в реестр единственных поставщиков таких вооружения и военной техники. Порядок ведения реестра единственных поставщиков таких вооружения и военной техники, порядок формирования цены на такие вооружение и военную технику устанавливаются Правительством Российской Федерации. Государственный договор на поставку такого

российского вооружения и военной техники заключается по цене, определяемой указанным порядком ее формирования;

50.2.15 осуществляется размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг у поставщика (исполнителя, подрядчика), определенного указом, распоряжением, решением или поручением Президента Российской Федерации или Правительства РФ;

50.2.16 осуществляется размещение заказов на приобретение произведений литературы и искусства определенных авторов (за исключением случаев приобретения кинопроектов в целях проката), исполнений конкретных исполнителей, фонограмм конкретных изготовителей для нужд заказчиков в случае, если единственному лицу принадлежат исключительные права на такие произведения, исполнения, фонограммы;

50.2.17 осуществляется размещение заказов на поставки печатных и электронных изданий определенных авторов, оказание услуг по предоставлению доступа к электронным изданиям для обеспечения деятельности организации у издателей таких печатных и электронных изданий в случае, если указанным издателям принадлежат исключительные права на использование таких изданий;

50.2.18 заключения договора на посещение спортивного мероприятия, конференции, семинара, зоопарка, театра, кинотеатра, концерта, цирка, музея, выставки и других культурных мероприятий, мероприятий представительского характера (банкеты, иные услуги по организации питания в организациях общественного питания);

50.2.19 осуществляется размещение заказа на оказание услуг нескольким заказчиком по участию в мероприятии, проводимом для нужд заказчиков заказчиком, являющимся организатором такого мероприятия, выбран поставщик (исполнитель, подрядчик) в порядке, предусмотренном Положением о закупках;

50.2.20 осуществляется размещение заказа на оказание преподавательских услуг физическими и юридическими лицами;

50.2.21 исключительные права в отношении закупаемых товаров (работ, услуг) принадлежат определенному поставщику (исполнителю, подрядчику), при условии, что на функционирующем рынке не существует равноценной замены закупаемых товаров, работ и услуг;

50.2.22 осуществляется размещение заказа на оказание услуг по авторскому контролю и техническому надзору за разработкой проектной и конструкторской документации объектов капитального

строительства, авторскому надзору за строительством, реконструкцией, капитальным ремонтом объектов капитального строительства, изготовлением оборудования соответствующими авторами;

50.2.23 размещение заказа на предоставление услуг фиксированной и мобильной связи с имеющейся в Заказчика номерной емкости конкретного сотового оператора;

50.2.24 возникла потребность в закупке 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);

50.2.25 возникла потребность в закупке услуг, связанных с обеспечением визитов делегаций (гостиничное обслуживание или наем жилого помещения, транспортное обслуживание, эксплуатация компьютерного оборудования, обеспечение питания, услуги связи и прочие сопутствующие расходы);

50.2.26 заключения договора страхования;

50.2.27 заключение договоров для выполнения предписаний органов государственной власти;

50.2.28 заключение договоров на оказание юридических, нотариальных услуг;

50.2.29 заказчик, ранее закупив продукцию с использованием конкурсной процедуры у какого-либо поставщика (подрядчика, исполнителя), определяет, что дополнительные закупки должны быть произведены у того же поставщика (подрядчика, исполнителя) по соображениям стандартизации или ввиду необходимости обеспечения совместимости с имеющимися товарами, оборудованием, технологией или услугами, учитывая эффективность первоначальных закупок с точки зрения удовлетворения потребностей Заказчика, ограниченный объем предлагаемых закупок по сравнению с первоначальными закупками, разумность цены и непригодность продукции, альтернативной рассматриваемой, размер такой закупки не может превышать 40% цены от первоначальных торгов, которые были заключены не позднее двух лет до дня новой закупки;

50.2.30 заказчик, являющийся исполнителем по государственному контракту, гражданско-правовому договору на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских, технологических работ,

или является поставщиком, привлекает в ходе исполнения договора или государственного контракта иных лиц для поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг, необходимых для выполнения работ по государственному контракту или гражданско-правовому договору;

50.2.31 выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ осуществляется Заказчиком за счет грантов, передаваемых безвозмездно и безвозвратно гражданами и юридическими лицами, в том числе иностранными гражданами и иностранными юридическими лицами, а также международными организациями, получившими право на предоставление грантов на территории Российской Федерации в установленном Правительством Российской Федерации порядке, субсидий (грантов), предоставляемых на конкурсной основе из соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, если условиями, определенными грантодателями, не установлено иное;

50.2.32 осуществляется размещение заказа на оказание услуг по реализации входных билетов и абонементов на посещение театрально-зрелищных, культурно-просветительных и зрелищно-развлекательных мероприятий, экскурсионных билетов и экскурсионных путевок, форма которых утверждена в установленном порядке как бланк строгой отчетности;

50.2.33 предыдущий договор в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) своих обязательств по такому договору расторгнут по решению суда, по соглашению сторон или в одностороннем порядке со стороны Заказчика. При этом если до расторжения договора поставщиком (подрядчиком, исполнителем) частично исполнены обязательства по такому договору, то при заключении нового договора количество поставляемого товара, объем выполняемых работ, оказываемых услуг должны быть уменьшены с учетом количества поставленного товара, объема выполненных работ, оказанных услуг по ранее заключенному договору. При этом цена договора должна быть уменьшена пропорционально количеству поставленного товара, объему выполненных работ, оказанных услуг;

50.2.34 заключается договор на приобретение канцелярских принадлежностей;

50.2.35 заключается договор на оказание услуг по техническому обслуживанию и ремонту оргтехники Заказчика;

50.2.36 заключается договор на оказание услуг по техническому обслуживанию и ремонту автотранспорта Заказчика;

50.2.37 заключается договор на поставку сложного технического оборудования и комплектующих;

50.2.38 заключается договор на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг, когда на такие товары, работы, услуги действуют специальные цены в короткий период времени;

50.2.39 если поставщик обладает уникальной компетенцией на рынке закупаемой продукции;

50.2.40 проводятся дополнительные закупки, когда в целях стандартизации, унификации, а также для обеспечения совместимости товаров или преемственности работ, услуг с ранее приобретенными, новые закупки должны быть сделаны у того же поставщика;

50.2.41 заключение договора на поставку полиграфической и печатной продукции;

50.2.42 заключение договора на поставку оборудования и аппаратуру для радио, телевидения и связи, средства измерения;

50.2.43 заключение договора на услуги по уборке зданий;

50.2.44 осуществляется закупка товаров, работ, услуг, предназначенных для благотворительных целей;

50.2.45 при возникновении потребности в финансовых услугах финансовой организации, в которой у Заказчика открыты счета.

50.2.46 заключение договора на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами;

50.2.47 заключается договор на предоставление услуг связи (услуги телефонной связи (местной, внутризоновой, междугородной и международной), услуги почтовой, услуги телеграфной связи, телематические услуги, услуги связи по передаче данных) (неисключительные права);

50.2.48 осуществление закупки оказания услуг по организации отдыха детей и их оздоровления для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из их числа;

50.2.49 осуществляется закупка услуг по техническому содержанию, охране и обслуживанию одного или нескольких нежилых помещений Заказчика;

50.2.50 осуществляется закупка на оказание услуг по организации питания;

50.2.51 заключается договор на поставку и монтаж системы контроля управления доступом;

50.2.52 при приобретении услуг по техническому обслуживанию, поддержке и сопровождению информационных систем, программных средств и программных продуктов;

50.2.53 заключается энергосервисный договор (контракт) (выполнение работ (действий), направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования тепловой энергии при эксплуатации систем отопления в здании организации);

50.2.54 при необходимости закупки товаров, работ и услуг на сумму до <<--->> рублей (без учета НДС) по одному Договору;

50.2.55 заключается договор на организацию перевозки воспитанников;

50.2.56 заключается договор на оказание услуг по прохождению обязательного медицинского осмотра работников

50.2.57 закупаются товары, работы, услуги, стоимость которых составляет до шестисот тысяч рублей за одну закупку, при этом совокупный годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать: в части закупок до ста тысяч рублей 20 процентов, а в части закупок от ста тысяч до семисот тысяч рублей 30 процентов от совокупного годового объема закупок.

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 пункте 5 части 2 статьи 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 части 2 статьи 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 части 3.1 статьи 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 части 3 статьи 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 части 6.1 статьи 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 описание 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 пункту 3.2. статьи 3 Закона о закупках, способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

В соответствии со 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.

Как следует из части 1 статьи 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 неизменяемых 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.

Вместе с тем, Управление приходит к выводу о том, что вышеописанные нормы Положения МАОУ «КСОШ-ДС» противоречат принципам закупочной деятельности, указанным в части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ.

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 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 (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 низкоконкурентных 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 МАОУ «КСОШ-ДС» 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 не оказывать влияние на состояние конкуренции.

Таким образом, действия МАОУ «КСОШ-ДС» (<<--->>) по установлению в Положении, в том числе условий, позволяющих осуществлять закупку у единственного поставщика во всех случаях и при любых потребностях без проведения конкурентных процедур, независимо от наличия конкурентного рынка, в отсутствие обоснования и срочной потребности не соответствуют требованиям Закона №223-ФЗ и нарушают часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, так как создают возможность привлечения исполнителя без проведения торгов, что, в свою очередь, приводит к дискриминации, отсутствию равноправия, справедливости, необоснованному ограничению конкуренции по отношению к участникам закупки, а также экономически неэффективному расходованию денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг.

Следовательно, вышеуказанные действия МАОУ «КСОШ-ДС», расположенного по адресу: <<--->>, содержат признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного издан приказ Ханты-Мансийского УФАС России от 25.07.2023 №130/23 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения МАОУ «КСОШ-ДС» части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело **№086/01/17-1204/2023** к рассмотрению **на «11» августа 2023 года в «14» час. «30» мин.** по адресу: г. Ханты-Мансийск, <<--->>
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя: Счетно-контрольную палату города Пыть-Яха (<<--->>).
3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика:

Муниципальное автономное общеобразовательное учреждение «Комплекс средняя общеобразовательная школа-детский сад» (<<--->>).

4. В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Муниципальному автономному общеобразовательному учреждению «Комплекс средняя общеобразовательная школа-детский сад» **представить в срок до «09» августа 2023 года** следующие документы (информацию):

- мотивированно-правовое обоснование включения каждого основания закупки у единственного поставщика в Положение о закупке (пояснить почему закупка по тому или иному обоснованию, указанному в Положении о закупках, не может быть проведена конкурентным способом), в случае ссылки на документы, отсутствующие в открытом доступе, необходимо предоставить копии таких документов;

- другие документы в обоснование своей позиции по данному делу.

Явка лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, и (или) их представителей с надлежаще оформленной доверенностью для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации обязательна. В случае неявки указанных лиц, дело по признакам нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации будет рассмотрено в их отсутствие.

Копии документов должны быть заверены надлежащим образом, направлены с приложением сопроводительного письма (с указанием перечня прилагаемых документов, количества листов и экземпляров). В случае невозможности представления какого-либо из перечисленных документов, необходимо представить письменные объяснения о причинах его отсутствия.

Ввиду необходимости принятия дополнительных мер для снижения рисков террористической угрозы рассмотрение дела будет осуществляться исключительно посредством видеоконференцсвязи с помощью системы TrueConf.

Для целей принятия дистанционного участия в рассмотрении дела сторонам необходимо перейти по гиперссылке <<--->>

Сторонам направить на адрес электронной почты Ханты-Мансийского УФАС России fo86@fas.gov.ru документы, подтверждающие полномочия лиц, участвующих в рассмотрении дела.

Председатель Комиссии <<--->