

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

об обстоятельствах дела о нарушении антимонопольного законодательства

№ 012/01/17-370/2022

30 июня 2022 года
Ола

г. Йошкар-

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии – заместителя руководителя - начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти <...>;

членов Комиссии:

< ... > – государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

< ... > – специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

в присутствии законного представителя МАУ «Центр детского здорового питания г. Йошкар-Олы» <...>, представителя по доверенности МАУ «Центр детского здорового питания г. Йошкар-Олы» <...>;

рассмотрев дело № 012/01/17-370/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного по признакам нарушения МАУ «Центр детского здорового питания г. Йошкар-Олы» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося во включении в Положение о закупке положений пункта 23 статьи 19, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции,

Руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

у с т а н о в и л а:

Приказом Марийского УФАС России от 29 апреля 2022 года № 78 в

отношении МАУ «Центр детского здорового питания г. Йошкар-Ола» (далее – МАУ «ЦДЗП») возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося во включении в Положение о закупке положений пункта 23 статьи 19, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Определением от 06.05.2022 о назначении дела № 012/01/11-370/2022 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, настоящее дело назначено к рассмотрению на 31.05.2022 в 11 часов 00 минут, запрошены необходимые документы и сведения.

Во исполнение указанного определения ответчиком представлены запрашиваемые сведения.

Определением об отложении рассмотрения дела от 31.05.2022, рассмотрение дела отложено на 30.06.2022.

В рамках рассмотрения дела Комиссией установлены следующие обстоятельства.

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

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

Таким образом, из вышесказанного следует, что муниципальное автономное учреждение «Центр детского здорового питания г. Йошкар-Олы» подпадает под действие Закона о закупках и обязано вести свою закупочную деятельность в соответствии с нормами и правилами данного закона.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми

актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

Материалами проверки установлено, что правовой акт, регламентирующий правила закупки МАУ «ЦДЗП» (Положение о закупке) размещен Учреждением в ЕИС 19.11.2021.

Частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках закреплено, что конкурентные закупки осуществляются путем проведения: торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукциона (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запроса котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запроса предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений); иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 настоящей статьи. Согласно части 3.2 данной 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.

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

Так, пунктом 23 статьи 19 Положения о закупке МАУ «ЦДЗП» установлено, что процедура закупки у единственного поставщика может применяться Заказчиком в случае осуществляются закупки товаров, работ, услуг, стоимость которых, не превышает один миллион рублей.

На основании указанного Положения, МАУ «ЦДЗП» заключались договора с единственными поставщиками – ООО «Орбита-М», ООО «Сладкий двор», ООО «Бакалея ТД», ИП В., ООО «Агропродукт», ИП К., ООО «ПТО+», АО «Молоко», ЗАО «Сернурский сырзавод», ИП П., ООО «Спецторг+», ООО «Молпрод», ООО «Парус-Плюс», ООО «Кредо», ООО «Агрофуд».

Частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции установлено, что при

рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

По результатам проведенного анализа состояния конкуренции на рынке поставки продуктов питания (сахар, соль, мясо, рыбная продукция, мука, кондитерские изделия, молочная продукция, крупы и т.д.) установлено, что в торгах, проводимых на территории города Йошкар-Олы принимают такие организации, как

Кроме того, из ответа ООО «Альманах» № 21 от 20.06.2022 также следует, что Общество участвует в торгах по поставкам следующих продуктов питания: кондитерские изделия, консервы (рыба, мясо). Общество отметило, что готовы участвовать в торгах с любыми заинтересованными лицами.

Помимо этого, изучив закупочную деятельность других заказчиков на территории города Йошкар-Олы, Марийское УФАС России приходит к выводу, что заказчики проводят конкурентные процедуры по отбору поставщика продуктов питания (№ 32110953658, № 32211381198, № 32211378566). При этом участниками таких закупок становятся такие хозяйствующие субъекты, как ООО КП «Детский», ООО «Веста», ООО «Тандем», ООО «Фудторг», СППК «Возрождение».

Таким образом рынок поставки продуктов питания также является конкурентным.

При таких обстоятельствах, Заказчик, включив в Положение о закупке право заключения договора с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), стоимость которого не превышает 1 млн. рублей, обеспечил возможность проведения закупки с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в любых случаях и при любых потребностях без проведения конкурентных процедур, независимо от наличия конкурентного рынка, что, в свою очередь, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

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

В пункте 9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона № 223-ФЗ, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018 указано, что для целей экономической эффективности закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконтурных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным причинам (например,

ликвидация последствий чрезвычайных ситуаций, последствий непреодолимой силы).

Кроме того, закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика возможна по результатам несостоявшейся конкурентной закупочной процедуры. Отдавая в отдельных случаях предпочтение такому способу как осуществление закупки у единственного поставщика, заказчик должен иметь разумные и объективные причины, объясняющие, что применение конкурентных процедур либо является неэффективным (например, если товарный рынок ограничен или цены на объект закупки колеблются в узком диапазоне), либо в значительной степени лишают заказчика того результата, которого он намеревался достичь, планируя закупку (осуществление срочного размещения заказа, закупка на товарном рынке, где преобладает недобросовестная конкуренция). В ином случае выбор данного неконкурентного способа размещения заказа представляет собою злоупотребление правом, намеренное уклонение от конкурентных процедур вопреки принципам осуществления закупок, а также целям правового регулирования в данной сфере (определение Верховного Суда Российской Федерации от 16.09.2021 № 306-ЭС21-11589).

Таким образом, действия Учреждения по включению в Положение о закупке способа закупки у единственного поставщика на сумму, не превышающую 1 000 000 (один миллион) рублей, могут квалифицированы антимонопольным органом как нарушение запрета, предусмотренного части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, поскольку могут привести к злоупотреблению со стороны заказчика при осуществлении закупки у единственного поставщика.

Пункт 37 Постановления Пленума ВС РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства», о том, что правила статьи 17 Закона о защите конкуренции на неконкурентные закупки не распространяются, в рассматриваемом случае не применим, поскольку нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции со стороны заказчика выявлены не при осуществлении закупки товаров, работ, услуг у единственного поставщика согласно Положению о закупке, а при включении в Положение о закупке случаев закупок у единственного поставщика, которые могут повлечь ограничение конкуренции (необоснованное ограничение конкурентных закупок расширенным перечнем неконкурентных закупок), что исключает в данной части применение абзаца 3 пункта 37 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия в соответствии с частями 1, 2 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции приходит к выводу, что в действиях ответчика имеется нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося во включении в Положение о закупке положений пункта 23 статьи 19, которое приводит или может привести к

недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии (часть 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции).

Председатель Комиссии

Члены Комиссии