

**РЕШЕНИЕ**

**по делу №ТО002/01/17-1321/2023 о нарушении антимонопольного законодательства**

Резолютивная часть решения оглашена 14.11.2023

В полном объеме решение изготовлено 27.11.2023  
Пушкина, 95

г. Уфа, ул.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

**Председатель Комиссии:**

<...>

**Члены Комиссии:**

<...>

<...>

при участии представителей:

от ГУП «Башавтотранс» РБ - <...>

рассмотрев дело № 002/01/17-1321/2023 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ГУП «Башавтотранс» РБ <...> части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

**УСТАНОВИЛА:**

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее – Управление) в ходе контроля за соблюдением антимонопольного законодательства проанализировано Положение о закупках товаров, работ и услуг ГУП «Башавтотранс» РБ <...>

В ходе рассмотрения материалов Комиссией Управления было установлено следующее.

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.

В соответствии с ч. 1 ст. 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223) целями регулирования настоящего 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.

Как следует из содержания ч. 1 ст. 3 Закона о закупках 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 ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений ч. 3 ст. 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке не должно вступать в противоречие с нормами Закона о закупках, а также является не единственным документом, которым должен руководствоваться заказчик при осуществлении закупки.

В соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона о закупках, 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, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно ч. 1 ст. 1 Закона о закупках целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в ч. 2 указанной 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.

Согласно п. 1 ч. 2 ст. 1 Закона о закупках настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными корпорациями, государственными компаниями, публично-правовыми компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обращения с твердыми коммунальными отходами, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской

Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

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

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

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

Под неконкурентной закупкой понимается закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи.

Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

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

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

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

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

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

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

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

следующими правилами:

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

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

четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

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

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

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

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

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

Согласно п. 3.2. ст. 3 Закона № 223, способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

В соответствии со ст. 3.6. Закона № 223 порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

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.

ГУП «Башавтотранс» РБ является хозяйствующим субъектом, осуществляющим закупочную деятельность в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Генеральным директором ГУП «Башавтотранс» РБ от 20.06.2023 утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг ГУП «Башавтотранс» РБ (далее – Положение о закупках).

В ходе анализа Положения о закупках Управлением установлено следующее.

Случаи закупки у единственного поставщика регламентированы в статье 6.8 Положения о закупке - «Порядок осуществления закупки товаров, работ, услуг у единственного Поставщика».

Согласно п. 6.8.1. Положения о закупке закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться в следующих случаях:

1) осуществляются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд Заказчика на сумму, не превышающую 100 тыс. рублей, а в случае, если годовая выручка заказчика за отчетный финансовый год составляет более чем 5 млрд. рублей, - на сумму, не превышающую 500 тыс. рублей;

2) при сумме одной закупки более 100 тыс. рублей (или более 500 тыс. рублей в случае, если годовая выручка заказчика за отчетный финансовый год составляет более чем 5 млрд. рублей), и соблюдении хотя бы одного из условий п. 6.8.2.

Данный пункт Положения о закупке позволяет закупать товары, работы, услуги и на конкурентных рынках. При этом годовой лимит таких закупок как, например, для Заказчиков в рамках Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон №44-ФЗ), не установлен. Это могло (может) повлечь злоупотребление со стороны Предприятия проведением закупок в рамках указанного пункта Положения о закупках на конкурентных рынках.

В соответствии с п.п.1 п. 6.8.2. Положения о закупке Заказчик вправе осуществить закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случае, если стоимость закупаемых заказчиком товаров, работ, услуг не превышает 5 000 000,00 (пять миллионов) рублей.

При этом данная сумма ничем необоснована и является явно завышенной. В свою очередь, это позволяет закупать товары, работы и услуги по усмотрению заказчика, в том числе на конкурентных рынках, что повлечет за собой необоснованное ограничение круга потенциальных участников, нарушает принципы осуществления закупочной деятельности (ч.1 ст. 3 Закона о закупках) и положения ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

Помимо этого, Заказчик предусмотрел закупки у единственного поставщика на следующих конкурентных рынках:

П.п. 4 п. 6.8.2 - требуется закупить товары (работы, услуги) с целью обеспечить участие Заказчика в выставке, конференции, семинаре, стажировке.

Однако указанный подпункт Положения о закупке не конкретизирует товары (работы, услуги), что позволяет Заказчику закупать любые товары (работы, услуги), мотивируя это участием в выставке и т.п., без учета обращения указанных товаров (работ, услуг) на конкурентных рынках.

П.п. 5 п. 6.8.2 - возникла срочная потребность в закупаемых товарах (работах, услугах) и применить другие способы закупки невозможно из-за отсутствия времени, необходимого для их проведения, в следующих случаях:

- уполномоченный орган отменил результаты закупки, проведенной конкурентным способом (в ситуации, когда повторное проведение закупки конкурентным способом невозможно);

- договор с победителем закупки не заключен по причине уклонения этого поставщика от заключения, провести конкурентную процедуру закупки с учетом требуемых сроков исполнения невозможно.

По данному подпункту необходимо отметить, что вышеуказанные закупки должны осуществляться на тех же самых условиях, на которых была объявлена конкурентная процедура. В Положении о закупке Предприятия этой нормы не имеется, что дает возможность Заказчику менять условия закупки, не проводя новую процедуру и заключать договор по своему усмотрению.

П.п. 6 п. 6.8.2 Положения о закупке - процедура закупки признана несостоявшейся, поскольку подана (допущена к участию) единственная заявка, или признана безрезультатной, поскольку не подано (не допущено к участию) ни одной заявки. Вместе с тем, в данном пункте аналогично предыдущему не указано, что договор должен быть заключен на тех же условиях, по которым проведена конкурентная процедура. При этом Заказчик может искусственно создать ситуацию, когда до окончания срока подачи заявок не будет подана (не допущена к участию) ни одна заявка, либо подана (допущена к участию) единственная заявка.

П.п. 11 п. 6.8.2 Положения о закупке - закупаются услуги по техническому и санитарному содержанию помещений Заказчика.

Однако рынок услуг по техническому и санитарному содержанию помещений является конкурентным. Соответственно, включение данного подпункта в Положение о закупке с целью возможности заключения договора с единственным поставщиком не соответствует требованиям Закона о закупках и статьи 17 Закона о защите конкуренции.

П.п. 13 п. 6.8.2 - закупаются услуги государственных организаций, корпораций, компаний, учреждений и фондов, а также подведомственных им юридических лиц.

Из данного подпункта не следует, что закупка не будет осуществляться на конкурентных рынках.

П.п. 19 п. 6.8.2 - осуществляется закупка услуг аренды недвижимого имущества и транспортных средств.

Между тем, необходимо отметить, что рынки аренды недвижимого имущества и транспортных средств в целом являются конкурентными.

П.п. 30 п. 6.8.2 - осуществляется закупка услуг определения стоимости аренды объектов недвижимого имущества, определения рыночной стоимости объектов недвижимого имущества. Однако данный рынок является конкурентным.

П.п. 39 п. 6.8.2 - возникновение потребности в закупке юридических услуг, в том числе услуги нотариусов и адвокатов.

По рынку оказания юридических услуг, в том числе адвокатов, необходимо отметить, что при наличии собственной юридической службы не свидетельствует об обоснованности и эффективности расходования денежных средств. Конкретизации, для каких конкретно случаев требуются адвокаты, Положение о закупках не содержит. В этой связи, п.п. 39 п. 6.8.2 Положения о закупке, в указанной части, не соответствует требованиям Закона о закупках.

При этом закупка нотариальных услуг уже отражена в п.п. 22 п. 6.8.2 Положения о закупке.

П.п. 46 п. 6.8.2 - заключение договора, при условии, что закупка связана с необходимостью использования товаров, работ, услуг при проведении мероприятий российского и международного уровня (форумы, спортивные игры, прием официальных делегаций и т.д.);

П.п. 49 п. 6.8.2 - заключение договора на оказание транспортных услуг по перевозке груза наземным транспортом;

П.п. 50 п. 6.8.2 - заключение договора на оказание услуг для уменьшения кадастровой стоимости объектов недвижимого имущества (здания, сооружения, земельный участок и т.д.);

П.п. 52 п. 6.8.2 - заключение договора на поставку новогодних подарков для работников предприятия;

П.п. 53 п. 6.8.2 - заключение договора на оказание полиграфических услуг, в т.ч. поставка печатной продукции;

П.п. 56 п. 6.8.2 - заключение договора с официальным дилером, официальным дистрибьютором, заводом-изготовителем (товара, работ, услуг).

Вышеуказанные рынки также являются конкурентными.

Таким образом, ГУП «Башавтотранс» РБ предусмотрело закупки у единственного поставщика на конкурентных рынках. Между тем, как следует из ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, при закупке

товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

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

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках 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 о закупках.

Законом о закупках 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 3.2 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 о закупках).

Это право должно реализовываться с учетом целей правового регулирования в сфере закупочной деятельности отдельными видами юридических лиц и принципов, закрепленных в законе.

Организационные и правовые основы защиты конкуренции определены Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), целями которого согласно части 2 статьи 1 данного закона являются, в частности, обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Статья 17 Закона о защите конкуренции запрещает действия заказчиков, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при осуществлении закупок товаров, работ и услуг в соответствии с Законом о закупках.

Конкуренция представляет собой 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 (пункт 7 статьи 4).

На основании пунктов 2 и 3 части 1, части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции к таким действиям, в частности, относятся создание участнику закупки преимущественных условий участия, нарушение порядка определения победителя по результатам закупочной процедуры.

Следовательно, изложенные обстоятельства влекут за собой необоснованное ограничение круга потенциальных участников, нарушение принципов осуществления закупочной деятельности (ч. 1 ст. 3 Закона о закупках) и положения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

В п.9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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 осуществляться закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), обратное повлечет за собой необоснованное ограничение круга потенциальных участников, нарушит принципы осуществления закупочной деятельности (ч. 1 ст. 3 Закона о закупках) и положения ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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).

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

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 Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 16.09.2021 N 306-ЭС21-13429 по делу № А57-6544/2020).

Следовательно, выбор ГУП «Башавтотранс» РБ неконкурентного способа проведения закупок представляет собою злоупотребление правом, уклонением от конкурентных процедур вопреки принципам осуществления закупок, а также целям правового регулирования Закона о закупках в данной сфере.

Кроме того, наличие сведений об иных хозяйствующих субъектах, реализующих закупаемый



товар, выполняющих работы и услуги свидетельствует о необоснованном ограничении круга потенциальных участников, нарушает принципы осуществления закупочной деятельности и положения законодательства о защите конкуренции.

Изложенное означает, что несоблюдение заказчиками отдельных требований Закона о закупках может одновременно свидетельствовать о нарушении антимонопольного законодательства.

В соответствии с ч. 1 ст. 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.

Верховным судом РФ в Обзоре судебной практики от 16.05.2019 сделан вывод о том, что в Положении о закупке должны быть ограничения для применения способа закупки у единственного поставщика: нельзя проводить закупки у единственного поставщика по своему усмотрению на конкурентных рынках. Указанные обстоятельства влекут за собой необоснованное ограничение круга потенциальных участников, нарушает принципы осуществления закупочной деятельности (ч.1 ст. 3 Закона о закупках) и положения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

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

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

Таким образом, ряд норм Положения о закупках ГУП «Башавтотранс» РБ, позволяющих осуществлять закупки у единственного поставщика на конкурентных рынках, не соответствует нормам Закона о закупках и приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

01.08.2023 ГУП «Башавтотранс» РБ направило в адрес Управления отзыв (исх.№ 07-3/3432 — вх. № 11733-ЭП/23), в котором отмечает, что Положение о закупке предусматривает как конкурентные процедуры, так и предусмотренные законодательством закупки у единственного поставщика.

Законом № 223 установлена правовая конструкция, предусматривающая самостоятельность заказчика в осуществлении закупочной деятельности. Способы и случаи проведения неконкурентной закупки, в том числе закупки у единственного поставщика устанавливаются положением о закупке.

Заказчик вправе исходя из особенностей своей хозяйственной деятельности рассмотреть вопрос об установлении в положении о закупке случаев для осуществления закупок требуемых товаров, работ, услуг в сокращенные сроки и без проведения конкурентных способов закупок, в том числе путем закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Ограничение по сумме договоров, заключаемых по результатам реализации того или иного способа закупки, предусмотренного положением о закупке, номенклатурекупаемых товаров, работ, услуг в Законе № 223 не содержится.

Законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не предусмотрены требования к порядку обоснования выбора конкретного лица в качестве единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

Поэтому, при рассмотрении обоснованности установления тех или иных случаев осуществления закупки у единственного поставщика необходимо руководствоваться в том числе целью Закона № 223 — создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, в товарах, работах, услугах.

Комиссия не может согласиться с доводами ГУП «Башавтотранс» РБ, поскольку они не опровергают факт возможности осуществления закупок ГУП «Башавтотранс» РБ на конкурентных рынках, а это, в свою очередь, нарушает основные принципы и цели Закона о закупках и создает возможность для злоупотребления Обществом проведением закупок у единственного поставщика.

05.10.2023 ГУП «Башавтотранс» РБ письмом вх.№ 15519-ЭП/23 направило дополнение к отзыву, в котором представило проект Положения о закупке.

Так, в проект вносимых изменений в Положение о закупке ГУП «Башавтотранс» РБ (далее – Проект Положения о закупках) были внесены следующие изменения:

- исключены п.п. 1,4,11,13,30,39,46,49,50,52,53,56 п. 6.8.2 Положения о закупках;

- п. 6.8.1 Положения о закупках изложен в следующей редакции: Закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться в следующих случаях:

1) осуществляются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд Заказчика на сумму, не превышающую 100 тыс. рублей, а в случае, если годовая выручка заказчика за отчетный финансовый год составляет более чем 5 млрд. рублей,

- на сумму, не превышающую 500 тыс. рублей. Предельный совокупный годовой объем таких закупок не может превышать 10 (десять) % от Уставного фонда Заказчика.

2) при сумме одной закупки более 100 тыс. рублей (или более 500 тыс. рублей в случае, если годовая выручка заказчика за отчетный финансовый год составляет более чем 5 млрд. рублей), и соблюдении хотя бы одного из условий п.6.8.2.

- п.п. 5 п. 6.8.2. Положения о закупках изложен в следующей редакции:

возникла срочная потребность в закупаемых товарах (работах, услугах) и применить другие способы закупки невозможно из-за отсутствия времени, необходимого для их проведения, в следующих случаях:

1) стоимость закупаемых заказчиком товаров (работ, услуг) в рамках 1 (одного) договора, не превышает 5 000 000,00 (пять миллионов) рублей, при этом годовой совокупный стоимостной объем таких договоров не должен превышать 1% (один процент) от планируемого значения выручки Заказчика в текущем году;

2) возникли чрезвычайные обстоятельства (авария, иная чрезвычайная ситуация природного или техногенного характера, обстоятельства непреодолимой силы);

3) во исполнение поручений государственных органов власти на основании документальных официальных обращений, предметом которых является поставка товара, выполнение работ/оказание услуг в рамках проведения мероприятий регионального (межрегионального), общероссийского и международного уровня;

4) при закупке товаров, работ, услуг, в случае расторжения договора по решению суда либо расторжения во внесудебном порядке, в том числе в одностороннем порядке в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) своих обязательств по договору и по соглашению сторон. 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;

5) договор с победителем закупки не заключен по причине уклонения этого поставщика от заключения, при этом иные участники отсутствовали или заявки таких участников по итогам рассмотрения не были допущены, либо участники не воспользовались своим правом на заключение договора (отказались от его заключения), при соблюдении всех существенных условий, которые были определены конкурентной процедурой, а также нормами гражданского законодательства;

- п.п. 6 п. 6.8.2. Положения о закупках изложен в следующей редакции: процедура закупки признана безрезультатной, поскольку не подано (не допущено к участию) ни одной заявки, при соблюдении всех существенных условий, которые были определены конкурентной процедурой, а также нормами гражданского законодательства;

- п.п. 19 п. 6.8.2. Положения о закупках изложен в следующей редакции: осуществляется закупка услуг аренды недвижимого имущества, целевым назначением которого является бесперебойность оказания услуг населению и/или обеспечение непрерывности производственного процесса;

Комиссия считает, что п. 6.8.2, утвержденный в Проекте Положения о закупках устраняет допущенные ранее в Положении о закупках нарушения Закона о закупках частично. Так, Комиссия считает, что ч. 1 п.п. 5 п. 6.8.2 Проекта Положения о закупках требуют дополнительного обоснования, а именно:

Так, ч. 1 п.п. 5 п. 6.8.2 Проекта Положения о закупках изложена в следующей редакции: возникла срочная потребность в закупаемых товарах (работах, услугах) и применить другие способы закупки невозможно из-за отсутствия времени, необходимого для их проведения, когда стоимость закупаемых заказчиком товаров (работ, услуг) в рамках 1 (одного) договора, не превышает 5 000 000,00 (пять миллионов) рублей, при этом годовой совокупный стоимостной объем таких договоров не должен превышать 1% (один процент) от планируемого значения выручки Заказчика в текущем году.

Между тем, проведение данной закупки у единственного поставщика в условиях неопределенности случаев, когда данная часть должна быть применена, а также в условиях наличия ч. 2 п.п. 5 п. 6.8.2 Положения о закупках, в котором уже предусмотрено проведение закупки у единственного поставщика в условиях срочной необходимости, при возникновении чрезвычайных обстоятельств, создает для ГУП «Башавтотранс» РБ необоснованно применять не связанные между собой части 1 и 2 подпункта 5 пункта 6.8.2 Положения о закупках в одних и тех же случаях, что является ограничением конкуренции.

12.10.2023 Управлением вынесено Заключение об обстоятельствах дела № ТО002/10/17-1321/2023, в котором Комиссия, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о том, подпункт 1 пункта 6.8.1, а также подпункты 4,5,6,11,13,19,30,39,46,49,50,52,53,56 пункта 6.8.2 Положения о закупке товаров, работ, услуг ГУП «Башавтотранс» РБ в редакции от 20.06.2023 не соответствовали нормам Закона № 223, часть 1 подпункта 5 пункта 6.8.2 Проекта Положения о закупке товаров, работ, услуг ГУП «Башавтотранс» РБ не соответствовал(-ет) нормам Закона № 223, приводит или может привести к ограничению конкуренции на товарных рынках и являются нарушением ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

13.11.2023 ГУП «Башавтотранс» РБ письмом (исх.№ б/н - вх.№ 17806-ЭП/23) представило отзыв на Заключение, в котором указало, что предприятием принято решение о внесении в изменения в Положение о закупках товаров, работ и услуг ГУП «Башавтотранс» РБ.

Так, подпункт 5 пункта 6.8.2 Проекта Положения о закупке товаров, работ, услуг ГУП «Башавтотранс» был изложен в следующей редакции:

Возникла срочная потребность в закупаемых товарах (работах, услугах) и применить другие способы закупки невозможно из-за отсутствия времени, необходимого для их проведения, в таких случаях как:

- возникли чрезвычайные обстоятельства (авария, иная чрезвычайная ситуация природного или техногенного характера, обстоятельства непреодолимой силы);
- во исполнение поручений государственных органов власти на основании документарных официальных обращений, предметом которых является поставка товара, выполнение работ/оказание услуг в рамках проведения мероприятий регионального (межрегионального), общероссийского и международного уровня;
- при закупке товаров, работ, услуг, в случае расторжения договора по решению суда либо расторжения во внесудебном порядке, в том числе в одностороннем порядке в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) своих обязательств по договору и по соглашению сторон. 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;
- договор с победителем закупки не заключен по причине уклонения этого поставщика от заключения, при этом иные участники отсутствовали или заявки таких участников по итогам рассмотрения не были допущены, либо участники не воспользовались своим правом на заключение договора (отказались от его заключения), при соблюдении всех существенных условий, которые были определены конкурентной процедурой, а также нормами гражданского законодательства.

Таким образом, ГУП «Башавтотранс» РБ скорректировало подпункт 5 пункта 6.8.2 Проекта Положения о закупке товаров, работ, услуг ГУП «Башавтотранс» РБ с учетом замечаний Комиссии. При этом Комиссией установлено, что Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ГУП «Башавтотранс» РБ было утверждено и размещено в указанной редакции 13.11.2023. Тем самым, ГУП «Башавтотранс» устранило ранее допущенные нарушения в рамках рассмотрения антимонопольного дела. В этой связи, основания для выдачи предписания отсутствуют.

Рассмотрев дело № 002/01/17-1321/2023 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ГУП «Башавтотранс» РБ <...> части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, чч. 1 – 4 ст. 41 Закона о защите конкуренции, Комиссия Башкортостанского УФАС России,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать ГУП «Башавтотранс» РБ <...> нарушившим часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся во включении в Положение о закупке ГУП «Башавтотранс» РБ в редакции от 20.06.2023 случаев закупки у единственного поставщика на конкурентных рынках (подпункт 1, 4, 5, 6, 11, 13, 19, 30, 39, 46, 50, 52, 53, 56 пункта 6.8.2, пункт 6.8.1) в нарушение требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Федерального закона от 26.07.2006 № 135–ФЗ «О защите конкуренции», что привело или могло привести к ограничению конкуренции.
2. Предписание ГУП «Башавтотранс» РБ <...> не выдавать в связи с устранением нарушения антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Республики Башкортостан в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>