

Решение по делу №033/01/17-475/2022

РЕШЕНИЕ
по делу № 033/01/17-475/2022

Резолютивная часть решения оглашена 13 октября 2022 года.
Решение в полном объеме изготовлено 13 октября 2022 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Владимирского УФАС России) в составе:

П. – председателя Комиссии (руководителя Управления);

М. – члена Комиссии (начальника отдела антимонопольного контроля торгов и органов власти);

В.– члена Комиссии (ведущего специалиста - эксперта отдела антимонопольного контроля торгов и органов власти);

в присутствии представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства

- в присутствии представителя ООО «Аэратор» Р, действующей на основании доверенности от *****,

в присутствии представителя лица, располагающего сведениями об обстоятельствах дела – А., действующей на основании доверенности от *****,

рассмотрев материалы дела № 033/01/17-475/2022, возбужденного по признакам нарушения статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ООО «Аэратор» (ОГРН: 1053302101918, ИНН: 3334005067, адрес места нахождения: 602264, Владимирская область, г. Муром, Радиозаводское шоссе, д. 7),

УСТАНОВИЛА:

Пунктом 3 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции антимонопольному органу предоставлено право возбудить дело о нарушении антимонопольного

законодательства при обнаружении антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства.

25.07.2022 издан приказ Владимирского УФАС России от № 141/22 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Аэратор» (ОГРН: 1053302101918, ИНН: 3334005067, адрес места нахождения: 602264, Владимирская область, г. Муром, Радиозаводское шоссе, д. 7) по признакам нарушения, предусмотренного частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Управление Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области (далее - Владимирское УФАС России) в процессе осуществления государственной функции по контролю за соблюдением норм Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установило факт утверждения ООО «Аэратор» (ИНН 3334005067) положения о закупках, его размещения на сайте <https://zakupki.gov.ru/>.

По результатам анализа размещенной на сайте <https://zakupki.gov.ru/> информации, установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства. В частности, установлены следующие обстоятельства.

Решением единственного участника ООО «Аэратор» № 7 от 30.10.2013 утверждено положение «О закупках товаров, работ, услуг для собственных нужд Общества с ограниченной ответственностью «Аэратор» (первая редакция). Данная редакция содержит 51 основание для проведения неконкурентной закупки путем закупки у единственного поставщика (п. 4.6.1-4.6.51).

Решением единственного участника ООО «Аэратор» № 3 от 28.03.2017 утверждено положение «О закупках товаров, работ, услуг для собственных нужд Общества с ограниченной ответственностью «Аэратор» (вторая редакция). Данная редакция содержит 52 основания для проведения неконкурентной закупки путем закупки у единственного поставщика (п. 4.6.1-4.6.52).

Решением единственного участника ООО «Аэратор» №5 от 27.12.2018 г. утверждено положение «О закупках товаров, работ, услуг для собственных нужд Общества с ограниченной ответственностью «Аэратор» (третья редакция). Данная редакция содержит 60 оснований для проведения неконкурентной закупки путем закупки у единственного поставщика (п.7.1, пп. 1-60).

Решением единственного участника ООО «Аэратор» №5 от 25.05.2022.2018 г. утверждено положение «О закупках товаров, работ, услуг для собственных нужд Общества с ограниченной ответственностью «Аэратор» (четвертая редакция). Данная редакция содержит 60 оснований для проведения неконкурентной закупки путем закупки у единственного поставщика (п.6.1, пп. 1-60).

Решением единственного участника ООО «Аэратор» № 8 от 28.06.2022 в четвертую редакцию положения внесены изменения. Пятая редакция содержит 60 оснований для проведения неконкурентной закупки путем закупки у единственного поставщика (п.6.1, пп. 1-60).

Решением единственного участника ООО «Аэратор» № 6 от 31.08.2022 утверждены изменения в положение «О закупках товаров, работ, услуг для собственных нужд Общества с ограниченной ответственностью «Аэратор» в редакции, утвержденной решением единственного участника ООО «Аэратор» № 5 от 25.05.2022. Данная редакция содержит 34 основания для проведения неконкурентной закупки путем закупки у единственного поставщика (п.6.1, пп. 1-34).

Здесь и далее текст положения «О закупках товаров, работ, услуг для собственных нужд Общества с ограниченной ответственностью «Аэратор» (далее также – Положение)

приводится в соответствии с редакцией, утвержденной Решением единственного участника ООО «Аэратор» № 8 от 28.06.2022.

В соответствии с разделом Положения «термины и определения», заказчик – Заказчик – Общество с ограниченной ответственностью «АЭРАТОР» (ИНН 3334005067).

Закупка - совокупность действий Заказчика, направленных на определение поставщика (подрядчика, исполнителя), способного удовлетворить потребности Заказчика в товарах (работах, услугах).

Закупка у единственного поставщика - процедура закупки, при которой договор на поставку товаров (выполнение работ, оказание услуг) заключается без проведения конкурентных процедур.

Положение разработано на основании Закона N 223-ФЗ с целью регламентации закупочной деятельности Заказчика (п. 1.1.1.)

При осуществлении закупок Заказчик руководствуется Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, Законом № 223-ФЗ, Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и иными федеральными законами и нормативными правовыми актами РФ, настоящим Положением.

В соответствии с п. 1.1.4., Положение устанавливает полномочия Заказчика, комиссии по осуществлению закупок, порядок планирования и проведения закупок, требования к извещению об осуществлении закупок, документации о закупках, порядок внесения в них изменений, размещения разъяснений, требования к участникам таких закупок и условия их допуска к участию в процедуре закупки, порядок заключения, исполнения договора и изменения его условий, способы закупки, условия их применения и порядок проведения, а также иные положения, касающиеся обеспечения закупок.

Исходя из п. 1.2.1. Положения, закупки осуществляются в следующих целях:

1) создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей Заказчика в товарах, работах, услугах, в том числе для коммерческого использования, с установленными им показателями;

2) реализация мер, направленных на сокращение издержек Заказчика;

3) обеспечение гласности и прозрачности деятельности Заказчика;

4) обеспечение целевого и эффективного использования средств;

5) предотвращение коррупции и других злоупотреблений;

6) развитие и стимулирование добросовестной конкуренции.

В соответствии с п. 1.3.1. Положения, закупки могут быть конкурентными и неконкурентными.

Как указывается в п. 1.3.2. Положения, конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс);

2) аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион);

3) запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, открытый запрос предложений);

4) запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок).

Согласно п. 1.3.3. Положения, неконкурентными признаются: закупка у единственного поставщика

В соответствии с п. 6.1 раздела 6 Положения, Закупка у единственного поставщика осуществляется Заказчиком, если:

1) необходимо осуществить закупку товара, работы или услуги, в том числе предусмотренных в Перечне товаров, работ и услуг, утвержденном Постановлением

Правительства Российской Федерации от 21.06.2012 № 616, на сумму, не превышающую один миллион рублей с учетом НДС по одному договору;

2) требуется закупить товары (работы, услуги), которые могут быть поставлены (выполнены,

оказаны) только конкретным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) и равноценная замена которых невозможна, или какой-либо конкретный поставщик (исполнитель, подрядчик) обладает исключительными правами в отношении данных товаров (работ, услуг) или уникальной компетенцией на рынке закупаемых товаров (работ, услуг);

3) нужно провести дополнительную закупку товаров или закупку товаров, необходимых для обслуживания, ремонта и (или) обеспечения бесперебойной работы ранее приобретенных товаров, а также товаров, работ и услуг, которые связаны с их обслуживанием и сопровождением;

4) требуется закупить товары (работы, услуги) с целью обеспечить участие Заказчика в выставке, конференции, семинаре, стажировке, соревнованиях и турнирах;

5) 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:

- возникли чрезвычайные обстоятельства (авария, иная чрезвычайная ситуация природного или техногенного характера, обстоятельства непреодолимой силы, при необходимости срочного медицинского вмешательства);

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

- расторгнут неисполненный договор и необходимо завершить его исполнение, но невозможно провести конкурентную процедуру закупки с учетом требуемых сроков исполнения;

6) процедура конкурентной закупки признана несостоявшейся, поскольку не подано (не допущено к участию) ни одной заявки либо подана (допущена к участию) единственная заявка;

7) возникла потребность в услугах по предоставлению банковской гарантии в обеспечение исполнения обязательств по договору с третьим лицом;

8) Заказчик является исполнителем по договору и в процессе его исполнения возникла потребность в товарах (работах, услугах), но проводить конкурентную процедуру нецелесообразно из-за отсутствия времени либо исходя из условий такого договора;

9) закупаются коммунальные услуги;

10) осуществляется подключение (присоединение) к сетям инженерно-технического обеспечения;

11) закупаются услуги по техническому и санитарному содержанию помещений Заказчика;

12) закупаются услуги стационарной и мобильной связи;

13) закупаются услуги государственных организаций, корпораций, компаний, учреждений и фондов, а также подведомственных им юридических лиц;

14) закупаются услуги по регулируемым в соответствии с законодательством РФ ценам (тарифам);

15) закупаются услуги оператора электронной торговой площадки, удостоверяющего центра;

16) закупаются услуги по авторскому контролю за разработкой проектной документации объектов капитального строительства, авторскому и техническому надзору

за строительством, реконструкцией, капитальным ремонтом объектов капитального строительства;

17) осуществляется закупка на проведение авторами проекта технического и авторского надзора за проведением работ по сохранению объекта культурного наследия (памятника истории и культуры) народов РФ;

18) осуществляется закупка на приобретение исключительного права либо на предоставление права использования в отношении интеллектуальной собственности для нужд Заказчика, обусловленных производственной необходимостью, если единственному поставщику принадлежит исключительное право на интеллектуальную собственность или право ее использования, предоставленное на основании лицензионного договора с правом предоставлять сублицензии;

19) победитель закупки либо, участник закупки обязанный в соответствии с настоящим Положением заключить договор, уклонился от заключения договора;

20) осуществляется закупка товаров, работ, услуг, которые относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий в соответствии с Федеральным законом от 17 августа 1995 года № 147-ФЗ "О естественных монополиях";

21) осуществляется заключение гражданско-правовых договоров на выполнение работ, оказание услуг с физическими лицами (за исключением индивидуальных предпринимателей) с использованием их личного труда, в том числе бригады подрядчиков (исполнителей);

22) осуществляется закупка услуг по поиску и привлечению потенциальных клиентов к Заказчику;

23) осуществляется закупка работы или услуги, выполнение или оказание которых может осуществляться только органом исполнительной власти в соответствии с его полномочиями либо подведомственным ему государственным учреждением, государственным унитарным предприятием, соответствующие полномочия которых устанавливаются федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации или нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, законодательными актами соответствующего субъекта Российской Федерации;

24) осуществляется закупка товаров, работ, услуг при продлении ранее заключенного договора, если такая возможность изначально предусматривалась в договоре либо целесообразно продолжение сотрудничества с конкретным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), в том числе, если продолжение сотрудничества с данным поставщиком целесообразно по соображениям обеспечения бесперебойной работы Заказчика. Пролонгация может оформляться в том числе новым договором;

25) осуществляется закупка печатных изданий или электронных изданий (в том числе используемых в них программно-технических средств и средств защиты информации) определенных авторов у издателей таких изданий в случае, если указанным издателям принадлежат исключительные права или исключительные лицензии на использование таких изданий, а также оказание услуг по предоставлению доступа к таким электронным изданиям;

26) осуществляется закупка консультационных и юридических услуг, в том числе услуг нотариусов и адвокатов;

27) приобретаются права на использование результатов интеллектуальной деятельности, закупаются экземпляры и/или обновления информационных систем, базы данных, программные средства, программные продукты, программное и (или) лицензионное обеспечение;

28) осуществляется закупка услуг по техническому обслуживанию, поддержке, сопровождению, модернизации, развитию, обновлению информационных систем, баз данных, программных комплексов, систем, средств и иных программных продуктов;

29) закупаются услуги, связанные с направлением работника в служебную командировку, а также с участием в проведении фестивалей, концертов, представлений и подобных культурных мероприятий (в том числе гастролей) на основании приглашений на посещение указанных мероприятий. При этом к таким услугам относятся обеспечение проезда к месту служебной командировки, месту проведения указанных мероприятий и обратно, наем жилого помещения, транспортное обслуживание, обеспечение питания;

30) закупаются услуги, связанные с обеспечением визитов иногородних юридических и физических лиц (гостиничное, транспортное обслуживание, эксплуатация компьютерного оборудования, оргтехники, звукотехнического оборудования (в том числе для обеспечения синхронного перевода), обеспечение питания);

31) закупаются услуги по обучению, повышению квалификации работников Заказчика (семинары, конференции, дополнительное обучение, консультационные услуги и пр.);

32) заключение договора на посещение зоопарка, театра, кинотеатра, концерта, цирка, музея, выставки, спортивного мероприятия или иного массового мероприятия;

33) заключение договора на оказание услуг по участию в мероприятии, проводимом для нужд нескольких Заказчиков, с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), который определен Заказчиком, являющимся организатором такого мероприятия;

34) закупаются услуги связи, в том числе услуги по предоставлению в пользование каналов связи, организации функционирования доменных имен и сайтов;

35) закупается продукция, когда тип и (или) поставщик закупаемого оборудования выбран в утвержденной проектной документации, прошедшей государственную экспертизу; закупаются услуги для публикации в средствах массовой информации (СМИ) или размещения при проведении мероприятий рекламных, информационных, рекламно-информационных, иных материалов о Заказчике, деятельности Заказчика и его сотрудниках;

36) осуществляется закупка на сопутствующие услуги при заключении договоров поставки (договор гарантийного, технического обслуживания) и пр.;

37) осуществляется закупка товаров, работ и услуг в целях выполнения предписаний контролирующих органов об устранении нарушений требований промышленной безопасности, безопасности электрических и иных установок и сетей, безопасности производства, охраны окружающей среды и иных требований действующего законодательства РФ;

38) производится закупка продукции и иных активов по существенно сниженным ценам (значительно меньшим, чем обычные рыночные), когда такая возможность существует в течение очень короткого промежутка времени;

39) осуществляется закупка при необходимости оперативного, срочного удовлетворения нужд Заказчика в товарах, работах, услугах, при условии, что на проведение конкурентных процедур у Заказчика объективно нет времени и о данных потребностях Заказчик не знал на момент формирования годового плана закупок;

40) требуется оказание медицинских услуг по проведению предварительного, а также периодического профилактического медицинского осмотра (обследования) работников;

41) необходимо заключить агентский договор;

42) необходимо заключить договор займа;

43) необходимо заключить кредитный договор;

44) необходимо заключить договор поручительства;
45) необходимо заключить договор страхования;
46) необходимо заключить договор залога движимого и недвижимого имущества;
47) необходимо заключить договор по оценке имущества;
48) необходимо заключить договор на оказание услуг по содержанию и ремонту одного или нескольких нежилых и жилых помещений, переданных в пользование или управление Заказчику, услуг по охране, услуг по вывозу бытовых отходов;

49) осуществляется закупка финансовых услуг;

50) необходимо заключить договор аренды движимого или недвижимого имущества, в том числе финансовой аренды (лизинга);

51) закупаются услуги по водоснабжению, водоотведению, теплоснабжению, обращению с твердыми коммунальными отходами, газоснабжению (за исключением услуг по реализации сжиженного газа), по подключению (присоединению) к сетям инженерно-технического обеспечения по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам);

52) осуществляется закупка товаров, работ, услуг, информация о которой не размещается или может не размещаться в ЕИС в соответствии с ч.15 и ч.16 ст.4 Закона №223-ФЗ;

53) осуществляется закупка у первоначального поставщика запасных частей, совместимых с ранее приобретенным оборудованием;

54) осуществляется закупка товаров и иных активов по существенно сниженным ценам (значительно меньшим, чем рыночные), когда такая возможность существует в течение очень короткого промежутка времени (Примеры: распродажи, приобретение у поставщика, ликвидирующего свою хозяйственную деятельность; у конкурсных управляющих при банкротстве; по соглашению с кредиторами или согласно аналогичной процедуре; у поставщика, в силу каких-либо обстоятельств дающего значительные кратковременные скидки и т.д.);

55) если возникла потребность в закупке услуг по охране объектов Заказчика и физической защите работников Заказчика, товаров, работ и услуг по охране труда и технике безопасности;

56) если заключается договор на выполнение работ, оказание услуг по техническому учету и технической инвентаризации объектов недвижимости;

57) закупаются услуги обязательного страхования ответственности владельцев транспортных средств (ОСАГО);

58) осуществляется закупка автомобилей, специальной техники, запчастей, заменяемых агрегатов, оборудования, выполнение ремонтных работ, капитального ремонта, проведение диагностики машин и оборудования и их переоборудования у завода-изготовителя или его официальных дилеров, дистрибьюторов;

59) если осуществляется закупка инвентаря и хозяйственных принадлежностей, приобретение металлопродукции и материалов для сварочных работ, используемых для содержания объектов Заказчика.

60) производится закупка пищевых продуктов.

В соответствии с п. 6.3. Положения, информация о закупке у единственного поставщика размещается в ЕИС в порядке, определенном в Законе N 223-ФЗ.

В соответствии с п. 6.4. Положения, извещение и документация о закупке у единственного поставщика (вместе с проектом договора) размещаются в ЕИС до заключения договора с единственным поставщиком

Таким образом, поименованный в Положении перечень закупки у единственного поставщика оснований для закупки у единственного поставщика охватывает практически всю сферу деятельности учреждения, не ограничивая данный неконкурентный способ закупки никакими критериями и случаями, что позволяет учреждению осуществлять закупку у единственного поставщика независимо от наличия конкурентного рынка, создает возможность привлечения исполнителя без проведения торгов, и, как следствие, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

Указанное подтверждается сведениями о фактическом осуществлении заказчиком закупочной деятельности.

Таблица 1. Сведения о проведении закупок ООО «Аэратор»

№ п/п	Номер закупки в ЕИС	Способ определения поставщика	Предмет закупки	Цена контракта	Дата объявления	Статус закупки
1	№ 3221151 9506	Закупка у единственного поставщика	Поставка продуктов питания (хлеб и хлебобулочные изделия, кондитерские, хлебобулочные бараночные изделия (сушки, сухари-гренки)	200 000,00	01.07.2022	Закупка завершена
2	№ 3221151 9786	Закупка у единственного поставщика	Поставка продуктов питания (фрукты, овощи)	500 000,00	01.07.2022	Закупка завершена
3	№ 3221151 9892	Закупка у единственного поставщика	Поставка одноразовой посуды и хозяйственных товаров	700 000,00	01.07.2022	Закупка завершена
4	№ 3221152 1328	Закупка у единственного поставщика	Поставка продуктов питания	2 000 000,00	01.07.2022	Закупка завершена

Также, в материалы дела приобщены сведения о договорах, заключенных в период с 01.01.2019 по 10.08.2022 (вх. № 1218/22 от 08.09.2022). Все заключенные в данный период договоры (64 договора) были заключены путем закупки у единственного поставщика независимо от предмета закупки, т.е. с применением неконкурентного способа закупки.

Дополнительно в материалы дела от ООО «Аэратор» поступили сведения, согласно которым содержание положения о закупках ООО «Аэратор» и все изменения в него разрабатывались полностью ООО «Аэратор» и направлялись единственному участнику на утверждение (вх. № 1600/22 от 21.09.2022).

Согласно части 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ (ред. от 02.07.2021) "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон № 223-ФЗ, Закон 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 Закона N 223-ФЗ.

Согласно части 1 статьи 3 Закона N 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг.

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 части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В силу статьи 2 Закона N 223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии со статьей 3 Закона N 223-ФЗ положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений закона (часть 2); 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 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 указанной статьи (часть 3); неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 указанной статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке (часть 3.2).

Порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке (статья 3.6 Закона N 223-ФЗ).

Положение о закупке, в том числе исчерпывающий перечень случаев закупки у единственного поставщика, устанавливаемый в положении о закупке, не может вступать в противоречие с указанными принципами федерального закона.

Согласно части 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.

Положения части 1 настоящей статьи распространяются, в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (часть 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции).

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018, 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 N 306-ЭС21-11589).

Действия заказчика ООО «Аэратор», выразившиеся в утверждении ООО «Аэратор» положения о закупках, его размещения на сайте <https://zakupki.gov.ru/>, включающего перечень оснований для закупки у единственного поставщика, охватывающего практически всю сферу деятельности учреждения, не ограничивая данный неконкурентный способ закупки никакими критериями и случаями, позволяющего учреждению осуществлять закупку у единственного поставщика независимо от наличия конкурентного рынка, создавать возможность привлечения исполнителя без проведения торгов, что, как следствие, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

Указанный подход также подтверждается судебной практикой: Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 16.09.2021 N 306-ЭС21-11589 по делу N А57-6792/2020, Определение Верховного Суда РФ от 14.05.2021 N 302-ЭС21-5479 по делу N А19-8951/2020, Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 19.10.2021 N Ф04-4433/2021 по делу N А75-20056/2020, Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 20.08.2021 N Ф03-3558/2021 по делу N А04-7496/2020, Постановление Восьмого арбитражного апелляционного суда от 05.05.2022 N 08АП-2832/2022 по делу N А75-17352/2021)

Согласно части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, 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.

Владимирским УФАС России проведен анализ с целью полного, объективного, всестороннего исследования конкуренции на открытых аукционах в электронной форме, рассматриваемых в рамках дела о нарушении антимонопольного законодательства № 033/01/17-79/2022 в соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния

конкурентной среды на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 года N 220 и зарегистрированным в Минюсте РФ 02.08.2010 года N 18026 . .

В соответствии с пунктом 10.10 Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» по делам, возбужденным по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции включает:

а) определение временного интервала исследования;

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

Анализ состояния конкурентной среды осуществлен в соответствии со следующими нормативными актами:

- Федеральным законом от 26.07.2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции";

- Федеральным законом от 05.04.2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о контрактной системе);

- Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденный Приказом ФАС России от 28.04.2010 года N 220;

По результатам проведения анализа состояния конкуренции в рамках рассмотрения дела № 033/01/17-475/2022 установлено следующее.

- временной интервал исследования определен с 30.10.2013 (дата утверждения первой редакции Положения о закупке товаров, работ, услуг ООО «Аэратор») по настоящее время.

- предметом закупок выступают товары, работы, услуги, нацеленные на обеспечение потребностей заказчика ООО «Аэратор» при осуществлении им основной деятельности, направленной, в соответствии с положениями Устава общества, на удовлетворение потребностей населения и юридических лиц в разнообразных высококачественных услугах, развитие предпринимательской деятельности и получение прибыли.

Согласно части 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ (ред. от 02.07.2021) "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон № 223-ФЗ, Закон 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 Закона N 223-ФЗ.

Согласно части 1 статьи 3 Закона N 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг.

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 части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В силу статьи 2 Закона N 223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии со статьей 3 Закона N 223-ФЗ положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений закона (часть 2); 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 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 указанной статьи (часть 3); неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 указанной статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке (часть 3.2).

Порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке (статья 3.6 Закона N 223-ФЗ).

Положение о закупке, в том числе исчерпывающий перечень случаев закупки у единственного поставщика, устанавливаемый в положении о закупке, не может вступать в противоречие с указанными принципами федерального закона.

Согласно части 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.

Положения части 1 настоящей статьи распространяются, в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (часть 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции).

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018, 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 N 306-ЭС21-11589).

Действия заказчика ООО «Аэратор», выразившиеся в формировании ООО «Аэратор» положения о закупках, его размещения на сайте <https://zakupki.gov.ru/>, включающего перечень оснований для закупки у единственного поставщика, охватывающего практически всю сферу деятельности учреждения, не ограничивая данный неконкурентный способ закупки никакими критериями и случаями, позволяющего учреждению осуществлять закупку у единственного поставщика независимо от наличия конкурентного рынка, создавать возможность привлечения исполнителя без проведения торгов, что, как следствие, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

Указанный подход также подтверждается судебной практикой: Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 16.09.2021 N 306-ЭС21-11589 по делу N А57-6792/2020, Определение Верховного Суда РФ от 14.05.2021 N 302-ЭС21-5479 по делу N А19-8951/2020, Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 19.10.2021 N Ф04-4433/2021 по делу N А75-20056/2020, Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 20.08.2021 N Ф03-3558/2021 по делу N А04-7496/2020

Доводы ответчика, лица, располагающего сведениями об обстоятельствах дела, изложенные в письменных пояснениях, Комиссия не принимает ввиду следующего.

Довод о том, положения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции распространяются на конкурентные способы закупки, а не закупки, осуществляемые у единственного поставщика, признан несостоятельным, поскольку в рамках рассматриваемого дела установлены нарушения, допущенные учреждением не при осуществлении закупки товаров, работ, услуг у единственного поставщика, а при определении в Положении о закупке условий применения неконкурентного способа закупки, что может повлечь

ограничение конкуренции, что свидетельствует о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства (ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции).

Комиссия отмечает, что действия заказчика по выбору способа закупки являются его безусловным правом, однако установление иных (помимо конкурса и аукциона) способов закупки должно осуществляться заказчиком не произвольно, а с учетом принципов, установленных частью 1 статьи 3 Закона о закупках (информационная открытость закупки, равноправие, справедливость, отсутствие необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки).

Данный вывод соответствует правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 9 Обзора от 16.05.2018, согласно которой сам факт допустимости закупки у единственного поставщика на конкурентном рынке без каких-либо ограничений является неправомерным. Для целей экономической эффективности закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на 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. Возможность привлечения исполнителя без проведения торгов (конкурса/аукциона), независимо от наличия конкурентного рынка, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

Также, в отношении довода о том, что включение случаев закупки у единственного поставщика в Положение о закупках не исключает права заказчика осуществить закупку данных товаров конкурентным способом, Комиссия отмечает следующее. Действия заказчика по выбору способа закупки являются его безусловным правом, однако установление иных (помимо конкурса и аукциона) способов закупки должно осуществляться заказчиком не произвольно, а с учетом принципов, установленных частью 1 статьи 3 Закона о закупках (информационная открытость закупки, равноправие, справедливость, отсутствие необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки). Данный вывод соответствует правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 9 Обзора от 16.05.2018.

В отношении довода лица, располагающего сведениями об обстоятельствах дела о том, что заказчиком проводится работа по выбору наиболее благонадежного контрагента, который с большей вероятностью и надлежащим образом исполнит договор и осуществит поставку товара, Комиссия отмечает следующее.

Согласно части 1 статьи 1 Закона N 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 Закона N 223-ФЗ.

Исполнение данных принципов обеспечивается заказчиком путем составления документации о конкурентной закупке соответствующей предмету закупки.

Проведение публичных процедур способствует развитию конкуренции за обладание правом исполнения договора путем создания условий выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к исполнению договора всех заинтересованных лиц. Кроме того, проведение торгов обеспечивает выбор наилучшего исполнителя заказа по цене, времени и качеству исполнения.

Указание на проведение отбора наиболее благонадежных поставщиков не означает обеспечения равного доступа к исполнению договора всех заинтересованных лиц, в том числе не отбором заказчика, что свидетельствует о создании условий для ограничения конкуренции и не опровергает выводы Комиссии.

В силу части 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Согласно части 5 статьи 48.1 Закона о защите 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.

Заключение об обстоятельствах дела № 033/01/17-475/2022 принято 27.09.2022 в заседании Комиссии. Заключение об обстоятельствах дела № 033/01/17-475/2022 (исх. № АП/1023/22 от 27.09.2022) направлено в адрес лиц, участвующих в деле. Возражений и пояснений по обстоятельствам, изложенным в заключении, от участников дела не поступало.

На основании вышеизложенного, Комиссия Владимирского УФАС России приходит к выводу о том, в действиях ответчика – ООО «Аэратор» (ОГРН: 1053302101918, ИНН: 3334005067, адрес места нахождения: 602264, Владимирская область, г. Муром, Радиозаводское шоссе, д. 7) усматриваются признаки нарушения ч. 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в формировании и закреплении в Положении о закупках ООО «Аэратор» перечня закупки у единственного поставщика оснований для закупки у единственного поставщика, охватывающего практически всю сферу деятельности учреждения, не ограничивая данный неконкурентный способ закупки никакими критериями и случаями, что позволяет учреждению осуществлять закупку у единственного поставщика независимо от наличия конкурентного рынка, создает возможность привлечения исполнителя без проведения торгов, и, как следствие, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

Таким образом, оснований для прекращения настоящего дела по основаниям, указанным в [части 7 статьи 48.1](#) Закона о защите конкуренции у Комиссии Владимирского УФАС России не имеется.

Комиссия Владимирского УФАС России по рассмотрению дела № 033/01/17-475/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о нарушении ООО «Аэратор» ч. 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции. Нарушение выразилось в формировании и закреплении в Положении о закупках ООО «Аэратор» перечня закупки у единственного поставщика оснований для закупки у единственного поставщика, охватывающего практически всю сферу деятельности учреждения, не ограничивая данный неконкурентный способ закупки никакими критериями и случаями, что позволяет учреждению осуществлять закупку у

единственного поставщика независимо от наличия конкурентного рынка, создает возможность привлечения исполнителя без проведения торгов, и, как следствие, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

В ходе рассмотрения настоящего дела Комиссией Владимирского УФАС России было установлено, что решением единственного участника ООО «Аэратор» № 6 от 31.08.2022 утверждены изменения в положение «О закупках товаров, работ, услуг для собственных нужд Общества с ограниченной ответственностью «Аэратор» в редакции, утвержденной решением единственного участника ООО «Аэратор» № 5 от 25.05.2022. Данная редакция содержит 34 основания для проведения неконкурентной закупки путем закупки у единственного поставщика (п.6.1, пп. 1-34). Дополнительно внесено ограничение в отношении совокупных годовых объемов закупок у единственного поставщика. При таких обстоятельствах, в силу положений статьи 23 Закона о защите конкуренции у Комиссии Владимирского УФАС России отсутствуют основания для выдачи предписания об устранении нарушений.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Владимирского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Аэратор» (ОГРН: 1053302101918, ИНН: 3334005067, адрес места нахождения: 602264, Владимирская область, г. Муром, Радиозаводское шоссе, д. 7) нарушившим часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Нарушение выразилось в совершении действий, которые привели к ограничению конкуренции путем формирования и закрепления в Положении о закупках ООО «Аэратор» перечня закупки у единственного поставщика оснований для закупки у единственного поставщика, охватывающего практически всю сферу деятельности учреждения, не ограничивая данный неконкурентный способ закупки никакими критериями и случаями, что позволяет учреждению осуществлять закупку у единственного поставщика независимо от наличия конкурентного рынка, создает возможность привлечения исполнителя без проведения торгов, и, как следствие, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

2. Обязательное для исполнения предписание ответчику не выдавать, в связи с тем обстоятельством, что на момент вынесения решения нарушение антимонопольного законодательства устранено.

Председатель Комиссии

П

Члены комиссии:

М

В

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.