



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Республике Башкортостан**

ул. Пушкина, 95, г. Уфа, 450008
тел. (347)273-34-05, факс (347)272-58-82
e-mail: to02@fas.gov.ru

29.12.2021 № 8/15411

На № _____ от _____

Заявитель:
ООО «Сан-Марино»
450078, РБ, г. Уфа,
ул. Ветошникова, д. 99

Ответчик:
ГБПОУ «Уфимский торгово-
экономический колледж»
450078, РБ, г. Уфа, ул. Кирова, д. 54

**Лицо, располагающее сведениями
об обстоятельствах дела:**
Министерство образования и науки
Республики Башкортостан
450077, РБ, г. Уфа,
ул. Театральная, д. 5/2

**Заключение об обстоятельствах дела
№ ТО002/01/17-2258/2021**

22.12.2021

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

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

Председателя комиссии:

– заместителя руководителя Управления
Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

Членов комиссии:

– начальника отдела антимонопольного контроля
товарных рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по
Республике Башкортостан,

– специалиста 1 разряда отдела антимонопольного
контроля товарных рынков Управления Федеральной антимонопольной
службы по Республике Башкортостан,

при отсутствии Заявителя (уведомлен надлежащим образом),

в присутствии представителей:

ответчика – ГБПОУ «Уфимский торгово-экономический колледж» -
директора Сабитова Р.Х.,

лица, располагающего сведениями об обстоятельствах дела –
Министерства образования и науки Республики Башкортостан – Антипиной
О.Ц. (доверенность от 19.05.2021),

руководствуясь ст. 48.1 Закона о защите конкуренции,

0200955

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее – Управление) поступило обращение ООО «Сан-Марино» от 12.10.2021 вх. №17101 на действия ГБПОУ «Уфимский торгово-экономический колледж», направленные на ограничение конкуренции.

Как следует из обращения пп.2 п.6.1, в Положении о закупках, ГБПОУ «УТЭК», предусматривает осуществление одной закупки однородного товара, работы, услуги на сумму, не превышающую 5 млн. руб.

Таким образом, закупка у единственного поставщика на указанную сумму не соответствует принципам эффективности расходования денежных средств.

Указанный пункт Положения о закупках позволяет осуществлять закупку у единственного поставщика независимо от наличия конкурентного рынка. При этом лимит таких закупок в Положении о закупках не установлен, что может привести к злоупотреблению Заказчиком проведения осуществления закупок в соответствии с указанной нормой.

Рассмотрев заявление ООО «Сан-Марино» Управлением установлено, что в перечень закупок у единственного поставщика включены и иные закупки, осуществляемые на конкурентных рынках, на основании пп.2, пп.5, пп.12, пп.13, пп.23, пп.24, пп.27, пп.28, пп.31 п. 6.1 раздела 6 «Закупка у единственного поставщика»

Включение в Положение о закупках ГБПОУ «УТЭК» конкурентных процедур в перечень закупок у единственного поставщика ограничивает конкуренцию.

Согласно ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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.

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 п. 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.

В ч. 3.1 ст. 3 Закона о закупках 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 ч. 3 настоящей статьи.

Под неконкурентной закупкой понимается закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным ч. 3 указанной статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Закупочная деятельность ГБПОУ «УТЭК» регламентирована Положением о закупках ГБПОУ «УТЭК», утвержденным Министерством образования и науки Республики Башкортостан 29.12.2020.

В соответствии со ст. 3.6. Закона о закупках порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Случаи закупки у единственного поставщика регламентированы разделом 6 «Закупка у единственного поставщика».

Так, согласно пп.2 п. 6.1 осуществление закупки товара (работы, услуги) на сумму, не превышающую 5 млн рублей.

В соответствии с пп.5 п. 6.1 закупка у единственного поставщика осуществляется в случаях, если:

- уполномоченный орган отменил результаты закупки, проведенной конкурентным способом, при этом проведение повторной закупки конкурентным способом может привести к значительным финансовым или иным потерям (решение о закупке в рамках данного пункта принимается руководителем Заказчика и оформляется внутренним локальным нормативным правовым актом);

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

Пп.12 п. 6.1. Осуществляется закупка с целью привлечения субподрядчиков (соисполнителей) к исполнению договоров (контрактов), заключенных в рамках Законов № 223-ФЗ и № 44-ФЗ, без проведения конкурентных процедур. Объем таких закупок не должен превышать 50% от стоимости заключенного договора (контракта).

Пп.13 п. 6.1. Заключаются договоры на оказание услуг экспертов, экспертных организаций.

Пп.14 п. 6.1. Закупка банковских услуг (обслуживание расчетного счета, обслуживание зарплатного проекта, кредитование, получения банковской гарантии и т.п.).

Пп. 15 п. 6.1. Заключается договор на оказание услуг по содержанию и ремонту одного или нескольких нежилых помещений, переданных в безвозмездное пользование, оперативное управление или хозяйственное ведение.

Пп.23 п. 6.1. Закупаются услуги стационарной и мобильной телефонной связи, услуги почтовой связи услуги связи по передаче данных, услуги предоставления доступа к сети «Интернет».

Пп.24 п. 6.1. Осуществляется закупка услуг, связанных с осуществлением служебных перевозок, перевозок грузов, пассажиров и багажа (в т.ч. услуги автовокзалов по организации перевозок пассажиров и багажа, проезд к месту и обратно, первичный, периодический, предрейсовый и послерейсовый медицинские осмотры, предрейсовый и послерейсовый технические осмотры транспортных средств, мойка и стоянка транспортных средств).

Пп.27 п. 6.1. Осуществляется закупка товаров, работ, услуг для организации ежегодного детского оздоровительного отдыха детей работников заказчика при условии компенсации части (всей суммы) расходов фондом социального страхования и/или работником заказчика.

Пп.28 п. 6.1. Осуществление закупки услуг по техническому содержанию, охране и обслуживанию одного или нескольких нежилых помещений, переданных в безвозмездное пользование заказчику в случае, если данные услуги оказываются другому лицу или лицам, пользующимся нежилыми помещениями, находящимися в здании, в котором расположены помещения, переданные в безвозмездное пользование Заказчика.

Пп.31 п. 6.1. Заключение договора на оказание медицинских услуг для сотрудников предприятия, в т.ч. филиалов предприятия.

Вышеуказанные рынки являются конкурентными. Таким образом, ГБПОУ «Уфимский торгово-экономический колледж» предусмотрел закупки у единственного поставщика на конкурентных рынках.

Между тем, как следует из ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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.

В п.9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «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 осуществлять 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.

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, действия ГБПОУ «УТЭК» по включению в Положение о закупке случаев закупки у единственного поставщика на конкурентных рынках: пп.2, пп.5, пп.12, пп.13, пп.14, пп.15, пп.23, пп.24, пп.27, пп.28, пп.31 п. 6.1 раздела 6 «Закупка у единственного поставщика» Положения о закупке не соответствуют требованиям Закона о закупках и содержит признаки нарушения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, так как указанные пункты Положения о закупке не учитывают ни характер таких товаров, работ и услуг в связи с исключительностью их исполнения единственным поставщиком, ни особые цели и принципы (включение указанных пунктов в качестве случаев закупки у единственного поставщика не направлено на развитие добросовестной конкуренции и фактически ограничивает право потенциальных участников на участие в конкурентных процедурах).

Пп.15 п. 6.1 раздела 6 «Закупка у единственного поставщика» Комиссией был снят с рассмотрения в связи с тем, что данный пункт соответствует п.23 ч.1 ст. 93 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

По обстоятельствам рассматриваемого дела о нарушении антимонопольного законодательства № ТО002/01/17-2258/2021 ответчиком представлены следующие пояснения.

18.12.2021 в адрес ГБПОУ «УТЭК» было направлено новое типовое положение по закупке, разработанное Государственным комитетом Республики Башкортостан по конкурентной политике и рекомендованное Министерством образования и науки Республики Башкортостан для бюджетных учреждений.

На сегодняшний день разработан проект нового Положения о закупке товаров, работ, услуг ГБПОУ «Уфимский торгово-экономический колледж», который направлен в Минобрнауки РБ для предварительного согласования. После прохождения процедуры согласования проект будет представлен для утверждения в Министерство образования и науки РБ.

Представитель Ответчика пояснил, что в новом проекте Положения о закупке товаров, работ, услуг ГБПОУ «Уфимский торгово-экономический колледж» учтены все замечания и проект приведен в соответствие с действующим законодательством.

Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № ТО002/01/17-2258/2021, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия ГБПОУ «Уфимский торгово-экономический колледж» по ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «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.

Председатель комиссии

Члены комиссии