



Арбитражный суд города Санкт-Петербурга и Ленинградской области

191124, Санкт-Петербург, ул. Смольного, д.6
<http://www.spb.arbitr.ru>

**Именем Российской Федерации
РЕШЕНИЕ**

*Санкт-Петербург
29 декабря 2023 года*

Дело № А56-27490/2023

Резолютивная часть решения объявлена 07 декабря 2023 года.

Арбитражный суд города Санкт-Петербурга и Ленинградской области в составе судьи Бокановой М.Ю.,

при ведении протокола судебного заседания секретарем Марлухиным А.А., рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению

Заявитель: Федеральное государственное унитарное предприятие «Главное управление специального строительства» (191028, РОССИЯ, Г. САНКТ-ПЕТЕРБУРГ, ВН.ТЕР.Г. МУНИЦИПАЛЬНЫЙ ОКРУГ ЛИТЕЙНЫЙ ОКРУГ, СОЛЯНОЙ ПЕР., Д. 9, ЛИТЕРА А, ПОМЕЩ. 57-Н, 58-Н, 59-Н, 60-Н, 61-Н, 62-Н, ОГРН: 1022302390461, Дата присвоения ОГРН: 22.11.2002, ИНН: 2315078029)

Заинтересованное лицо: Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (199004, ГОРОД САНКТ-ПЕТЕРБУРГ, 4-Я В.О. ЛИНИЯ, ДОМ 13, КОРПУС ЛИТЕРА А, ОГРН: 1027809242933, Дата присвоения ОГРН: 16.12.2002, ИНН: 7825413361)

Третьи лица:

1) общество с ограниченной ответственностью «МОДУЛЬ» (620014, СВЕРДЛОВСКАЯ ОБЛАСТЬ, ЕКАТЕРИНБУРГ ГОРОД, БОРИСА ЕЛЬЦИНА УЛИЦА, 1-А, ОФ.7.06.1, ОГРН: 1056604386288, Дата присвоения ОГРН: 02.02.2005, ИНН: 6672180274)

2) Министерство обороны Российской Федерации (адрес: 119019, Москва, улица Знаменка, дом 19, ОГРН 1037700255284, ИНН 7704252261)

о признании недействительными решения и предписания от 30.01.2023 № 078/01/17-1215/2022

при участии:

от заявителя: не явился, извещен,

от заинтересованного лица: Воронина В.А., по доверенности от 10.11.2023 (по удостоверению),

от третьего лица 1): не явился, извещен,

от третьего лица 2): Афанасьева Н.А., по доверенности от 14.03.2023 (по паспорту),

установил:

Федеральное государственное унитарное предприятие «Главное управление специального строительства» (далее – Предприятие) обратилось в Арбитражный суд Санкт-Петербурга и Ленинградской области (далее – арбитражный суд) с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Управление, УФАС) о признании недействительными решения и предписания от 30.01.2023 № 078/01/17-1215/2022.

К участию в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечены общество с ограниченной ответственностью «МОДУЛЬ» (далее – ООО «МОДУЛЬ») и Министерство обороны Российской Федерации.

Суд, завершив предварительное судебное заседание, открыл судебное заседание в первой инстанции в порядке статей 136-137 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ) перешел к рассмотрению спора по существу.

Представитель Управления в судебном заседании возражал против удовлетворения заявления по основаниям, изложенным отзыве.

Представитель Министерства обороны заявил ходатайство об отложении судебного заседания с целью подготовки правовой позиции.

Суд не усматривает оснований для отложения судебного заседания, с учетом положений статьи 156 АПК РФ, а равно принимая во внимание, что судебное заседание по настоящему делу ранее откладывалось по ходатайству Министерства обороны.

ООО «МОДУЛЬ», заявитель надлежащим образом извещены о времени и месте судебного разбирательства, в судебное заседание не явились, что в соответствии со статьей 156 АПК РФ не препятствует рассмотрению дела в их отсутствие.

Рассмотрев материалы дела, выслушав представителей сторон, суд установил следующее.

Как следует из материалов дела, в Управление поступило заявление ООО «Модуль» (вх. от 24.06.2022) во вопросу возможного нарушения антимонопольного законодательства в действиях ФГУП «Главное военное-строительное управление №4» (далее – ФГУП «ГУСС») и ООО «ЭЗОИС-Урал».

По результатам рассмотрения заявления Управлением принято решение от 30.01.2023 № 078/01/17-1215/2022, согласно которому в действиях Предприятия признаны нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции, Закон № 135-ФЗ).

Управление пришло к выводу о том, что наличие в Положении о закупках Предприятия ряда оснований для проведения закупок товаров, работ, услуг способом закупки у единственного поставщика (пп.12 пункта 4.1.2, пп.6 п.4.1.4, пп.9 п.4.1.4, пп.10 п.4.1.4, пп.11 п.4.1.4, пп.17 п.4.1.4, пп.23 п.4.1.4, пп.24 п.4.1.4, пп.27 п.4.1.4, пп.28 п.4.1.4, пп.29 п.4.1.4, пп.31 п.4.1.4, пп.34 п.4.1.4) ведет к возможному ограничению конкуренции путем ограничения допуска участников товарного рынка к участию в закупке на конкурентном рынке, позволяет осуществлять закупку у единственного поставщика во всех случаях и при любых потребностях без проведения конкурентных процедур; независимо от наличия конкурентного рынка, создают возможность привлечения исполнителя без проведения торгов (конкурса/аукциона), что, в свою очередь, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

Об устранении нарушений в срок до 01.04.2023 Предприятию выдано предписание от 30.01.2023 № 078/01/17-1215/2022, в соответствии с которым следует:

внести изменения в Положения о закупке товаров, работ, услуг предприятия с учетом выводов, изложенных в решении Комиссии Санкт-Петербургского УФАС России от 30.01.2023 по делу №078/01/17-1215/2022, а именно по следующим пунктам Положения о закупке товаров, работ, услуг предприятия: пп.12 пункта 4.1.2, пп.6 п.4.1.4, пп.9 п.4.1.4, пп.10 п.4.1.4, пп.11 п.4.1.4, пп.17 п.4.1.4, пп.23 п.4.1.4, пп.24 п.4.1.4, пп.27 п.4.1.4, пп.28 п.4.1.4, пп.29 п.4.1.4, пп.31 п.4.1.4, пп.34 п.4.1.4:

-уточнить ситуации возникновения оснований использования способа закупки у единственного поставщика;

-отменить основания проведения данного способа закупки на высококонкурентных рынках.

Учреждение не согласилось с решением и предписанием Управления, обратилось в арбитражный суд с рассматриваемым заявлением.

Рассмотрев материалы дела, выслушав представителей участвующих в деле лиц, суд приходит к следующему.

В соответствии с частью 1 статьи 198 АПК РФ, лицо вправе обратиться в суд с заявлением о признании недействительным ненормативного правового акта органа, осуществляющего публичные полномочия, если полагает, что оспариваемый акт не соответствует закону или иному нормативному правовому акту и нарушает его права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагает на него какие-либо обязанности, создает иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

На основании части 5 статьи 200 АПК РФ обязанность доказывания соответствия оспариваемого ненормативного правового акта закону или иному нормативному правовому акту, законности принятия оспариваемого решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), наличия у органа или лица надлежащих полномочий на принятие оспариваемого акта, решения, совершение оспариваемых действий (бездействия), а также обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого акта, решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), возлагается на орган или лицо, которые приняли акт, решение или совершили действия (бездействие).

Из системного толкования части 1 статьи 198, части 4 статьи 200, части 2 статьи 201 АПК РФ следует, что для признания недействительными ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) органа, осуществляющего публичные полномочия, необходимо одновременное наличие двух условий: их несоответствие закону или иному правовому акту, и нарушение прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности.

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

Положения части 1 настоящей статьи распространяются в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с законом № 223-ФЗ.

При этом в соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаками ограничения конкуренции являются: сокращение числа хозяйствующих

субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, а также иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Как следует из части 1 статьи 3 Закона N 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости закупки; 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 (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления не измеряемых требований к участникам закупки.

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).

Так, 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).

Согласно части 2 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 осуществления

закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 названного Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Исходя из правового анализа вышеприведенных норм следует, 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 N 223-ФЗ.

Согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенную в пункте 9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона N 223-ФЗ, 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 *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.

При этом, однако, 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).

В данном случае антимонопольный орган установил и из материалов дела следует, что Министерством обороны Российской Федерации 29.05.2020, 18.06.2021, 13.09.2022 (в редакции от 16.11.2022) утверждено Типовое положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд подведомственных Министерству обороны Российской Федерации федеральных государственных бюджетных учреждений, федеральных бюджетных учреждений, федеральных государственных автономных учреждений, федеральных автономных учреждений и федеральных государственных унитарных предприятий» (указы № 205/2/215, № 205/2/277, № 205/2/422, далее – Типовое положение МО. Данное типовое положение МО размещено, в том числе, на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок. УФАС установлено, что в редакциях типового положения МО, действующих на момент проведения закупок, положения главы 4 – «Проведение неконкурентных закупок» - идентичны, различаются только порядковые номера пунктов, в связи с чем возможно сравнение Положения о закупках ФГУП «ГВСУ №4» (правопродшественник Предприятия), действовавшего на момент рассмотрения заявления и возбуждения настоящего дела, одновременно с указанными редакциями Типового положения МО.

В соответствии с пунктом 2 указа № 205/2/215 при разработке положений о закупке товаров, работ, услуг для нужд подведомственных Министерству обороны РФ учреждений, в том числе, федеральных государственных унитарных предприятий, а также при внесении в них изменений, должно применяться типовое положение МО.

Главой IV типового положения МО установлены условия применения и порядок осуществления закупки товаров, работ, услуг у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

Главой 4 «Проведение неконкурентных закупок» Положения о закупке товаров, работ, услуг федерального государственного предприятия «Главное военно-строительное управление №4» (далее – Положение Предприятия) также установлены условия применения и порядок осуществления закупки товаров, работ, услуг у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

Управлением установлено и из материалов дела следует, что глава 4 Положения Предприятия содержит дополнительные пункты по сравнению с Типовым положением МО об условиях применения неконкурентных закупок, а именно закупки товаров, работ, услуг у единственного поставщика.

Так, в пункте 4.1.2 («безальтернативная закупка проводится в следующих случаях») добавлен подпункт 12: «осуществляется закупка у завода-изготовителя данной продукции».

Пунктом 4.1.3 Положения ГВСУ установлено, что «годовой объем закупок малого объема не должен превышать 25 процентов суммы расходов Заказчика на закупки товаров, работ, услуг в соответствии с Законом № 223-ФЗ в текущем году, в том числе для оплаты расходов по договорам, заключенным до начала текущего года».

В то же время Типовое положение МО устанавливает порог в 20% суммы расходов на закупки товаров, работ, услуг в соответствии с Законом № 223-ФЗ в текущем году.

Данный пункт положения Предприятия был изменен приказом предприятия от 27.12.2022 № П-345 в части уменьшения порога суммы расходов на закупки малого объема с 25% до 20%.

УФАС установило и из материалов дела следует, что в пункт 4.1.4 Положения Предприятия по сравнению с Типовым положением МО добавлены следующие подпункты:

«4.1.4 Закупка по особым обстоятельствам у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) проводится в следующих случаях:

6) осуществление закупки продовольственных товаров для обеспечения снабжения работников Заказчика, а также субподрядных организаций горячим питанием (в том числе организация питания ИТР, работников, направленных на вахту);

9) Заказчик является исполнителем (генподрядчиком, подрядчиком) по государственному контракту, в том числе в рамках государственного оборонного заказа или Федеральных целевых программ, договору с внешним заказчиком, и в процессе его исполнения возникла потребности в товарах (работах, услугах);

10) заключается договор на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, направленный на выполнение обязательств Заказчика, который был определен победителем либо единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) по итогам закупки, проведенной государственным заказчиком по государственному оборонному заказу по Закону №44-ФЗ либо Закону №223-ФЗ;

11) осуществляется закупка продукции в рамках исполнения государственного, муниципального контракта, в котором Заказчик исполняет функции подрядчика;

12) осуществляется закупка товаров, работ или услуг на основании приказа, распоряжения Министерства обороны Российской Федерации или протокола совещания по вопросам строительства объектов Министерства обороны Российской Федерации;

13) заключается договор при закупке товаров, работ, услуг, сведения о которых составляют государственную тайну, служебную тайну или содержат информацию ограниченного распространения (с пометкой «для служебного пользования», «ДСП»), или составляют коммерческую тайну;

14) осуществляется закупка товаров, работ, услуг, предназначенных для устранения нарушений, выявленных в ходе проверок Госпожнадзором РФ и/или Ростехнадзором РФ либо иных уполномоченных органов и организаций и отраженных в Предписаниях;

17) осуществляется закупка услуг санаторно-курортного и реабилитационно-восстановительного лечения работников и членов их семей, детского организованного отдыха в оздоровительных лагерях, организации перевозки групп детей работников к месту отдыха и обратно, медицинского обслуживания работников, в том числе прохождения предварительных и периодических медицинских осмотров;

20) возникла срочная (неотложная) потребность Заказчика в товарах (работах, услугах), и применить другие способы закупки невозможно из-за отсутствия у Заказчика времени, необходимого для проведения закупочных процедур такими способами;

22) осуществляется закупка нетипового инженерного или технологического оборудования на основании проектной документации Государственного (внешнего) заказчика, в том числе по опросным листам, или именно такое оборудование принято на снабжение приказами федеральных органов исполнительной власти Российской Федерации;

23) заключается договор на оказание услуг по охране и физической защите объектов обеспечения деятельности Заказчика, объектов строительства Заказчика, оказание услуг по обслуживанию инженерных сетей и иных систем объектов обеспечения деятельности Заказчика, в том числе клининговых услуг, услуг по сервисному и техническому обслуживанию территории, зданий, сооружений Заказчика, работ по текущему ремонту и строительно-монтажным работам территории, зданий, сооружений Заказчика на сумму, не превышающую 15 миллионов рублей с НДС;

24) заключается договор на оказание услуг по программам профессионального или дополнительного образования, или профессионального обучения, целевого обучения работников Заказчика;

25) осуществляется закупка в случае если государственным заказчиком принято решение об изменении условий государственного контракта (путем расторжения и заключения нового или заключением дополнительного соглашения) с Заказчиком, и у Заказчика возникла необходимость заключения субподряда на измененных условиях, при этом смена поставщика (подрядчика, исполнителя), который был определен ранее и уже выполнял работы (поставлял оборудование, конструкции, изделия) на объекте по заключенному договору в рамках исполнения расторгнутого (измененного) государственного контракта, нецелесообразна;

26) осуществляется закупка аудиторских (за исключением проведения годового аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности Заказчика в соответствии с Законом №307-ФЗ), консультационных, юридических, консалтинговых услуг;

27) осуществляется закупка товаров, работ, услуг у хозяйственного общества с государственным участием, в отношении которого полномочия учредителя, или акционера, или участника, или любого органа от имени Российской Федерации осуществляет Министерство обороны Российской Федерации;

28) осуществляется закупка у подведомственных Министерству обороны Российской Федерации федеральных государственных бюджетных учреждений, федеральных бюджетных учреждений, федеральных государственных автономных учреждений, федеральных автономных учреждений, федеральных казенных предприятий, федеральных государственных унитарных предприятий;

29) заключается договор на поставку нефтепродуктов (моторного топлива) по топливным картам по розничным ценам, установленным на АЗС на момент заправки;

30) заключается договор или дополнительное соглашение с поставщиком (исполнителем, подрядчиком) на выполнение дополнительных объемов работ, оказание дополнительных услуг, не включенных в первоначальный договор с этим поставщиком (исполнителем, подрядчиком), но неотделимых от основного договора без значительных трудностей, при этом необходимость соответствующих работ, услуг выявилась в процессе выполнения первоначального договора;

31) заключается договор с поставщиком (исполнителем, подрядчиком) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг на объекте строительства Заказчика, на котором такой поставщик (исполнитель, подрядчик) осуществляет или осуществлял поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг по заключенному с Заказчиком договору;

32) заключается договор с поставщиком (исполнителем, подрядчиком) на основании письменного указания на этого поставщика (исполнителя, подрядчика) от лица, с которым Заказчиком заключен государственный контракт (договор), в рамках исполнения которого необходимо осуществить поставку определенных товаров, выполнение работ, оказание услуг;

33) заключается гражданско-правовой договор на выполнение работ, оказание услуг физическими лицами (за исключением индивидуальных предпринимателей) с использованием их личного труда, в том числе с адвокатами и нотариусами.

Также в Положение Предприятия внесен пункт 4.1.5: Заказчик вправе не размещать извещение и документацию о закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в ЕИС.

Таким образом, УФАС заключило, что с учетом специфики хозяйственной деятельности Предприятия, - осуществление строительства для нужд Министерства обороны Российской Федерации, согласно пп.9, 10, 11 п.4.1.4 проведение практически всех закупок возможно посредством осуществления закупки у единственного поставщика.

Предприятие представило справку (вх. 29562-ЭП/22 от 21.11.2022) о том, что «доля доходов от государственных контрактов в общем объеме доходов за 2020 год, 2021 год, первое полугодие 2022 года составляет 99,4%», что подтверждает специфику хозяйственной деятельности, а также то обстоятельство, что основная хозяйственная деятельность Предприятия осуществляется в рамках исполнения государственных контрактов.

Управление установило, что пп.12 п.4.1.2 («осуществляется закупка у завода-изготовителя») используется Предприятием, в том числе, для проведения закупок на рынках, где действует значительное количество хозяйствующих субъектов, осуществляющих производство закупаемых товаров.

В рамках анализа материалов в ходе рассмотрения заявления ООО «Модуль», Управлением установлено, что Предприятие проводило две закупки на поставки трансформаторных подстанций (Номер гос. Контракта 202218737782255416400000 от 27.11.2020 (379/РК-6т), 202218737786255416400000 от 04.12.2020 (объект 996).

Управление установило, что данные закупки проводились способом закупки у единственного поставщика (завода-изготовителя), при том, что на территории Российской Федерации (по открытым источникам информации) производство трансформаторных подстанций осуществляет более 90 предприятий.

Управление в оспариваемом решении правомерно указало, что 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.

Вместе с тем, товарные рынки: поставки продовольственных товаров, в том числе, для обеспечения горячим питанием (пп.6), санаторно-курортного и реабилитационно-восстановительного лечения (пп.17), детского организованного отдыха в оздоровительных лагерях (пп.17), осуществления охраны и физической защиты объектов (пп.23), оказания услуг по программам профессионального или дополнительного образования (пп.24), аудиторских, консультационных, юридических, консалтинговых услуг (пп.26), поставки нефтепродуктов (моторного топлива) по топливным картам по розничным ценам, установленным на АЗС на момент заправки (пп.29), являются высококонкурентными, с большим количеством хозяйствующих субъектов, действующих на данном рынке.

Проведение конкурентных закупок на таких товарных рынках приводит к существенному снижению цены договора.

В данном случае установленные Предприятием в Положении условия фактически позволяют осуществлять закупку у единственного поставщика независимо от наличия конкурентного рынка, при отсутствии критериев, чем создают возможность привлечения исполнителя без проведения торгов (конкурса/аукциона), что может привести к дискриминации и ограничению конкуренции.

Управление установило, что Предприятием были проведены, ряд закупок у единственного поставщика на конкурентных рынках (оказание услуг по организации деловых поездок для работников, на территории России и за её пределами; оказание услуг по охране объектов; поставка новогодних подарков (изделия кондитерские сахаристые прочие, не включенные в другие группировки, работы по благоустройству и озеленению; поставка и сопровождение экземпляров Систем Консультант Плюс и другие), в ходе изучения которых установлено, что основанием для проведения таких закупок является пп.20 п.4.1.4 (возникла срочная неотложная потребность заказчика в товарах (работах, услугах), при этом товары, услуги и работы подходят под понятие постоянных (возобновляемых), закупки по которым обычно планируются заранее, и возникновение срочной потребности в них маловероятно.

Кроме того, Управление в оспариваемом решении указало, что Предприятие в силу специфики своей деятельности осуществляет строительство крупных объектов для Министерства обороны РФ, что подразумевает возможность разбивки общего хода строительства на этапы. При этом объект строительства остается тем же. В то же время включение в условия осуществления закупки по особым обстоятельствам у единственного поставщика пп.31, а именно заключение договора с поставщиком, который осуществлял поставку по ранее заключенному договору на данном строительном объекте, также может привести к ограничению конкуренции путем ограничения входа на товарный рынок (в данном случае - определенный объект строительства) других хозяйствующих субъектов, так как предпочтение может быть отдано единолично одному из поставщиков, участвовавших в первых этапах строительства крупного объекта.

В данном случае, как обосновано указало Управление, установленные Предприятием в положении о закупке условия позволяют осуществлять закупку у единственного поставщика во всех случаях и при любых потребностях без проведения конкурентных процедур; независимо от наличия конкурентного рынка, создают возможность привлечения исполнителя без проведения торгов (конкурса/аукциона), что, в свою очередь, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

Управление обоснованно сочло, что подпункты 27, 28 пункта 4.1.4 также предоставляют возможность Заказчику закупать товары, работы, услуги на любых рынках, в том числе, и конкурентных, у подведомственных учреждений Министерства обороны РФ. Введение данных положений имеет смысл в случае закупки товаров, работ, услуг, непосредственно касающихся профильных задач Министерства обороны РФ, в иных случаях, ведет к ограничению конкуренции путем ограничения допуска участников товарного рынка к участию в закупке на конкурентном рынке.

Также пп. 32 пункта 4.1.4, а именно, указание от лица, с которым Предприятием заключен государственный контракт (договор), на определенного поставщика, ведет к возможному ограничению конкуренции путем ограничения допуска участников товарного рынка к участию в закупке на конкурентном рынке. Данное указание возможно к исполнению в случае наличия каких-либо конструкторских документации, единственного завода-изготовителя или допуска к каким-либо работам у единственного хозяйствующего субъекта.

С учетом изложенного, Управление правомерно пришло к выводу о том, что наличие в Положении о закупках Предприятия следующих оснований для проведения закупок товаров, работ, услуг способом закупки у единственного поставщика: : пп.12 пункта 4.1.2, пп.6 п.4.1.4, пп.9 п.4.1.4, пп.10 п.4.1.4, пп.11 п.4.1.4, пп.17 п.4.1.4, пп.23 п.4.1.4, пп.24 п.4.1.4, пп.27 п.4.1.4, пп.28 п.4.1.4, пп.29 п.4.1.4, пп.31 п.4.1.4, пп.34 п.4.1.4 ведет к возможному ограничению конкуренции путем ограничения допуска участников товарного рынка к участию в закупке на конкурентном рынке, позволяет осуществлять закупку у единственного поставщика во всех случаях и при любых потребностях без проведения конкурентных процедур; независимо от наличия конкурентного рынка, создают возможность привлечения исполнителя без проведения торгов (конкурса/аукциона), что, в свою очередь, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

Действия предприятия по включению в Положение о закупках случаев закупки у единственного поставщика на конкурентных рынках, в отсутствие на то объективных причин и без соответствующего обоснования, правомерно

квалифицированы антимонопольным органом как нарушение запрета, предусмотренного частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Оспариваемое решение УФАС вынесено в пределах полномочий антимонопольного органа и с соблюдением установленного действующим законодательством Российской Федерации порядка.

С учетом изложенного, решение и предписание УФАС являются законными и обоснованными.

Предусмотренные частью 2 статьи 201 АПК РФ основания для удовлетворения заявленных требований и признания недействительными решения и предписания УФАС отсутствуют.

Руководствуясь статьями 167-170 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражный суд Санкт-Петербурга и Ленинградской области

решил:

В удовлетворении заявленных требований отказать.

Решение может быть обжаловано в Тринадцатый арбитражный апелляционный суд в течение месяца со дня вынесения.

Судья

Боканова М.Ю.

Электронная подпись действительна.

Данные ЭП: Удостоверяющий центр Казначейство России
Дата 17.03.2023 9:25:00
Кому выдана Боканова Мария Юрьевна