ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

ПИСЬМО

от 14 ноября 2019 г. N ИА/100040/19

ПО ВОПРОСУ

О ЗАКЛЮЧЕНИИ КОНТРАКТА С УЧРЕЖДЕНИЕМ

УГОЛОВНО-ИСПОЛНИТЕЛЬНОЙ СИСТЕМЫ

КАК С ЕДИНСТВЕННЫМ ПОСТАВЩИКОМ

В целях формирования единообразной практики применения положений Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=C7F251251583864528FB7D80D0E995D4B29946AC6D168ED31E8C55A7515E42C39D090FC511646BE3BBF79097A9qDc5H) от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о контрактной системе) по вопросу о заключении контракта с учреждением уголовно-исполнительной системы как с единственным поставщиком Федеральная антимонопольная служба (далее - ФАС России) на основании [пункта 5.4](consultantplus://offline/ref=C7F251251583864528FB7D80D0E995D4B29A41AE681F8ED31E8C55A7515E42C38F0957C9106774E7BEE2C6C6EC895731E2349AE08CD5DE5AqFcCH) постановления Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 N 331 "Об утверждении Положения о Федеральной антимонопольной службе" и [пункта 9.1](consultantplus://offline/ref=C7F251251583864528FB7D80D0E995D4B0934AAA6F178ED31E8C55A7515E42C38F0957C9106776E2BCE2C6C6EC895731E2349AE08CD5DE5AqFcCH) Приказа Федеральной антимонопольной службы от 09.04.2007 N 105 "Об утверждении Регламента Федеральной антимонопольной службы" направляет для использования в работе информационное письмо по вопросу о заключении контракта с учреждением уголовно-исполнительной системы как с единственным поставщиком в соответствии с положениями [Закона](consultantplus://offline/ref=C7F251251583864528FB7D80D0E995D4B29946AC6D168ED31E8C55A7515E42C39D090FC511646BE3BBF79097A9qDc5H) о контрактной системе.

В соответствии с [пунктом 11 части 1 статьи 93](consultantplus://offline/ref=C7F251251583864528FB7D80D0E995D4B29946AC6D168ED31E8C55A7515E42C38F0957C9106677E4B1E2C6C6EC895731E2349AE08CD5DE5AqFcCH) Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае если производство товара, выполнение работы, оказание услуги осуществляются учреждением и предприятием уголовно-исполнительной системы в соответствии с перечнем товаров, работ, услуг, утвержденным Правительством Российской Федерации.

Указанный [перечень](consultantplus://offline/ref=C7F251251583864528FB7D80D0E995D4B39B42AB68198ED31E8C55A7515E42C38F0957CA1B3324A6ECE49394B6DD582EE32A9AqEcBH) утвержден постановлением Правительства Российской Федерации от 26.12.2013 N 1292 "Об утверждении перечня товаров (работ, услуг), производимых (выполняемых, оказываемых) учреждениями и предприятиями уголовно-исполнительной системы, закупка которых может осуществляться заказчиком у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя)".

Таким образом, заказчики могут заключить государственный контракт без проведения конкурентных процедур на поставку товара, выполнение работы, оказание услуг в случае если производство товара, выполнение работы, оказание услуги осуществляются непосредственно учреждением и предприятием уголовно-исполнительной системы в соответствии с перечнем товаров, работ, услуг, утвержденным Правительством Российской Федерации.

ФАС России обращает внимание, что закупаемые на основании [пункта 11 части 1 статьи 93](consultantplus://offline/ref=C7F251251583864528FB7D80D0E995D4B29946AC6D168ED31E8C55A7515E42C38F0957C9106677E4B1E2C6C6EC895731E2349AE08CD5DE5AqFcCH) Закона о контрактной системе у учреждения или предприятия уголовно-исполнительной системы товары (работы, услуги), должны быть выполнены (оказаны) и произведены исключительно соответствующими учреждениями и предприятиями уголовно-исполнительной системы, а указанные обстоятельства должны подтверждаться документами, из которых следует, кто является производителем товара, например, сертификатами соответствия, декларациями о соответствии, документами, оформляемыми в соответствии с санитарными нормами и правилами и т.д.

Кроме того, ФАС России неоднократно указывала на то, что действия органов государственной власти и органов местного самоуправления по заключению договоров (контрактов) на поставку товаров, выполнение работ и оказание услуг в "обход" обязательных процедур торгов или иных конкурентных способов определения поставщика приводят к недопущению, устранению, ограничению конкуренции и рассматриваются в практике антимонопольных органов в качестве нарушений [статьи 15](consultantplus://offline/ref=C7F251251583864528FB7D80D0E995D4B29940A76E178ED31E8C55A7515E42C38F0957CB15657EB6E8ADC79AA9DF4431E33499E293qDcEH) или [статьи 16](consultantplus://offline/ref=C7F251251583864528FB7D80D0E995D4B29940A76E178ED31E8C55A7515E42C38F0957C9106774E7BAE2C6C6EC895731E2349AE08CD5DE5AqFcCH) Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции).

Данная позиция основана, в том числе, на выводах, которые содержатся в [постановлении](consultantplus://offline/ref=C7F251251583864528FB7093C5E995D4B39F44A86A178ED31E8C55A7515E42C39D090FC511646BE3BBF79097A9qDc5H) Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29.11.2011 N 8799/11 по делу N А66-7056/2010, а также в [Определении](consultantplus://offline/ref=C7F251251583864528FB7093C5E995D4B5994BA86E1B8ED31E8C55A7515E42C39D090FC511646BE3BBF79097A9qDc5H) Верховного Суда Российской Федерации от 24.06.2015 N 307КГ15-1408 о том, что в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Действия органов государственной власти и органов местного самоуправления по заключению договоров (контрактов) на поставку товаров, выполнение работ и оказание услуг в обход обязательных процедур торгов или иных конкурентных способов определения поставщика приводят к недопущению, устранению, ограничению конкуренции и рассматриваются в практике антимонопольных органов в качестве нарушений [статьи 15](consultantplus://offline/ref=C7F251251583864528FB7D80D0E995D4B29940A76E178ED31E8C55A7515E42C38F0957CB15657EB6E8ADC79AA9DF4431E33499E293qDcEH), а при наличии доказательств заключения антиконкурентного соглашения между органом власти и хозяйствующим субъектом - в качестве нарушения [пункта 4 статьи 16](consultantplus://offline/ref=C7F251251583864528FB7D80D0E995D4B29940A76E178ED31E8C55A7515E42C38F0957C9106774E7B1E2C6C6EC895731E2349AE08CD5DE5AqFcCH) Закона о защите конкуренции.

Таким образом, действия заказчика по заключению договоров с единственным поставщиком на основании [пункта 11 части 1 статьи 93](consultantplus://offline/ref=C7F251251583864528FB7D80D0E995D4B29946AC6D168ED31E8C55A7515E42C38F0957C9106677E4B1E2C6C6EC895731E2349AE08CD5DE5AqFcCH) Закона о контрактной системе с последующим приобретением таких товаров, работ, услуг у третьих лиц могут указывать на ограничение конкуренции путем "обхода" обязательных процедур торгов, предусмотренных [Законом](consultantplus://offline/ref=C7F251251583864528FB7D80D0E995D4B29946AC6D168ED31E8C55A7515E42C39D090FC511646BE3BBF79097A9qDc5H) о контрактной системе, и содержать признаки нарушения [статей 15](consultantplus://offline/ref=C7F251251583864528FB7D80D0E995D4B29940A76E178ED31E8C55A7515E42C38F0957CB15657EB6E8ADC79AA9DF4431E33499E293qDcEH), [16](consultantplus://offline/ref=C7F251251583864528FB7D80D0E995D4B29940A76E178ED31E8C55A7515E42C38F0957C9106774E7BAE2C6C6EC895731E2349AE08CD5DE5AqFcCH) Закона о защите конкуренции.

И.Ю.АРТЕМЬЕВ