



Федеральная Антимонопольная Служба

**Антимонопольные требования к торгам:
антиконкурентные соглашения заказчиков и участников торгов (ст. 16 и 17 135-ФЗ)
Как предотвратить риски?**

**«Неделя Госзаказа в Карелии»
сентябрь 2021**

Руководитель Псковского УФАС России,
эксперт и автор статей журнала Прогосзаказ.РФ, лектор ООО «Знания»

Виды соглашений:



Федеральная
Антимонопольная
Служба

**СГОВОРЫ С
ЗАКАЗЧИКОМ**



**Статья 16 Закона
о защите
конкуренции**



**п. 1 ч. 1 ст. 17
Закона о защите
конкуренции**

Различие составов 16 и 17:



Федеральная
Антимонопольная
Служба

До принятия «четвертого антимонопольного пакета» все сговоры с заказчиком были запрещены ст. 16 Закона о защите конкуренции.

Соглашения, согласованные действия между органами власти или (и) организациями приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к:

4) ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Пункты 1,2 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции являются специальной нормой по отношению к статье 16.

<Письмо> ФАС России от 04.09.2017 N ИА/60890/17 "О действиях антимонопольных органов в случаях поступления информации о нарушении одновременно запретов, установленных Законом о защите конкуренции и одним из законов, регулирующих закупочную деятельность"

- 1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений **преимущественных условий участия** в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом

Различие составов:

**Разъяснения ФАС России от 12.01.2018
№ ИА/1125/18 «О разграничении квалификации
действий лиц, являющихся субъектами
нарушений антимонопольного
законодательства, предусмотренных ч. 4 ст. 11,
статьями 15, 16, частью 1 статьи 17 Закона о
защите конкуренции».**

**Постановление Пленума Верховного Суда РФ от
04.03.2021 N 2 "О некоторых вопросах,
возникающих в связи с применением судами
антимонопольного законодательства« п. 33-36**



Федеральная
Антимонопольная
Служба

Преддоговорные и договорные стадии закупки



Федеральная
Антимонопольная
Служба

- Процесс формирования потребности
- Описание в плане графике закупок
- Подготовка, организация и проведение
- Процедура

Переговоры:

До размещения извещения (ТЗ, НМЦК(д), конкурентная среда...)

Во время проведения процедуры

После определения победителя

п. 6 ч.4 Ст. 38 - Консультации это еще не сговор



Федеральная
Антимонопольная
Служба

Контрактная служба действует в соответствии с положением (регламентом) разработанным и утвержденным на основании типового положения (регламента) 3.1.3

КС и КУ организуют в случае необходимости на стадии планирования закупок консультации с поставщиками (подрядчиками, исполнителями) и участвуют в таких консультациях в целях определения состояния конкурентной среды на соответствующих рынках товаров, работ, услуг, определения наилучших технологий и других решений для обеспечения государственных и муниципальных нужд

«Установлены согласованные действия по разработке и введению технической документации с заранее определенной направленностью, организации торгов с привлечением определенного круга участников в целях обеспечения победы в торгах заранее определенного лица, что привело к ограничению доступа на товарный рынок иным хозяйствующим субъектам, о чем указано выше»

«Доказательств того, что должностные лица, которые вели переговоры от лица ГБУЗ с ООО "СМТ", являются контрактными управляющими или входят в состав контрактной службы, не представлено. Содержание переговоров, состоявшихся между сотрудниками, свидетельствует о том, что указанными сотрудниками разрабатывалось, корректировалось техническое задание к аукциону; данные лица обменивались информацией об объектах закупки и их характеристиках. При этом из данных переговоров не усматривается, что обращалось в адрес ООО в целях определения состояния конкурентной среды на соответствующих рынках товаров, работ, услуг, определения наилучших технологий и других решений для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 28.02.2019 N Ф03-308/2019 по делу N А73-3220/2018

Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 27.11.2018 N Ф06-38755/2018 по делу N А55-10042/2017

Ст. 46 - Переговоры, это еще не сговор....



Федеральная
Антимонопольная
Служба

Проведение переговоров **заказчиком, членами комиссий** по осуществлению закупок с **участником закупки** в отношении заявок на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), окончательных предложений, в том числе в отношении заявки, окончательного предложения, поданных таким участником, **не допускается до выявления победителя** указанного определения, **за исключением случаев**, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

2. При проведении электронных процедур проведение переговоров **заказчика с оператором** электронной площадки и **оператора электронной площадки с участником закупки** не допускается **в случае**, если в результате этих переговоров создаются преимущественные условия для участия в электронной процедуре и (или) условия для разглашения конфиденциальной информации.

При применении конкурентных способов проведение переговоров заказчиком, членами комиссий по осуществлению закупок с участником закупки в отношении заявок на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), в том числе в отношении заявки, поданных таким участником, не допускается до выявления победителя указанного определения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом. (в ред. Федерального закона от 02.07.2021 N 360-ФЗ)(с 01.01.22)

«при обосновании начальной (максимальной) цены контракта аукционов заказчиком проведены переговоры с просьбой указания в ответах на запросы конкретной цены закупаемого товара, в связи с чем правомерно признал действия заказчика нарушающими требования Закона» «разумная догадливость(((«

Постановление Арбитражного суда Московского округа от 04.07.2017 N Ф05-7874/2017 по делу N А40-200419/2016

Доказательная база:



Федеральная
Антимонопольная
Служба

Анализ документации, которая размещается заказчиком в ЕИС (сайт <https://zakupki.gov.ru>):

- свойства файлов (совпадение автора технического задания и должностных лиц победителя торгов);
- обоснование НМЦК (кому заказчик направил запросы, как выбирал организации, не связаны ли они между собой).
- «заточки» в документации

Доказательная база (действия Заказчика):



Федеральная
Антимонопольная
Служба

- отклонение заявок всех участников, кроме «избранного» (на практике выявляется в ходе рассмотрения жалоб по 44-ФЗ»);
- установление неисполнимых сроков выполнения работ/оказания услуг,
- начало выполнения работ до размещения торгов в ЕИС, равно как и оплата фактически не выполненных работ (GoogleКарты, ЯндексКарты);
- неприменение штрафных санкций за просрочку обязательств/продление сроков исполнения контракта без уважительных причин;
- в подтверждение ограничения конкуренции может быть использован опрос потенциальных поставщиков.

Доказательная база (внеплановые проверки):



Федеральная
Антимонопольная
Служба

- переписка (общение заказчика с потенциальным участником торгов до размещения извещения и документации в ЕИС, согласование технического задания, вопросы относительно участия в торгах, обоснование НМЦК);
- протоколы совместных совещаний заказчика и потенциальных участников (в которых может быть указано на распределение контрактов, указание на необходимость выполнения определенных работ);
- файлы, которые могут храниться на компьютере исполнителя, касающиеся участия в торгах.

**Дело в отношении ООО «Артстрой-21 век»,
Комитета по здравоохранению Псковской
области
Национальный проект «Здравоохранение»**

Доказательства:

- Подготовка ТЗ участником и направление его Заказчику одновременно с 3 КП;**
- Ведение переписки относительно участия;**
- Приёмка и оплата работ выполненных ненадлежащим образом, отсутствие претензионной работы .**

Дело в отношении ООО «Экопром», ООО «Мехуборка КЗН», ООО «Мехуборка Спб»

Доказательства:

- **Вхождение в одну группу лиц;**
- **Формирование лотов с нарушением закона о защите конкуренции;**
- **Отсутствие объективной направленности участия в торгах;**
- **Завышенные НМЦК на стадии формирования;**
- **Наличие финансовой выгоды от реализации соглашения, которая была положена в тариф для населения, перепродажа на субподряд**

**ВНИМАНИЕ ЗАКАЗЧИКИ,
ЭТО КАРТЕЛЬ!**

**Постановление Пленума Верховного
Суда РФ от 04.03.2021 N 2 "О
некоторых вопросах, возникающих в
связи с применением судами
антимонопольного законодательства"
пп. 20- 29**

Дело в отношении поставщиков средств реабилитации

ООО «Наэль», ООО «АСМ» (2020 год)

- **Применение схемы «ротация заявок»;**
- **Наличие устойчивых связей;**
- **Наличие финансовых операций;**

Доказательства:

- **Совпадение учётных данных при регистрации электронных почтовых ящиков;**
- **Совпадение свойств файлов первых частей заявок;**
- **Сдача налоговой отчётности с одного компьютера;**
- **Совпадение IP-адресов;**
- **Закупка медицинских товаров друг у друга в целях последующей поставки по госконтрактам.**



Адм. ответственность:

нарушение ст. 16 влечет привлечение к административной ответственности по ч. 7 ст. 14.32 КоАП РФ; от 20-50 или дисквалификацию на срок до трех лет.

нарушение п. 1 ч. 1 ст. 17 влечет привлечение к административной ответственности по ч. 2 ст. 14.32 КоАП РФ (дл - аналогично, на юл - от 1/10 до 1/2 начальной стоимости предмета торгов, но не более 1/25 совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!



[ufas_pskov](#)

[pskov.fas.gov.ru](#)