



Федеральная
Антимонопольная
Служба

**Недобросовестное поведение участников
торгов или недобросовестная конкуренция**

Заместитель руководителя Костромского УФАС России
О.В. Ревельцев

15 июня 2023 г.

ДВА ПОДХОДА В ПРАВОО ПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКЕ :



Федеральная
Антимонопольная
Служба

- ✓ *недобросовестная конкуренция на торгах – крайне редкое явление*
- ✓ *любое действие не соответствующее условиям торгов, представление недостоверных сведений, неверное исполнение – акт НДК*

Анализ текущего состояния:



Федеральная
Антимонопольная
Служба

44-ФЗ 223-ФЗ

Цена контрактов Количество контрактов

44-ФЗ 223-ФЗ

Цена контрактов Количество контрактов

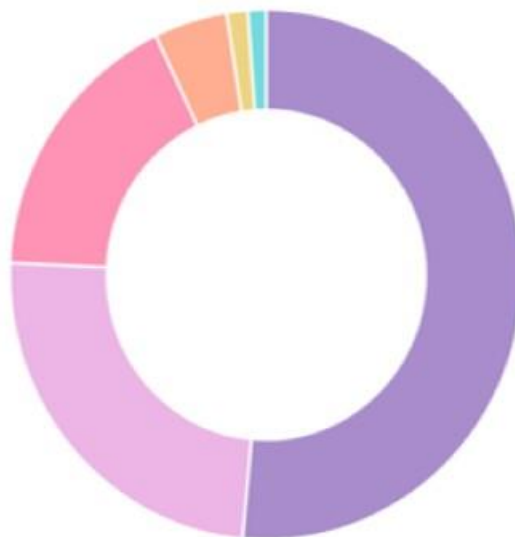
ЦЕНА ЗАКЛЮЧЕННЫХ
КОНТРАКТОВ ПО СПОСОБАМ
ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПОСТАВЩИКА, ₽

Год: 2014 x
Регион: Все v
Статус контракта: Все v

- Электронный аукцион
- Открытый конкурс
- Закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)
- Конкурс с ограниченным участием
- Запрос котировок
- Иные способы

5,48 трлн ₽

Цена контрактов, заключенных по всем
способам определения поставщика, в 2014 году



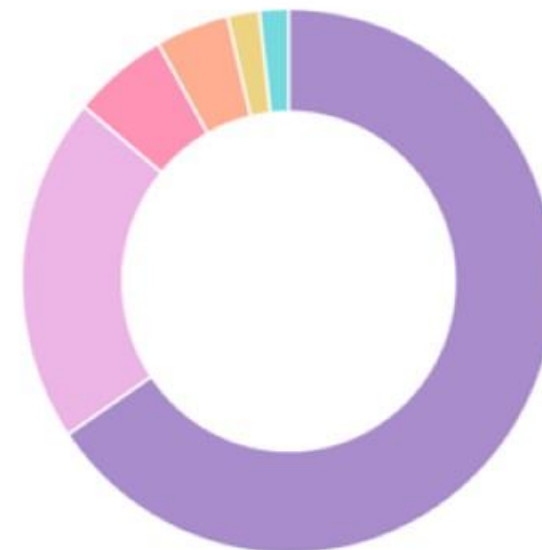
ЦЕНА ЗАКЛЮЧЕННЫХ
КОНТРАКТОВ ПО СПОСОБАМ
ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПОСТАВЩИКА, ₽

Год: 2019 x
Регион: Все v
Статус контракта: Все v

- Электронный аукцион
- Закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)
- Открытый конкурс в электронной форме
- Конкурс с ограниченным участием в электронной форме
- Запрос предложений в электронной форме
- Иные способы

8,4 трлн ₽

Цена контрактов, заключенных по всем
способам определения поставщика, в 2019 году



Анализ текущего состояния:



Федеральная
Антимонопольная
Служба

44-ФЗ

223-ФЗ

Цена контрактов

Количество контрактов

ЦЕНА ЗАКЛЮЧЕННЫХ
КОНТРАКТОВ ПО СПОСОБАМ
ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПОСТАВЩИКА, ₽

Год: 2021 x

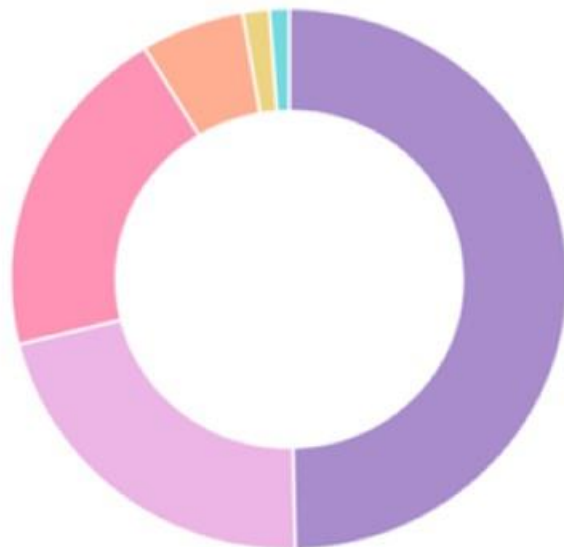
Регион: Все ▾

Статус контракта: Все ▾

- Электронный аукцион
- Открытый конкурс в электронной форме
- Закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)
- Конкурс с ограниченным участием в электронной форме
- Запрос предложений в электронной форме
- Иные способы

9,76 трлн ₽

Цена контрактов, заключенных по всем способам определения поставщика, в 2021 году



44-ФЗ

223-ФЗ

Цена контрактов

Количество контрактов

ЦЕНА ЗАКЛЮЧЕННЫХ
КОНТРАКТОВ ПО СПОСОБАМ
ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПОСТАВЩИКА, ₽

Год: 2022 x

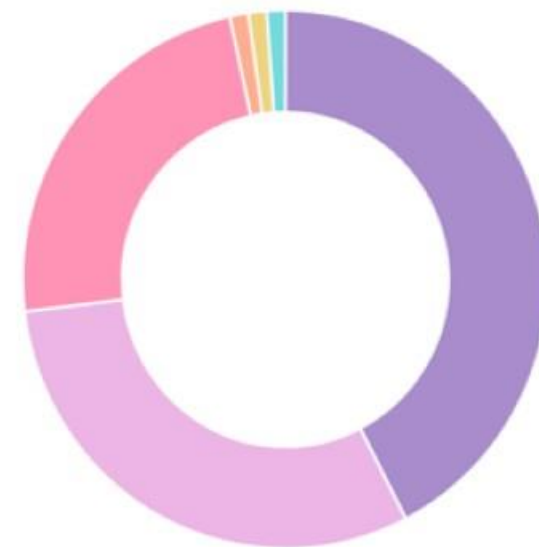
Регион: Все ▾

Статус контракта: Все ▾

- Электронный аукцион
- Открытый конкурс в электронной форме
- Закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)
- Запрос котировок в электронной форме
- Иные способы
- Конкурс с ограниченным участием в электронной форме

11,3 трлн ₽

Цена контрактов, заключенных по всем способам определения поставщика, в 2022 году



Анализ текущего состояния:



Федеральная
Антимонопольная
Служба

44-ФЗ 223-ФЗ

Цена контрактов Количество контрактов

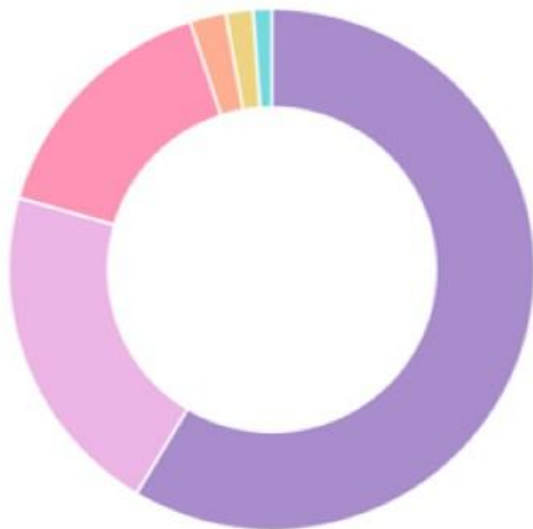
КОЛИЧЕСТВО ЗАКЛЮЧЕННЫХ
КОНТРАКТОВ ПО СПОСОБАМ
ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПОСТАВЩИКА

Год: 2014 x
Регион: Все v
Статус контракта: Все v

- Электронный аукцион
- Закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)
- Запрос котировок
- Открытый конкурс
- Конкурс с ограниченным участием
- Иные способы

2 790 499

Количество контрактов, заключенных по всем способам определения поставщика, в 2014 году



44-ФЗ 223-ФЗ

Цена контрактов Количество контрактов

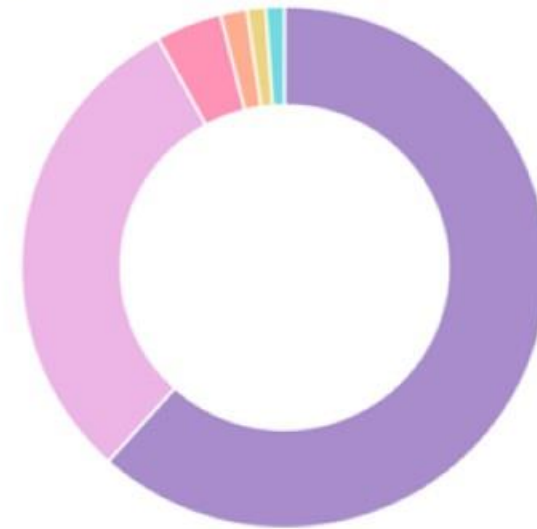
КОЛИЧЕСТВО ЗАКЛЮЧЕННЫХ
КОНТРАКТОВ ПО СПОСОБАМ
ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПОСТАВЩИКА

Год: 2019 x
Регион: Все v
Статус контракта: Все v

- Электронный аукцион
- Закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)
- Запрос котировок в электронной форме
- Иные способы
- Открытый конкурс в электронной форме
- Конкурс с ограниченным участием в электронной форме

3 645 983

Количество контрактов, заключенных по всем способам определения поставщика, в 2019 году



Анализ текущего состояния:



Федеральная
Антимонопольная
Служба

44-ФЗ

223-ФЗ

Цена контрактов

Количество контрактов

КОЛИЧЕСТВО ЗАКЛЮЧЕННЫХ
КОНТРАКТОВ ПО СПОСОБАМ
ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПОСТАВЩИКА

Год: 2021 x

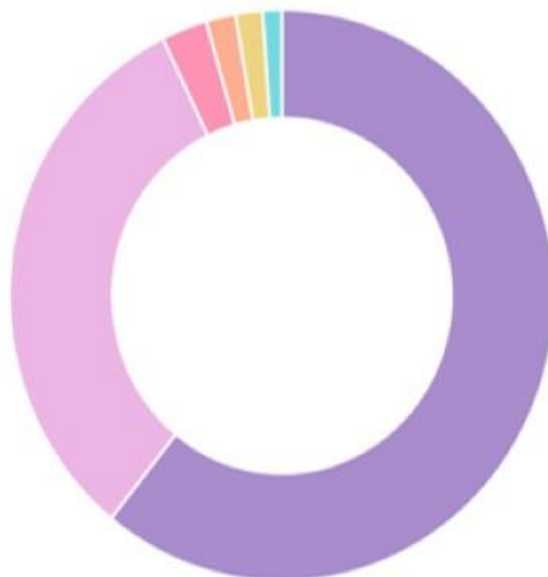
Регион: Все v

Статус контракта: Все v

- Электронный аукцион
- Закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)
- Запрос котировок в электронной форме
- Конкурс с ограниченным участием в электронной форме
- Открытый конкурс в электронной форме
- Иные способы

3 332 945

Количество контрактов, заключенных по всем способам определения поставщика, в 2021 году



44-ФЗ

223-ФЗ

Цена контрактов

Количество контрактов

КОЛИЧЕСТВО ЗАКЛЮЧЕННЫХ
КОНТРАКТОВ ПО СПОСОБАМ
ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПОСТАВЩИКА

Год: 2022 x

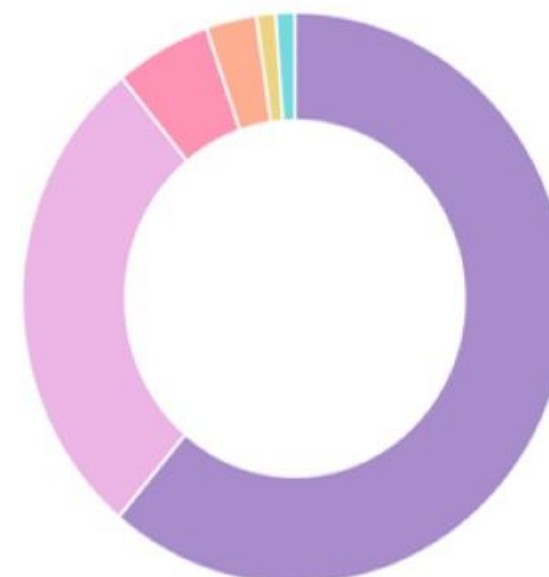
Регион: Все v

Статус контракта: Все v

- Электронный аукцион
- Закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)
- Запрос котировок в электронной форме
- Открытый конкурс в электронной форме
- Конкурс с ограниченным участием в электронной форме
- Иные способы

3 208 856

Количество контрактов, заключенных по всем способам определения поставщика, в 2022 году



Анализ текущего состояния:



Федеральная
Антимонопольная
Служба

44-ФЗ

223-ФЗ

Цена контрактов

Количество контрактов

44-ФЗ

223-ФЗ

Цена контрактов

Количество контрактов

ЦЕНА ЗАКЛЮЧЕННЫХ
КОНТРАКТОВ ПО СПОСОБАМ
ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПОСТАВЩИКА, Р

Год: 2023

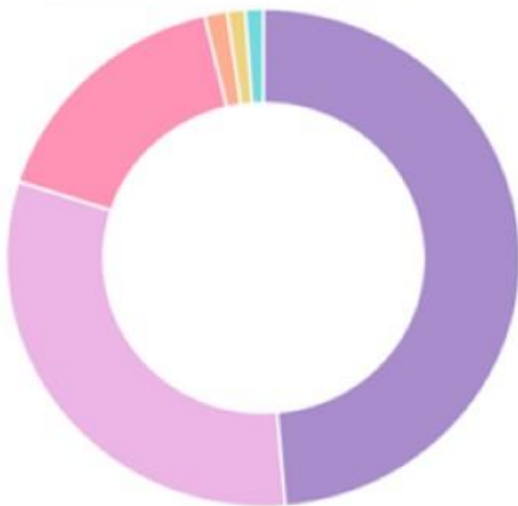
Регион: Все

Статус контракта: Все

- Электронный аукцион
- Открытый конкурс в электронной форме
- Закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)
- Запрос котировок в электронной форме
- Способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), установленный Правительством Российской Федерации в соответствии со ст. 111 Федерального закона № 44-ФЗ
- Иные способы

4,17 трлн Р

Цена контрактов, заключенных по всем способам определения поставщика, в 2023 году



КОЛИЧЕСТВО ЗАКЛЮЧЕННЫХ
КОНТРАКТОВ ПО СПОСОБАМ
ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПОСТАВЩИКА

Год: 2023

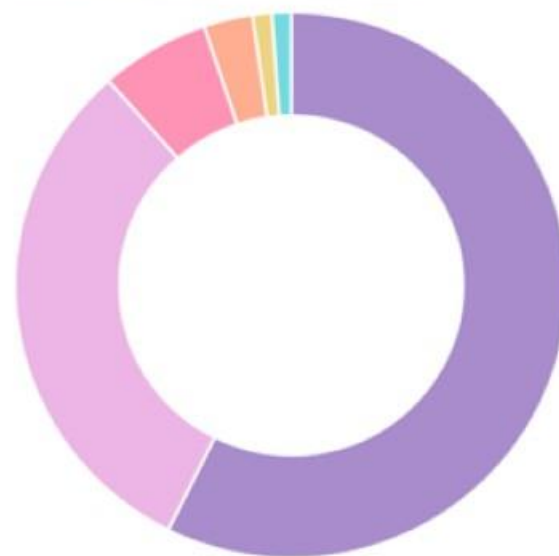
Регион: Все

Статус контракта: Все

- Электронный аукцион
- Закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)
- Запрос котировок в электронной форме
- Открытый конкурс в электронной форме
- Закупка товара у единственного поставщика на сумму, предусмотренную частью 12 статьи 93 Закона № 44-ФЗ
- Иные способы

1 527 585

Количество контрактов, заключенных по всем способам определения поставщика, в 2023 году



Определение Судебной коллегии по экономическим спорам
Верховного Суда РФ
от 05.09.2019 № 307-ЭС19-9220 по делу № А56-47995/2018



Федеральная
Антимонопольная
Служба

«вытекает необходимость *отграничивать* нарушения лицом положений гражданского законодательства, законодательства о налогах и сборах, законодательства о лицензировании, иного законодательства, влекущие за собой получение различного рода выгод и преимуществ, от нарушений, которые направлены на получение выгод и преимуществ в результате недобросовестной конкуренции.

...Антимонопольный орган должен доказать, ... в чем состоят признаки не только недобросовестного (противоправного) поведения, но и признаки ведения недобросовестной конкуренции, прежде всего, признаки существования *причинно-следственной связи* между противоправным поведением хозяйствующего субъекта и получением выгод *за счет своих конкурентов и потребителей*».

Постановление Конституционного Суда РФ от 17.02.2022 № 7-П



Федеральная
Антимонопольная
Служба

«...хозяйствующий субъект может быть признан нарушившим запрет, содержащийся в главе 2.1 "Недобросовестная конкуренция" Федерального закона "О защите конкуренции", лишь при наличии *причинно-следственной связи* между его действиями и снижением (реальной возможностью снижения) уровня конкуренции как на конкретном рынке товаров, работ, услуг, так и на рынках, с ним экономически связанных, если такие действия совершены умышленно, причем умыслом нарушителя охватывались и возможные либо фактически наступившие последствия.»

Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 4 марта 2021 года № 2



Федеральная
Антимонопольная
Служба

«...нарушение хозяйствующим субъектом при ведении своей деятельности норм гражданского и иного законодательства само по себе не означает акта недобросовестной конкуренции..»

(пункт 30 постановления)

Ожидание предпринимательского сообщества



Федеральная
Антимонопольная
Служба

«Классические» формы недобросовестной конкуренции:

- предоставление недостоверных сведений в составе заявки на участие в торгах, что позволяет лицу быть признанным победителем и заключить договор по результатам торгов (Решение Иркутского УФАС № 1164/18 от 09.10.2018 г., Решение Камчатского УФАС России от 06.09.2018 по делу № 21-05/01-18А и др.);
- согласованные действия группы юридических лиц на торгах, направленные на получение необоснованных преимуществ (действия идентичные картели на торгах, только совершенные аффилированной группой, подпадающей под исключение ч. 7 ст. 11 Закона №135-ФЗ) (Решение Липецкого УФАС России от 12.02.2019 по делу № 20);

Ожидание предпринимательского сообщества



Федеральная
Антимонопольная
Служба

- демпинг на торгах - предложение товара/услуги в ходе проведения торгов по цене ниже себестоимости (Решение Пензенского УФАС России от 26 ноября 2014 г. № 2-03/14-2014);
- дача согласия на поставку на определенного товара или выполнение работ с использованием определенного товара, победа на торгах по лучшему ценовому предложению, а затем попытка заменить товар на стадии заключения или еще хуже исполнения контракта, доказывая, что предлагаемый участником товар «эквивалентный» или даже «лучше по своим качествам» (Решение УФАС по Тульской области от 12 сентября 2017 г. по делу № 04-07/239-2017);

Ожидание предпринимательского сообщества



Федеральная
Антимонопольная
Служба

- исполнение условий государственного контракта не в соответствии с поданной на торги заявкой, если это носит для заказчика существенный характер (Решение Апелляционной коллегии ФАС России от 28 мая 2019 года по делу № 03-24/29-2018 на решение Марийского УФАС).

«Бизнесу нужны быстрые эффективные инструменты защиты прав, а по большей части не столько защиты, сколько предотвращения нарушения. А значит, нужны не просто нормы-принципы права, а конкретные механизмы действия», - М. Максимова, юрист.



Федеральная
Антимонопольная
Служба

РЫНОК & ТОРГИ

ПОНЯТИЯ ТОЖДЕСТВЕННЫЕ?

ДА

НЕТ



Постановление Конституционного Суда РФ
от 13.03.2023 г. № 12-П
Постановление Конституционного Суда РФ
от 17.02.2022 № 7-П



Федеральная
Антимонопольная
Служба

«Само по себе участие хозяйствующих субъектов, пусть и занимающихся различными видами деятельности, в торгах в отношении реализуемого или приобретаемого в результате их проведения товара позволяет рассматривать таких субъектов в качестве конкурентов на рынке соответствующего товара».

«Торги - специфический способ совершения сделки, элементом которого служит состязательность, конкурентная борьба, а целью торгов является выявление претендента на заключение договора».

Постановление Конституционного Суда РФ
от 13.03.2023 г. № 12-П
Постановление Конституционного Суда РФ
от 17.02.2022 № 7-П



Федеральная
Антимонопольная
Служба

...суд допускает, что хозяйствующему субъекту в качестве недобросовестной конкуренции в рассматриваемом аспекте могут быть вменены лишь такие действия (бездействие), которые имеют целью получить конкурентное преимущество *за счет введения в заблуждение заказчика* относительно соответствия исполнителя всем требованиям отраслевого законодательства (в том числе касающимся лицензирования или другого предусмотренного законодательством разрешения, необходимого для осуществления той или иной деятельности) и тем самым затрудняют выполнение комиссией по осуществлению закупок ее функции по отбору поставщика.

Очевидной и наиболее общественно опасной формой подобного злоупотребления служит указание в заявке заведомо недостоверных сведений и приложение к заявке подложных документов.

ИТОГО:



Федеральная
Антимонопольная
Служба

Полагаем, с учетом важности вопроса, необходимо выработать

либо

понятные прозрачные критерии разграничения недобросовестного поведения при участии в торгах от актов НДК (модели поведения),

либо

привнести в законодательные требования новые принципы *per se*.

Возможно, для этого пришло время...