

## Решение

### по результатам рассмотрения жалобы № 003/07/3-659/2022

«10» августа 2022 года

г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

в составе:

<...>,

<...>,

<...>,

рассмотрев 10.08.2022 посредством видеоконференц-связи жалобу ООО «Теплоэнерго»,

при участии представителей:

от МП «БВК» Пихлаева А.В. (доверенность № 34 от 10.08.2022), Сергеевой Т.В. (доверенность № 31 от 05.08.2022),

от ООО «Красноярсккрайуголь» Чернышенко О.А. (доверенность от 09.08.2022),

от АО «Теплоэнерго», доверенность не представлена,

#### УСТАНОВИЛА:

02.08.2022 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) поступила жалоба ООО «Теплоэнерго» (вх. № 4795, 4801 от 02.08.2022) на действия заказчика - МП «БВК.

Рассмотрение жалобы состоялось 10.08.2022.

Доводы жалобы ООО «Теплоэнерго»:

-заказчик осуществляет запрос предложений № 32211578170 на поставку угля марки 3 БР на 2022-2023 на основании Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), в то время как обязан осуществлять закупку на основании Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), поскольку Положение о закупке опубликовано в единой информационной системе 19.07.2022;

-для проведения закупки заказчиком выбрана электронная площадка ЭТП «РосТорги», не отвечающая единым требованиям к операторам электронных площадок, операторам специализированных электронных площадок, электронным площадкам, специализированным электронным площадкам и функционированию электронных площадок, специализированных электронных площадок, утвержденных постановлением Правительства РФ от 08.06.2018 № 656;

-срок оплаты товара определен в нарушение действующего законодательства.

В письменном отзыве МП «БВК» выразили несогласие с жалобой.

По результатам рассмотрения жалобы Комиссия Бурятского УФАС России пришла к выводу об обоснованности всех доводов жалобы АО «Теплоэнерго» в силу следующего.

МП «БВК» зарегистрировано в качестве юридического лица 16.11.2021.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ на официальном сайте ФНС России единственным учредителем МП «БВК» является муниципальное образование «Город «Северобайкальск».

В соответствии с пунктом 1.1 устава МП «БВК» создано в соответствии с Федеральным законом от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» (далее - № 161-ФЗ).

В соответствии с частью 1 статьи 2 № 161-ФЗ унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на имущество, закрепленное за ней собственником. В форме унитарных предприятий могут быть созданы только государственные и муниципальные предприятия. Имущество унитарного предприятия принадлежит на праве собственности Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию.

Исходя из положений № 161-ФЗ муниципальные предприятия как юридические лица, преследующие коммерческие цели, создаются и действуют на основе муниципальной формы собственности, в связи с этим их учредителем является муниципальное образование. От имени муниципального образования, права собственника имущества муниципального предприятия осуществляют органы местного самоуправления.

Муниципальное предприятие как организационно-правовая форма является унитарным и принадлежит муниципальному образованию; функции собственника исполняет орган местного самоуправления и их деятельность следовательно, правовое положение государственного унитарного предприятия и муниципального унитарного предприятия, права и обязанности собственников их имущества, порядок создания, реорганизации и ликвидации унитарного предприятия регламентируется нормами № 161-ФЗ.

Постановлением главы администрации муниципального образования «Город Северобайкальск» от 05.05.2022 № 403 МП «БВК» с 05.05.2022 присвоен статус единой теплоснабжающей организации.

Положение о закупке МП «БВК» товаров, работ, услуг (далее - Положение о закупках) на основании Закона о закупках размещено в единой информационной системе 19.05.2022.

27.07.2022 в единой информационной системе опубликовано извещение о проведении МП «БВК» на основании Положения о закупках и Закона о закупках запроса предложений на поставку угля марки 3 БР на 2022-2023 (извещение № 32211578170).

Статьей 15 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) регулируются особенности закупок, осуществляемых бюджетным, автономным учреждениями, государственным, муниципальным унитарными предприятиями и иными юридическими лицами.

В соответствии с пунктом 2 части 2.1 статьи 15 Закона о контрактной системе государственные, муниципальные унитарные предприятия осуществляют закупки в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона, за исключением:

1) закупок федеральных государственных унитарных предприятий, имеющих существенное значение для обеспечения прав и законных интересов граждан Российской Федерации, обороноспособности и безопасности государства, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации по согласованию с Администрацией Президента Российской Федерации, осуществляемых без использования субсидий, предоставленных из федерального бюджета на осуществление на территории Российской Федерации капитальных вложений в объекты капитального строительства государственной собственности Российской Федерации и (или) на приобретение на территории Российской Федерации

объектов недвижимого имущества в государственную собственность Российской Федерации;

2) закупок, осуществляемых в соответствии с правовым актом, предусмотренным частью 3 статьи 2 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», принятым государственным, муниципальным унитарными предприятиями и размещенным до начала года в единой информационной системе:

а) за счет средств, полученных в качестве дара, в том числе пожертвования, по завещанию, грантов, передаваемых безвозмездно и безвозвратно гражданами и юридическими лицами, в том числе иностранными гражданами и иностранными юридическими лицами, а также международными организациями, получившими право на предоставление грантов на территории Российской Федерации в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, субсидий (грантов), предоставляемых на конкурсной основе из соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, если условиями, определенными грантодателями, не установлено иное;

б) в качестве исполнителя по контракту в случае привлечения на основании договора в ходе исполнения данного контракта иных лиц для поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, необходимых для исполнения предусмотренных контрактом обязательств данного предприятия, за исключением случаев исполнения предприятием контракта, заключенного в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона;

в) без привлечения средств соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации.

То есть, из указанной нормы Закона о контрактной системе прямо следует, что муниципальные унитарные предприятия осуществляют закупки в соответствии с правовым актом, предусмотренным частью 3 статьи 2 Закона о закупках, при условии, если Положение о закупках размещено в единой информационной системе до начала года.

На основании изложенного, Комиссия Бурятского УФАС России пришла к выводу, что проведение запроса предложений на поставку угля марки 3 БР на 2022-2023 (извещение № 32211578170) на основании Положения о закупках и Закона о закупках неправомерно, поскольку Положение о закупках МП «БВК» опубликовано в единой информационной системе 19.05.2022, а не до начала 2022 года, как того требует статья 15 Закона о контрактной системе.

В силу статьи 15 Закона о контрактной системе закупка угля марки 3 БР на 2022-2023 должна осуществляться МП «БВК» на основании положений Закона о контрактной системе и при соблюдении процедуры в части установления срока оплаты товара и выбора электронной торговой площадки из числа аккредитованных на проведение конкурентных процедур на основании Закона о контрактной системе.

В рассматриваемом случае МП «БВК» нарушило требования статьи 15 Закона о контрактной системе.

Также заказчиком нарушены требования части 1 и 2 статьи 2 Закона о закупках.

Статья 2 Закона о закупках устанавливает правовую основу закупки товаров, работ, услуг:

-согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке);

-согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом,

который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке.

В данном случае Закон о закупке и Положение о закупке товаров, работ, услуг не является правовой основой закупки для МП «БВК» в силу пункта 2 части 2.1 статьи 15 Закона о контрактной системе.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной; принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Комиссия Бурятского УФАС России, руководствуясь статей 18.1 Закона о защите конкуренции,

**РЕШИЛА:**

- 1.признать жалобу ООО «Теплоэнерго обоснованной.
- 2.признать МП «БВК» нарушившим требования части 1 и 2 статьи 2 Закона о закупках;
- 3.выдать МП «БВК» обязательное для исполнения предписание.
- 4.передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Бурятского УФАС России для решения вопроса о возбуждении производства по делу об административном правонарушении по части 3 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...><...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Республики Бурятия.