

РЕШЕНИЕ

по делу №А3-2/17 о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена «5» сентября 2017 г.
В полном объеме решение изготовлено «19» сентября 2017 г.

г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области) по рассмотрению дела № А3-2/17 о нарушении антимонопольного законодательства (далее также – Комиссия) в составе:
председатель – руководитель Гречишникова Е.А.,
члены:
начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мурзин К.И.,
ведущий специалист-эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мясникова А.Н.,
специалист-эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Абанкин А.А.,
в присутствии представителей ТОГУП «Водгазхоз»,
рассмотрев дело № А3-2/17 по признакам нарушения Тамбовским областным государственным унитарным предприятием «Водгазхоз» (ранее и далее - ТОГУП «Водгазхоз») (адрес: 392000, Тамбовская область, г. Тамбов, ул. Студенецкая, д. 3, пом. 1; ИНН\КПП 6832037243\682901001, ОГРН 1026801228266) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) выразившегося в установлении в Положении о закупке требования, которое могло привести к ограничению конкуренции при проведении закупок, в т.ч. торгов,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с Приказом Тамбовского УФАС России от 13.02.2017 № 9 сотрудниками отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Тамбовского УФАС России осуществлена плановая выездная проверка соблюдения Тамбовского областного государственного унитарного предприятия «Водгазхоз» (далее - ТОГУП «Водгазхоз») (адрес: 392000, Тамбовская область, г. Тамбов, ул. Студенецкая, д. 3, пом. 1; ИНН\КПП 6832037243\682901001, ОГРН 1026801228266) требований антимонопольного законодательства, а именно - требований Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) (Акт проверки № ПЗ-1/17 от 23 марта 2017 года).

По результатам проведения плановой выездной проверки ТОГУП «Водгазхоз» инспекцией установлены признаки нарушения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в следующем.

По организационной правовой форме проверяемый субъект относится к унитарным предприятиям.

Закупочная деятельность унитарных предприятий регулируется положениями Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

С 2017 года деятельность унитарных предприятий также регулируется Федеральным законом 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).

Установлено, что в 2016 году предприятие руководствовалось при осуществлении закупок Положением о закупке, утвержденным на основании ч. 2 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

На протяжении проверяемого периода положение о закупках действовало в следующих редакциях:

| № п/п | Дата и время публикации | Дата и номер приказа |
|-------|-------------------------|----------------------|
| 1 | 22.10.2014 08:47 | 13.10.2014 №355 |
| 2 | 09.02.2016 13:40 | 29.01.2016 № 5/1 |
| 3 | 09.06.2016 09:24 | 09.06.2016 №46 |
| 4 | 23.06.2016 14:32 | 23.06.2016 № 51 |
| 5 | 17.11.2016 14:26 | 17.11.2016 № 104 |
| 6 | 29.12.2016 14:02 | 29.12.2016 №128 |

Действующая редакция положения о закупке предприятия (п. 5.6) предусматривает, что в случае, если несколько юридических лиц, физических лиц (в том числе индивидуальных предпринимателей) выступают на стороне одного участника закупки, требования, установленные Заказчиком в документации о закупке к участникам закупки, предъявляются к каждому из указанных лиц в отдельности.

В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц,

выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки требования, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки.

При подаче заявки несколькими физическими лицами, несколькими юридическими лицами, несколькими индивидуальными предпринимателями, объединившимися на стороне одного участника закупки, участником закупки выступает несколько лиц (далее - группа лиц).

Таким образом, в случае подачи заявки группой лиц требованиям, указанным в документации о закупке, должна в совокупности отвечать такая группа лиц, а не отдельно взятое юридическое или физическое лицо, выступающее в составе группы лиц.

Аналогичная правовая позиция поддержана Постановлением ВС РФ от 17.10.2016 по делу №305-АД16-13042.

С учетом изложенного, указанное требование Заказчика может незаконно ограничить конкуренцию при проведении закупок, в т.ч. торгов, а потому в действиях предприятия усматриваются признаки нарушения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, в соответствии с которой при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

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;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Нарушение условий конкуренции при осуществлении закупок ТОГУП «Водгазхоз» на основании рассмотренного Положения возможно в силу следующего.

Частью 2.1 статьи 15 Закона о контрактной системе государственные,

муниципальные унитарные предприятия осуществляют закупки в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона, за исключением 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, а также за исключением закупок, осуществляемых в течение года в соответствии с правовым актом, предусмотренным [частью 3 статьи 2](#) Федерального закона от 18 июля 2011 года N 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:

1) за счет 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;

2) 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;

3) без привлечения средств соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации государственными, муниципальными унитарными предприятиями, являющимися аптечными организациями.

Учитывая, что ТОГУП «Водгазхоз» может быть исполнителем контрактов по Закону о контрактной системе, то необходимые товары, работы, услуги предприятие вправе закупить по Закону о закупках на основании своего Положения о закупках.

Однако, указанное Положение предусматривает установление к каждому члену группы лиц при участии в закупке требование о наличии праворазрешительных документов.

ТОГУП «Водгазхоз» письмом (вх. 15.08.2017 № 5065) сообщило, что при проведении процедур закупок не было ни одного случая, когда на стороне участника закупки участвовало несколько юридических, физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей (группа лиц, коллективный участник). Кроме того, п. 5.6 Положения о закупках ТОГУП «Водгазхоз», нарушающий запрет, установленный ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции был исключен из состава Положения о закупках ТОГУП «Водгазхоз». Исправленное Положения о закупках ТОГУП «Водгазхоз» опубликовано на сайте ЕИС.

Руководствуясь [статьей 23](#), [частью 1 статьи 39](#), [частями 1 - 4 статьи 41](#), [статьей 48](#), [частью 1 статьи 49](#) Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ТОГУП «Водгазхоз» нарушившим ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» при утверждении Положения о закупках ТОГУП «Водгазхоз», путем установления в п. 5.6 Положения о закупках ТОГУП «Водгазхоз» требований к отдельным лицам, входящим в состав коллективного участника закупки, о соответствии каждого участника требованиям документации.

2. В связи с добровольным устранением нарушения предписание не выдавать.

Днем принятия решения считается дата его изготовления в полном объеме. Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Тамбовской области, находящийся по адресу: 392000 г. Тамбов, ул. Пензенская, 67/12.

Председатель комиссии

Е.А. Гречишникова

Члены комиссии

К.И. Мурзин

А.Н. Мясникова

А.А. Абанкин

исп. А.А. Абанкин
8 (4752) 71-34-66