

ГУП РТ «УК ТЭК 4»

667003, Республика Тыва, г. Кызыл,

ул. Калинина, д. 11

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-06-08/09-17-17

10 августа 2017 года г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 08 августа 2017 года

В полном объеме решение изготовлено 10 августа 2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела № 04-06-08/09-17-17 о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

Ооржак А.О. - заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

Кыргыз А.В. – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Дамба-Хуурак Ч.О. - ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

в отсутствие надлежащим образом извещенного законного представителя Государственного унитарного предприятия Республики Тыва «Управляющая компания ТЭК 4» (далее - ГУП РТ «УК ТЭК 4»),

рассмотрев дело № 04-06-08/09-17-17, возбужденное в отношении Государственного унитарного предприятия Республики Тыва «Управляющая компания ТЭК 4», ОГРН 1041700508475, ИНН 1701036423, КПП 170101001, дата регистрации юридического лица: 01.03.2004 года, юридический адрес: 667003, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Калинина, д. 11, по признакам нарушения части 1 статьи 17, части 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в части неправомерного установления требований к сроку заключения договора в пункте 18.2 Положения о закупке ГУП РТ «УК ТЭК 4», утвержденного приказом генерального директора ГУП РТ «УК ТЭК 4» от 15.02.2016 года б/н,

УСТАНОВИЛА:

На основании приказа Тывинского УФАС России от 20.04.2017 года № 119 «О проведении плановой выездной проверки юридического лица» инспекцией Тывинского УФАС России проведена плановая выездная проверка в отношении ГУП РТ «УК ТЭК 4».

По результатам проведенной плановой выездной проверки составлен Акт проверки от 31.05.2017 года (№ 4-846).

В ходе проведения плановой выездной проверки в действиях ГУП РТ «УК ТЭК 4» установлено, что пунктом 18.2 Положения о закупке, утвержденного приказом генерального директора ГУП РТ «УК ТЭК 4» Соловьева М.А. от 15.02.2016 б/н (далее - Положение о закупке), установлено, что договор с победителем либо иным лицом, с которым в соответствии с Положением о закупке заключается такой договор (далее - участник закупки, обязанный заключить договор), по результатам проведения торгов должен быть заключен заказчиком не позднее 20 дней или иного указанного в извещении срока после завершения торгов и оформления протокола, а по результатам неторговых процедур - не позднее 5 рабочих дней со дня подписания итогового протокола, за исключением случая закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). При этом Положением о закупке, в частности пунктом 18.2, минимальный срок, в течение которого заказчик может подписать договор с победителем, не определен.

По результатам проверки инспекцией Тывинского УФАС России установлено, что в рассматриваемых действиях ГУП РТ «УК ТЭК 4» усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 17, части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

По данному факту приказом Тывинского УФАС России № 217 от 14.06.2017 года возбуждено дело № 04-06-08/09-17-17 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ГУП РТ «УК ТЭК 4» по признакам нарушения части 1 статьи 17, части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Определением от 14.06.2017 года рассмотрение дела в отношении ГУП РТ «УК ТЭК 4» назначено на 20.07.2017 года в 15 часов 00 минут по адресу: г. Кызыл, ул. Комсомольская, д. 122 «а», каб. 9, 2 этаж.

Указанным определением от 14.06.2017 года Тывинским УФАС России у ГУП РТ «УК ТЭК 4» истребованные необходимые документы.

До рассмотрения дела 13.07.2017 года (вх. № 3025) в адрес Тывинского УФАС России от ГУП РТ «УК ТЭК 4» поступили истребованные документы.

Явившийся на рассмотрение дела представитель ГУП РТ «УК ТЭК 4» пояснил, что предприятием соблюдается установленный действующим законодательством 10-тидневный срок обжалования до заключения договора по результатам закупки, в связи с чем, отсутствие указанного срока в Положении о закупке ГУП РТ «УК ТЭК 4» не является нарушением антимонопольного законодательства.

Комиссия Тывинского УФАС России, изучив материалы дела № 04-06-08/09-17-17, выслушав устные пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, приходит к следующим выводам:

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 14.11.2002 года № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» (далее - Закон о предприятиях) 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.

От имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации права собственника имущества унитарного предприятия осуществляют органы государственной власти Российской Федерации или органы государственной власти субъекта Российской Федерации в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

В силу части 2 статьи 2 Закона о предприятиях в Российской Федерации создаются и действуют следующие виды унитарных предприятий:

-унитарные предприятия, основанные на праве хозяйственного ведения, - федеральное государственное предприятие и государственное предприятие субъекта Российской Федерации, муниципальное предприятие;

-унитарные предприятия, основанные на праве оперативного управления, - федеральное казенное предприятие, казенное предприятие субъекта Российской Федерации, муниципальное казенное предприятие.

Согласно пунктам 1.3, 1.4 Устава ГУП РТ «УК ТЭК 4», утвержденного распоряжением Министерства земельных и имущественных отношений Республики Тыва от 19.06.2014 года № 365 (далее - Устав), ГУП РТ «УК ТЭК 4» является коммерческой организацией и находится в ведомственном подчинении Министерства топлива и энергетики Республики Тыва, которое осуществляет контроль за финансово-экономической деятельностью предприятия.

Предприятия отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом (Пункт 1.6 Устава).

В соответствии с пунктом 3.1 Устава имущество ГУП РТ «УК ТЭК 4» находится в собственности Республики Тыва, принадлежит предприятию на праве хозяйственного ведения и отражается на его самостоятельном балансе.

Таким образом, ГУП РТ «УК ТЭК 4» является государственным унитарным предприятием в понятии, определенном статьей 2 Закона о предприятиях.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе, муниципальными унитарными предприятиями.

При таких обстоятельствах ГУП РТ «УК ТЭК 4» при осуществлении своей закупочной деятельности обязано руководствоваться положениями Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее – положение о закупке).

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Как установлено Комиссией Тывинского УФАС России Положения о закупке ГУП РТ «УК ТЭК 4» утверждено приказом генерального директора ГУП РТ «УК ТЭК 4» Соловьева М.А. от 15.02.2016 б/н.

Пунктом 18.2 Положения о закупке установлено, что договор с победителем либо иным лицом, с которым в соответствии с Положением о закупке заключается такой договор (далее - участник закупки, обязанный заключить договор), по результатам проведения торгов должен быть заключен заказчиком не позднее 20 дней или иного указанного в извещении срока после завершения торгов и оформления протокола, а по результатам неторговых процедур - не позднее 5 рабочих дней со дня подписания итогового протокола, за исключением случая закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). При этом Положением о закупке, в частности пунктом 18.2, минимальный срок, в течение которого заказчик может подписать договор с победителем, не определен.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках целью регулирования Закона о закупках является, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных Законом о защите конкуренции.

В соответствии с частью 18 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

Согласно части 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, направлено уведомление, не

вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Часть 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусматривает, что в случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган размещает в течение трех рабочих дней со дня ее поступления информацию о поступлении жалобы и ее содержании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа, направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей, уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

Таким образом, установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращения с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

При этом в силу требований вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемое заказчиками Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

В свою очередь, сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

Кроме того, в силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) не допускается осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, ГУП РТ «УК ТЭК 4», не установив в пункте 18.2 Положения о закупке требования к минимальному сроку заключения договора с даты публикации протокола о результатах закупки (торгов), который в силу указанных выше положений Закона о защите конкуренции должен составлять не менее 10 дней, создает условия, при которых у участников закупки, чьи права и законные интересы нарушены действиями (бездействиями) организаторов торгов лишены (могли быть лишены) возможности обжалования действий указанных лиц в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, что может иметь своим последствием ограничение конкуренции за право заключения договора, в том числе, путем подачи жалобы в антимонопольный орган, что также

нарушает права участников гражданского оборота.

Комиссией Тывинского УФАС России отклоняется довод представителя ГУП РТ «УК ТЭК 4», поскольку в силу требований вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемое заказчиками Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

При таких обстоятельствах Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/09-17-17 приходит к выводу, что рассматриваемые действия ГУП РТ «УК ТЭК 4», выразившиеся в неправомерном установлении требований к сроку заключения договора в пункте 18.2 Положения о закупке, нарушают часть 1 статьи 17, часть 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Тывинским УФАС России в порядке статьи 48.1 Закона о защите конкуренции 21.07.2017 года принято заключение об обстоятельствах дела № 04-06-08/09-17-17, направленное в адрес ГУП РТ «УК ТЭК 4».

ГУП РТ «УК ТЭК 4» в соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции до оглашения резолютивной части решения по данному делу возражения на заключение об обстоятельствах дела № 04-06-08/09-17-17 в адрес Комиссии Тывинского УФАС России не представлены.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 2 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/09-17-17 о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать Государственное унитарное предприятие Республики Тыва «Управляющая компания ТЭК 4» нарушившим часть 1 статьи 17, часть 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части неправомерного установления требований к сроку заключения договора в пункте 18.2 Положения о закупке Государственного унитарного предприятия Республики Тыва «Управляющая компания ТЭК 4», утвержденного приказом генерального директора Государственного унитарного предприятия Республики Тыва «Управляющая компания ТЭК 4» от 15.02.2016 года б/н.

2. Выдать Государственному унитарному предприятию Республики Тыва «Управляющая компания ТЭК 4» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. В связи с отсутствием в Кодексе Российской Федерации об административных правонарушениях норм, предусматривающих ответственность хозяйствующих субъектов по факту выявленных нарушений, административное производство не возбуждать.

Председатель Комиссии

А.О. Ооржак

Члены Комиссии

А.В. Кыргыз

Ч.О. Дамба-Хуурак

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения в Арбитражный суд Республики Тыва.