

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА

№086/01/17-56/2021

15.02.2021 г. Ханты-Мансийск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу — Югре (далее - Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

<.....> — <.....>;

Члены комиссии:

<.....> – <.....>;

<.....> – <.....>;

в отсутствие заявителя, надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела;

в присутствии по видео-конференц связи представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства - Акционерного общества «Генерация» – <.....>;

рассмотрев дело № 086/01/17-56/2021 по признакам нарушения АО «Генерация» (628240, ХМАО-Югра, Советский р-н, г. Советский, ул. Строительная, д. 10Б, ИНН 8622021593) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу-Югре (далее – Управление) поступили материалы проверки Югорской межрайонной прокуратуры по обращению депутата Думы ХМАО-Югры <.....> о возможных нарушениях антимонопольного законодательства АО «Генерация», выразившихся в заключении договора с ООО «Северпроммет» без проведения процедуры закупки.

Согласно обращению, АО «Генерация» заключило с ООО «Северпроммет» договор подряда от 08.11.2019 № 1428, согласно которому заказчик поручил подрядчику выполнить работы по капитальному ремонту объекта «Капитальный ремонт щеповой котельной 7,5 Мвт в г.п. Зеленоборск» на общую сумму 14 403 580,00 руб. При этом, АО «Генерация» не проводило процедуру закупки по отбору подрядной организации для выполнения работ на указанной котельной.

На основании заключенного договора подряда ООО «Северпроммет» производило ремонт двух котлов КВСТ «ЦВУ-2000), конвейера подачи топлива и замену дымососов.

04.12.2019 между АО «Генерация» и «Северпроммет» подписаны акты КС-2, КС-3, согласно которым работы на котельной выполнены.

17.12.2019 Администрацией Советского района принято постановление № 2858 о предоставлении субсидий из средств бюджета Советского района АО «Генерация» в счет возмещения затрат на капитальный ремонт систем теплоснабжения в размере 10 291 481,00, руб.

При рассмотрении материалов проверки, а также документов, полученных по запросу Управления, установлено следующее.

Пунктом 5 части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ) настоящий федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с частью 3 статьи 2 настоящего Федерального закона и размещенного до начала года в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с частью 1 статьи 4 настоящего Федерального закона (далее – правовой акт, Положение о закупке), при осуществлении закупок:

а) за счет грантов, передаваемых безвозмездно и безвозвратно гражданами и юридическими лицами, в том числе иностранными гражданами и иностранными юридическими лицами, а также международными организациями, 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 Федерального закона от 5 апреля 2013 года №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

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

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом №223-ФЗ, 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).

Таким образом, под правовым актом, указанным в п. 5 ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ, понимается положение о закупке, которое должно соответствовать Конституции Российской Федерации, Гражданскому кодексу Российской Федерации, Закону №223-ФЗ, другим федеральным законам и иным нормативным правовым актам Российской Федерации.

Согласно ч. 2 ст. 2 Закона №223-ФЗ, положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В ч. 3.1 ст. 3 Закона №223-ФЗ указаны способы проведения конкурентных закупок:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иные способы, установленные положением о закупке и соответствующие требованиям части 3 настоящей статьи.

Под неконкурентной закупкой понимается закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Как следует из ч. 3 ст. 3 Закона №223-ФЗ конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

Согласно ч. 6.1 ст. 3 Закона №223-ФЗ, при описании в документации о конкурентной

закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Согласно п. 3.2. ст. 3 Закона о закупках, способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

В соответствии со ст. 3.6. Закона о закупках порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Как следует из ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1) информационная открытость закупки;

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных

ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Таким образом, положение о закупке не может вступать в противоречие с указанными принципами федерального закона, как и исчерпывающий перечень случаев закупки у единственного поставщика, устанавливаемый в Положении о закупке.

Закупочная деятельность АО «Генерация», на момент заключения договора от 08.11.2019 № 1428 с ООО «Северпроммет», регулировалась Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Генерация» (далее — Положение о закупке № 39), утвержденным Решением единственного акционера АО «Генерация» от 27.09.2019 № 39.

Проанализировав Положение о закупках № 39 АО «Генерация» установлено следующее.

При размещении закупки у единственного поставщика договор заключается напрямую с поставщиком, без использования конкурентных процедур с учетом требований настоящей статьи.

Прямая закупка (у единственного поставщика, подрядчика, исполнителя) – это способ закупки, при котором договор заключается с конкретным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) без рассмотрения конкурирующих предложений. В том случае, если закупка у единственного поставщика превышает 100 тыс. рублей, заказчик обязан разместить информацию о такой закупке в ЕИС (а до ввода ЕИС в эксплуатацию на официальном сайте www.zakupki.gov.ru). Перечень необходимых сведений, размещаемых заказчиком в ЕИС (на официальном сайте) установлен в ст. 3 и ст. 4 Федерального закона. Порядок публикации документации о проводимой закупке на официальном сайте содержится в «Положении о размещении на официальном сайте информации о закупке», утвержденном Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 г. № 908.

Размещение АО «Генерация» закупки у единственного (приоритетного) поставщика, без использования конкурентных процедур закупки может осуществляться, если:

1) закупка была признана не состоявшейся по результатам несостоявшихся торгов и иных способов закупок указанных в настоящем положении и настоящим Положением предусмотрена возможность заключения договора с единственным участником процедуры закупки;

2) продукция имеется в наличии только у какого-либо конкретного поставщика (подрядчика, исполнителя) или какой-либо конкретный поставщик (подрядчик, исполнитель) обладает исключительными правами в отношении данных товаров (работ, услуг) и не существует никакой разумной альтернативы или замены, в том

числе в случае, если:

- поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий в соответствии с Федеральным законом от 17 августа 1995 года № 147-ФЗ «О естественных монополиях»;
- осуществляется оказание услуг водоснабжения, водоотведения, канализации, теплоснабжения, вывоза твердых и жидких бытовых отходов, газоснабжения, подключение (присоединение) к сетям инженерно-технического обеспечения по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам);
- возникла потребность в работах или услугах, выполнение или оказание которых может осуществляться исключительно органами исполнительной власти в соответствии с их полномочиями или подведомственными им государственными учреждениями, государственными унитарными предприятиями, соответствующие полномочия которых устанавливаются нормативными правовыми актами Российской Федерации, нормативными правовыми актами субъекта Российской Федерации;
- продукция может быть получена только от одного поставщика и отсутствует ее равноценная замена.

Критерии, позволяющие воспользоваться данным пунктом, могут быть следующими:

- товары (работы, услуги) производятся по уникальной технологии, либо обладают уникальными свойствами, что подтверждено соответствующими документами;
- поставщик, является единственным официальным дилером поставщика, обладающего вышеуказанными свойствами;
- поставщик является единственным поставщиком, покупателем, подрядчиком в данном городе, при условии, что расходы, связанные с привлечением контрагентов из других городов, делают такое привлечение экономически невыгодным;
- поставщик или его единственный дилер осуществляет гарантийное и текущее обслуживание товара (работ), поставленных ранее и наличие иного поставщика невозможно по условиям гарантии;

3) существует срочная потребность в продукции, в услугах, в том числе вследствие чрезвычайного события, аварий, и проведение процедур торгов или использование иного способа закупки является нецелесообразным при условии, что обстоятельства, обусловившие срочность, нельзя было предвидеть или они не являлись результатом медлительности со стороны Заказчика;

4) Заказчик, ранее закупив продукцию у какого-либо поставщика (подрядчика, исполнителя), определяет, что у того же поставщика (подрядчика, исполнителя) должны быть произведены дополнительные закупки по соображениям стандартизации или ввиду необходимости обеспечения совместимости с имеющимися товарами, оборудованием, технологией или услугами, учитывая эффективность первоначальных закупок с точки зрения удовлетворения потребностей Заказчика, ограниченный объем предлагаемых закупок по

сравнению с первоначальными закупками, разумность цены и непригодность продукции, альтернативной рассматриваемой;

5) предыдущий договор в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) своих обязательств по такому договору расторгнут, в одностороннем порядке, по решению суда. При этом, если до расторжения договора поставщиком (подрядчиком, исполнителем) частично исполнены обязательства по такому договору, то при заключении нового договора количество поставляемого товара, объем выполняемых работ, оказываемых услуг должны быть уменьшены с учетом количества поставленного товара, объема выполненных работ, оказанных услуг по ранее заключенному договору.

При этом цена договора должна быть уменьшена пропорционально количеству поставленного товара, объему выполненных работ, оказанных услуг.

6) у Заказчика существует или возникает срочная потребность в продукции, услугах сторонних организаций вследствие исполнения Государственного контракта (контракта, договора) в качестве Поставщика услуг, и проведение процедур торгов или использование иного способа закупки является нецелесообразным;

7) проводятся дополнительные закупки, когда по соображениям стандартизации, унификации, а также для обеспечения совместимости или преемственности (для работ, услуг) с ранее приобретенной продукцией новые закупки должны быть сделаны только у того же поставщика. При принятии решения о закупке у единственного источника по данному основанию комиссия проверяет, действительно ли смена поставщика вынудит заказчика:

- при закупке товаров — приобретать их с иными техническими характеристиками (что может привести к значительным техническим трудностям в работе и обслуживании);

- при закупке работ (либо услуг) — испытывать значительные трудности от смены поставщика, обладающего специфическим опытом и наработанными связями для успешного оказания услуг (выполнения работ) данному заказчику.

- при закупке дополнительных работ или услуг, не включенных в первоначальный проект (договор), но не отделяемых от основного договора без значительных трудностей и необходимых ввиду непредвиденных обстоятельств;

8) при закупках товаров и иных активов по существенно сниженным ценам (значительно меньшим, чем обычные рыночные), когда такая возможность существует в течение очень короткого промежутка времени;

9) начальная максимальная цена договора, более чем на 10 %, превышает доведенные лимиты бюджетных ассигнований на данную закупку. В связи с чем, конкурентная закупка не возможна, так как возникает риск неисполнения обязательств по договору;

10) при закупках товаров, работ, услуг, приобретение (выполнение, оказание) которых предусматривает необходимость приобретения (выполнения, оказания) дополнительных товаров, работ, услуг для осуществления первоначальных, указанных в настоящем пункте;

11) прохождение медицинского осмотра;

12) возникла потребность в финансовых услугах (финансовых продуктах);

13) осуществляется закупка товаров (работ, услуг) для реализации мероприятий по охране труда (приобретение СИЗ, обучение, медицинские осмотры, санитарный минимум, специальная оценка условий труда, проведение испытаний оборудования и сооружений, приобретение знаков безопасности, наглядных пособий, комплектование аптечек).

14) осуществляется закупка любой продукции, стоимость которой не превышает 100 000 рублей (с учетом НДС).

15) заключается договор для проведения: инновационной деятельности, научно – исследовательских работ, научно – методическое сопровождение инновационной деятельности;

16) осуществление закупки на оказание услуг связи, включая Интернет; заключается договор на предоставление услуг связи (услуги телефонной связи (местной, внутризоновой, междугородной и международной), услуги почтовой, услуги телеграфной связи, телематические услуги, спутниковой связи, услуги связи по передаче данных);

17) возникла срочная потребность в закупаемых товарах (работах, услугах), в связи с чем, применение других видов процедур закупки невозможно по причине отсутствия времени, необходимого для их проведения. Необходимость проведения такой закупки обосновывается в виде протокола заседания закупочной комиссии, и (или) служебной записки должностного лица, и (или) на основании приказа;

18) исключительные права в отношении закупаемых товаров (работ, услуг) принадлежат определенному поставщику (исполнителю, подрядчику), при условии, что на функционирующем рынке равноценной замены не существует;

19) при закупках товаров и иных активов по существенно сниженным ценам (значительно меньше, чем обычные рыночным), когда такая возможность существует в течение очень короткого промежутка времени (распродажи, приобретение у поставщика, ликвидирующего свою хозяйственную деятельность; у конкурсных управляющих при банкротстве; по соглашению с кредиторами или согласно аналогичной процедуре; у поставщика, в силу каких-либо обстоятельств дающего значительные кратковременные скидки и т.д.);

20) осуществляется закупка оборудования учета тепловой энергии.

21) осуществляется закупка земельных участков.

22) осуществляется закупка котельной.

23) заключается договор для проектно-сметной документации, разработка проектов.

24) заключается договор на поставку оборудования.

25) заключается договор на ремонт сетей.

26) осуществляется закупка по ремонту котельной.

27) осуществляется закупка по ремонту оборудования.

28) заключается договор на пуско-наладочные работы и пусконаладочные работы электрооборудования отопительных котельных.

29) осуществляется закупка по капитальному ремонту (с заменой) сетей теплоснабжения и водоснабжения.

30) осуществляется закупка по комплексу операций по поддержанию работоспособности и исправности теплотехнического оборудования, техническое обслуживание сетей теплоснабжения и оборудования.

31) приобретаются услуги по аренде (субаренде) движимого и недвижимого имущества.

32) закупка продукции, материалов, оборудования, товаров, работ и услуг, необходимых для обеспечения своевременного ввода в эксплуатацию строящихся (реконструируемых) объектов капитального строительства;

33) техническое обслуживание сетей теплоснабжения и оборудования.

34) заключение договоров на проведение экспертных работ (государственной, промышленной, строительной, судебной экспертизы);

35) приобретение оригинальных (импортных) запчастей у дилера к иностранным машинам и агрегатам для проведения ТО, текущего и капитального ремонта, которые не производятся на территории Российской Федерации и в странах СНГ;

36) при заключении договоров на проведение лабораторно-инструментальных исследований; анализов; аккредитаций лаборатории; на проведение межлабораторных сличительных испытаний; исследованию, ремонту и поверки приборов, оборудования и средств измерения; метрологические работы (услуги), профилактические испытания и (или) измерения;

При заключении договора от 08.11.2019 № 1428 с ООО «Северпроммет», АО «Генерация» имела право руководствоваться разделом 9 «Закупка у единственного поставщика» Положения о закупке № 39.

Вместе с тем, проанализировав Положения о закупке АО «Генерация», в том числе действующее Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Генерация», утвержденное Решением единственного акционера АО «Генерация» от 23.09.2020 № 44 (далее — Положение о закупке № 44) установлено следующее.

Согласно ст. 3 раздела 2 Положения о закупке предусмотрены следующие способы закупок:

1. Конкурентные закупки:

- путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной

форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений), запрос цен;

Конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 3 настоящей статьи.

2. Неконкурентные закупки осуществляются следующими способами:

- путем проведения закупки у единственного поставщика.

Согласно статьи 2 раздела 9 Положения о закупке основаниями размещения заказа у единственного поставщика

2.1. Размещение заказа у единственного поставщика, без использования конкурентных процедур закупки осуществляется, если:

1) Осуществляется закупка любой продукции, стоимость которой не превышает 100 000 рублей (с учетом НДС).

2) закупка была признана не состоявшейся по результатам несостоявшихся торгов и иных способов закупок, указанных в настоящем положении и настоящим Положением предусмотрена возможность заключения договора с единственным участником процедуры закупки;

3) продукция имеется в наличии только у какого-либо конкретного поставщика (подрядчика, исполнителя) или какой-либо конкретный поставщик (подрядчик, исполнитель) обладает исключительными правами в отношении данных товаров (работ, услуг) и не существует никакой разумной альтернативы или замены, в том числе в случае, если:

- поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий в соответствии с Федеральным

законом от 17 августа 1995 года № 147-ФЗ «О естественных монополиях»;

- осуществляется оказание услуг водоснабжения, водоотведения, канализации, теплоснабжения, вывоза твердых и жидких бытовых отходов, газоснабжения, подключение (присоединение) к сетям инженерно-технического обеспечения по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам);

4) осуществление закупки на оказание услуг связи, включая Интернет;

2.2. Размещение заказа у единственного поставщика, без использования конкурентных процедур закупки осуществляется на основании решения комиссии:

1) существует срочная потребность в продукции, в услугах, в том числе вследствие чрезвычайного события, аварии, режима повышенной готовности, форс-мажорных обстоятельств и проведение процедур торгов или использование иного способа закупки является нецелесообразным, и будет противоречить интересам общества или приведет к нарушению его обязательств перед третьими лицами, при условии, что обстоятельства, обусловившие срочность, нельзя было предвидеть;

2) предыдущий договор в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) своих обязательств по такому договору расторгнут, в одностороннем порядке, по соглашению сторон, по решению суда. При этом, если до расторжения договора поставщиком (подрядчиком, исполнителем) частично исполнены обязательства по такому договору, то при заключении нового договора количество поставляемого товара, объем выполняемых работ, оказываемых услуг должны быть уменьшены с учетом количества поставленного товара, объема выполненных работ, оказанных услуг по ранее заключенному договору.

При этом цена договора должна быть уменьшена пропорционально количеству поставленного товара, объему выполненных работ, оказанных услуг.

3) проводятся закупки товаров, работ и услуг, когда по соображениям стандартизации, унификации, а также для обеспечения совместимости или преемственности (для работ, услуг) с ранее приобретенной продукцией новые закупки должны быть сделаны только у того же поставщика. При принятии решения о закупке у единственного источника по данному основанию комиссия проверяет, действительно ли смена поставщика вынудит заказчика:

- при закупке товаров — приобретать их с иными техническими характеристиками (что может привести к значительным техническим трудностям в работе и обслуживании);

- при закупке работ (либо услуг) — испытывать значительные трудности от смены поставщика, обладающего специфическим опытом и наработанными связями для успешного оказания услуг (выполнения работ) данному заказчику.

4) В случае, если обоснование начальной стоимости закупки, не соответствует доведенным лимитам (превышает более чем на 50%), но методом мониторинга рынка товаров и услуг имеется возможность заключить договор в соответствии с доведенными лимитами.

5) прохождение медицинского осмотра;

6) закупка ГСМ для автотранспорта;

7) осуществляется закупка товаров (работ, услуг) для реализации мероприятий по охране труда: (приобретение СИЗ, обучение, санитарный минимум, специальная оценка условий труда, проведение испытаний оборудования и сооружений, приобретение знаков безопасности, наглядных пособий, комплектование аптечек).

8) санитарно-эпидемиологические услуги, реализация мероприятий по программе производственного контроля, контроль эффективности мероприятий, дезинсекция, дезинфекция, дератизация, акарицидная обработка, ларвицидная обработка;

9) заключается договор для проведения: инновационной деятельности, научно – исследовательских работ, научно – методическое сопровождение инновационной деятельности;

10) возникла срочная потребность в закупаемых товарах (работах, услугах), в связи с чем, применение других способов закупки невозможно по причине отсутствия времени, необходимого для их проведения. Необходимость проведения такой закупки обосновывается в виде протокола и (или) приказа руководителя учреждения, и (или) на основании нормативно-правового акта учредителя, главного распорядителя бюджетных средств;

11) осуществляется закупка на оказание услуг по техническому обслуживанию помещений и зданий;

12) осуществляется закупка товаров (работ, услуг) для выполнения мероприятий противопожарной защиты зданий;

13) заключается договор аренды движимого и недвижимого имущества;

14) заключение договоров для обеспечения антитеррористической безопасности объектов: физическая охрана; установка, приобретение и обслуживание систем контроля управления доступа и систем сигнализаций.

15) программное обеспечение, услуги по проектированию и разработке информационных технологий для сетей и систем, разработка компьютерного программного обеспечения.

16) осуществление закупки на услуги по ремонту, техническому обслуживанию, монтажу: оборудования, системы автоматики, сетей, котельных, сооружений, труб;

17) осуществляется закупка на оказание услуг: по техническому обслуживанию сетей и оборудования, по комплексу операций по поддержанию работоспособности и (или) исправности оборудования и сетей;

18) осуществляется закупка на пуско-наладочные работы;

19) осуществляется закупка на капитальный ремонт, и (или) с заменой: сетей, оборудования, котельных, сооружений;

20) осуществляется закупка на техническое обслуживание и (или) ремонтно-восстановительные работы: сетей, оборудования, котельных, сооружений, систем

автоматики;

21) осуществляется закупка на транспортные услуги (фрахтование);

22) осуществляется закупка по приобретению комплектующих и запасных частей к оборудованию;

23) осуществляется закупка расходных и строительных товаров;

24) осуществляется закупка труб, теплообменников, котлов;

25) осуществляется закупка оборудования, систем автоматики, приборов учета и инструментов;

26) осуществляется закупка электрооборудования;

27) осуществляется закупка товаров (работ, услуг) по содержанию автотранспортных средств, техническое обслуживание;

28) осуществляется закупка химических реагентов, дров;

29) осуществляется закупка на основании решения судов и предписаний контролирующих и надзорных органов.

30) осуществляется закупка на услуги по разработке проектной, сметной документации;

31) осуществляется закупка на проведение экспертизы или проведение экспертных работ;

32) осуществление закупки на проведение лабораторно-инструментальных исследований; анализов; исследованию, ремонту и поверки приборов, оборудования и средств измерения; метрологические работы (услуги), профилактические испытания и (или) измерения.

Вышеописанные нормы Положения о закупке явно идут в разрез с принципами закупочной деятельности, указанными в ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ.

Закупки у единственного поставщика проводятся АО «Генерация» в 32 случаях. Рассмотрев случаи возможных закупок у единственного поставщика, установлено, что они предусматривают возможность закупок на конкурентных рынках, в их числе:

1) В случае, если обоснование начальной стоимости закупки, не соответствует доведенным лимитам (превышает более чем на 50%), но методом мониторинга рынка товаров и услуг имеется возможность заключить договор в соответствии с доведенными лимитами.

2) прохождение медицинского осмотра;

3) закупка ГСМ для автотранспорта;

4) санитарно-эпидемиологические услуги, реализация мероприятий по программе производственного контроля, контроль эффективности мероприятий, дезинсекция,

дезинфекция, дератизация, акарицидная обработка, ларвицидная обработка;

5) заключается договор для проведения: инновационной деятельности, научно – исследовательских работ, научно – методическое сопровождение инновационной деятельности;

6) осуществляется закупка на оказание услуг по техническому обслуживанию помещений и зданий;

7) осуществляется закупка товаров (работ, услуг) для выполнения мероприятий противопожарной защиты зданий;

8) заключение договоров для обеспечения антитеррористической безопасности объектов: физическая охрана; установка, приобретение и обслуживание систем контроля управления доступа и систем сигнализаций.

9) программное обеспечение, услуги по проектированию и разработке информационных технологий для сетей и систем, разработка компьютерного программного обеспечения.

10) осуществление закупки на услуги по ремонту, техническому обслуживанию, монтажу: оборудования, системы автоматике, сетей, котельных, сооружений, труб;

11) осуществляется закупка на оказание услуг: по техническому обслуживанию сетей и оборудования, по комплексу операций по поддержанию работоспособности и (или) исправности оборудования и сетей;

12) осуществляется закупка на пуско-наладочные работы;

13) осуществляется закупка на капитальный ремонт, и (или) с заменой: сетей, оборудования, котельных, сооружений;

14) осуществляется закупка на техническое обслуживание и (или) ремонтно-восстановительные работы: сетей, оборудования, котельных, сооружений, систем автоматике;

15) осуществляется закупка на транспортные услуги (фрахтование);

16) осуществляется закупка по приобретению комплектующих и запасных частей к оборудованию;

17) осуществляется закупка расходных и строительных товаров;

18) осуществляется закупка труб, теплообменников, котлов;

19) осуществляется закупка оборудования, систем автоматике, приборов учета и инструментов;

20) осуществляется закупка электрооборудования;

21) осуществляется закупка товаров (работ, услуг) по содержанию автотранспортных средств, техническое обслуживание;

22) осуществляется закупка химических реагентов, дров;

23) осуществляется закупка на услуги по разработке проектной, сметной документации;

24) осуществляется закупка на проведение экспертизы или проведение экспертных работ;

25) осуществление закупки на проведение лабораторно-инструментальных исследований; анализов; исследованию, ремонту и поверки приборов, оборудования и средств измерения; метрологические работы (услуги), профилактические испытания и (или) измерения.

В пункте 9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018, указано, что нельзя проводить закупки у единственного поставщика по своему усмотрению, в положении о закупке должны быть ограничения для применения этого способа (критерии и случаи, в которых он может осуществляться закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), обратное повлечет за собой необоснованное ограничение круга потенциальных участников, нарушит принципы осуществления закупочной деятельности (часть 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ) и положения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Для целей экономической эффективности закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконтурных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным причинам (например, ликвидация последствий чрезвычайных ситуаций, последствий непреодолимой силы).

Вместе с тем, закрепленные в Положении о закупке № 44 условия позволяют осуществлять закупку у единственного поставщика независимо от наличия конкурентного рынка, создают возможность привлечения исполнителя без проведения торгов, что приводит к дискриминации, отсутствию равноправия, справедливости, необоснованному ограничению конкуренции по отношению к участникам закупки. Также нельзя говорить об экономически эффективном расходовании денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг.

На основании изложенного, издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу- Югре от 15.01.2021 № 9 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Акционерного общества «Генерация» (628240, ХМАО-Югра, Советский р-н, г. Советский, ул. Строительная, д. 10Б, ИНН 8622021593) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон №135-ФЗ) 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.

Верховным судом РФ в Обзоре судебной практики от 16.05.2018 сделан вывод, что в положении о закупке должны быть ограничения для применения способа закупки у единственного поставщика: нельзя проводить закупки у единственного поставщика по своему усмотрению на конкурентных рынках. Указанные обстоятельства влекут за собой необоснованное ограничение круга потенциальных участников, нарушает принципы осуществления закупочной деятельности (часть 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ) и положения части 1 статьи 17 Закона №135-ФЗ.

Потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им требований к поставляемому товару, выполняемой работе, оказываемой услуге. В то же время при размещении заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) заказчик должен обосновать (доказать), что выдвигаемые требования к предмету закупки могут быть исполнены исключительно конкретным поставщиком и никаким иным.

В свою очередь необеспечение конкурентных процедур приводит к ограничению доступа всех возможных лиц, претендующих на заключение договора.

Таким образом, действия АО «Генерация» по включению в Положение о закупке случаев закупок на конкурентных рынках нарушают требования части 1 статьи 3 Закона № 223, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции поскольку не обусловлены ни характером таких товаров, работ и услуг в связи с исключительностью их исполнения единственным поставщиком), ни особыми целями и принципами (оспариваемое действие заказчика не направлено на развитие добросовестной конкуренции и фактически ограничивает право потенциальных участников на участие в конкурентных процедурах).

В соответствии с частью 1 статьи 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Председатель Комиссии <.....>

Члены Комиссии <.....>

<.....>