

ОАО «Кызылская ТЭЦ»

667004, Республика Тыва, г. Кызыл,  
ул. Колхозная, д. 2

**РЕШЕНИЕ**

**по делу № 04-06-08/03-17-16**

07 июня 2016 года

г. Кызыл

*Резолютивная часть решения объявлена 31 мая 2016 года*

*В полном объеме решение изготовлено 07 июня 2016 года*

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

Хаджиев Ф.А. - руководитель Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

Кыргыс А.В. – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского

УФАС России,

Орус-оол Е.А. - специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

в присутствии представителя Открытого акционерного общества «Кызылская ТЭЦ» (далее - ОАО «Кызылская ТЭЦ») Франц В.О., действующего на основании доверенности от 31.03.2016 года № 4/2016,

рассмотрев дело № 04-06-08/03-17-16, возбужденное в отношении Открытого акционерного общества «Кызылская ТЭЦ» (юридический адрес: 667004, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Колхозная, д. 2, ИНН 1701041247, ОГРН 1071701000359, КПП 170101001, дата регистрации 26.02.2007 года) 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 и способу осуществления закупки без проведения торгов в Положении о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Кызылская ТЭЦ», утвержденном протоколом Совета директоров от 05.12.2014 года № 75, и Положении о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг, утвержденном протоколом Совета директоров от 18.10.2012 года № 56,

#### УСТАНОВИЛА:

На основании приказа Тывинского УФАС России от 17.02.2016 года № 47 «О проведении плановой выездной проверки юридического лица» проведена проверка в отношении ОАО «Кызылская ТЭЦ».

По результатам проведенной плановой выездной проверки составлен Акт проверки от 29.03.2016 года.

В ходе проведения плановой выездной проверки Инспекцией Тывинского УФАС России установлено, что пунктом 10.1.21 Положения о закупке, утвержденного протоколом от 18.10.2012 года № 56, предусмотрено, что если предметом конкурса было право на заключение договора, такой договор должен быть подписан сторонами не позднее 20 дней или иного указанного в извещении срока после завершения торгов и оформления протокола. Победитель обязан предоставить Заказчику оформленный надлежащим образом (по форме, предусмотренной закупочной документацией, в 2 экземплярах, подписанный уполномоченным лицом и скрепленный печатью Победителя) договор в течение 10 дней с даты публикации протокола о выборе победителя конкурса.

Пунктом 10.2.23 Положения о закупке, утвержденного протоколом от 18.10.2012 года № 56, предусмотрено, что если предметом аукциона было право на заключение договора, такой договор должен быть подписан сторонами не позднее 20 дней или иного указанного в извещении срока после завершения торгов и оформления протокола. Победитель обязан предоставить Обществу оформленный надлежащим образом (по форме, предусмотренной закупочной документацией, в

2 экземплярах, подписанный уполномоченным лицом и скрепленный печатью Победителя) договор в течение 10 дней с даты публикации протокола о выборе победителя аукциона.

Пунктом 10.3.15 Положения о закупке, утвержденного протоколом от 18.10.2012 года № 56, предусмотрено, что если предметом запроса предложений было право на заключение договора, такой договор должен быть подписан сторонами не позднее 20 дней или иного указанного в извещении срока после завершения торгов и оформления протокола. Победитель обязан предоставить Обществу оформленный надлежащим образом (по форме, предусмотренной закупочной документацией, в 2 экземплярах, подписанный уполномоченным лицом и скрепленный печатью Победителя) договор в течение 10 дней с даты публикации протокола о выборе победителя запроса предложений.

Пунктом 13.3 Положения о закупке, утвержденного протоколом от 18.10.2012 года № 56, предусмотрено, что Организатор закупки и Участник закупки (торгов), признанный Победителем, обязаны подписать договор, право на заключение которого являлось предметом закупки (торгов), не позднее 20 дней или в иной срок, указанный в закупочной документации, с даты публикации протокола о результатах закупки (торгов).

Пунктом 10.3 Положения о закупке, утвержденного протоколом от 05.12.2014 года № 75, предусмотрено, что Победитель обязан предоставить Обществу договор, оформленный надлежащим образом (по форме, предусмотренной закупочной документацией, в 2 экземплярах, подписанный уполномоченным лицом и скрепленный печатью Победителя) договор в течение 10 дней с даты публикации протокола о выборе победителя закупки (торгов).

Также в пункте 6.2.4 Положения о закупке, утвержденного протоколом от 05.12.2014 года № 75, предусмотрено, что закупка у единственного источника может осуществляться, если возникла возможность закупки продукции и иных активов по существенно сниженным ценам (значительно меньшим, чем обычные рыночные), и такая возможность существует в течение очень короткого промежутка времени. Примеры: 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 так далее.

По результатам проверки Инспекцией Тывинского УФАС России установлено, что в рассматриваемых действиях ОАО «Кызылская ТЭЦ» содержатся признаки нарушения части 1 статьи 17, части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

По данному факту приказом Тывинского УФАС России № 123 от 06.04.2016 года возбуждено дело № 04-06-08/03-17-16 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «Кызылская ТЭЦ» по признакам нарушения части 1 статьи 17, части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

25.04.2016 года (вх. № 1616) в адрес Тывинского УФАС России поступили письменные пояснения ОАО «Кызылская ТЭЦ», из которых следует, что в рассматриваемых положениях о закупке не содержится указание на то, что соответствующие договора по результатам закупки могут быть заключены до

истечения 10 дней с момента подведения итогов закупки, установлены лишь сроки направления договоров победителем заказчику и предельные сроки заключения договоров. ОАО «Кызылская ТЭЦ» полагает, что дата заключения договора значительно превышает 10 дней, в связи с корпоративными процедурами Общества.

Более того, ОАО «Кызылская ТЭЦ» считает, что отсутствие четких правовых норм по запрету на заключение договоров не ранее истечения срока обжалования действий заказчика (10 дней), позволяет заказчикам закупки определять их в Положениях о закупке по своему усмотрению с учетом необходимости применения оперативных процедур, направленных на обеспечение непрерывной деятельности предприятия.

Также ОАО «Кызылская ТЭЦ» полагает, что пункт 6.2.4 Положения о закупке, утвержденного протоколом Совета директоров от 05.12.2014 года № 75, не нарушает императивных требований федерального законодательства и направлен на возможность приобретения товара у единственного поставщика при указанных условиях.

В последующем 11.05.2016 года (вх. № 1806) в адрес Тывинского УФАС России поступили письменные пояснения ОАО «Кызылская ТЭЦ», согласно которым решением единственного акционера ОАО «Кызылская ТЭЦ» от 28.04.2016 года утверждено в новой редакции Положение «О порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд АО «Кызылская ТЭЦ»».

Согласно указанному положению пункт 10.3 изложен в следующей редакции: «Победитель обязан предоставить Обществу проект договора, оформленный надлежащим образом (по форме, предусмотренной закупочной документацией; в двух экземплярах; подписанный уполномоченным лицом и скрепленный печатью Победителя) в течение 10 дней с даты публикации протокола о выборе победителя закупки (торгов). Договор заключается не ранее 10 дней со дня подведения итогов закупки либо в случае, если предусмотрено размещение результатов закупки в ЕИС в сети интернет, со дня такого размещения». Также из Положения исключен пункт 6.2.4.14. Данное положение размещено 29.04.2016 года на странице ОАО «Кызылская ТЭЦ» на сайте [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru).

В ходе рассмотрения дела № 04-06-08/03-17-16 представитель ОАО «Кызылская ТЭЦ» полностью поддержал приведенные выше письменные пояснения.

Комиссия Тывинского УФАС России, изучив материалы дела № 04-06-08/03-17-16, выслушав устные пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, приходит к следующим выводам.

Согласно пункта 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 субъектами естественных монополий.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц основным видом деятельности ОАО «Кызылская ТЭЦ» являются производство, передача и распределение пара и горячей воды (тепловой энергии).

Согласно статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 года № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях) к сфере деятельности субъектов естественной монополии относится услуги по передаче тепловой энергии.

Таким образом, ОАО «Кызылская ТЭЦ» в силу статьи 4 Закона о естественных монополиях является субъектом естественной на рынке услуг по передаче тепловой энергии в пределах территории г. Кызыла Республики Тыва.

При таких обстоятельствах, ОАО «Кызылская ТЭЦ» 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 по рассмотрению дела № 04-06-08/03-17-16 Положение о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Кызылская ТЭЦ» утверждено протоколом Совета директоров ОАО «Кызылская ТЭЦ» от 18.10.2012 года № 56, в последующем утверждено протоколом Совета директоров ОАО «Кызылская ТЭЦ» от 05.12.2014 года № 75 (далее - Положение о закупке).

Пунктом 10.1.21 Положения о закупке, утвержденного протоколом от 18.10.2012 года № 56, предусмотрено, что если предметом конкурса было право на заключение договора, такой договор должен быть подписан сторонами не позднее 20 дней или иного указанного в извещении срока после завершения торгов и оформления протокола. Победитель обязан предоставить Заказчику оформленный надлежащим образом (по форме, предусмотренной закупочной документацией, в 2 экземплярах, подписанный уполномоченным лицом и скрепленный печатью Победителя) договор в течение 10 дней с даты публикации протокола о выборе победителя конкурса.

Пунктом 10.2.23 Положения о закупке, утвержденного протоколом от 18.10.2012 года № 56, предусмотрено, что если предметом аукциона было право на заключение договора, такой договор должен быть подписан сторонами не позднее 20 дней или иного указанного в извещении срока после завершения торгов и оформления протокола. Победитель обязан предоставить Обществу оформленный надлежащим образом (по форме, предусмотренной закупочной документацией, в 2 экземплярах, подписанный уполномоченным лицом и скрепленный печатью

Победителя) договор в течение 10 дней с даты публикации протокола о выборе победителя аукциона.

Пунктом 10.3.15 Положения о закупке, утвержденного протоколом от 18.10.2012 года № 56, предусмотрено, что если предметом запроса предложений было право на заключение договора, такой договор должен быть подписан сторонами не позднее 20 дней или иного указанного в извещении срока после завершения торгов и оформления протокола. Победитель обязан предоставить Обществу оформленный надлежащим образом (по форме, предусмотренной закупочной документацией, в 2 экземплярах, подписанный уполномоченным лицом и скрепленный печатью Победителя) договор в течение 10 дней с даты публикации протокола о выборе победителя запроса предложений.

Пунктом 13.3 Положения о закупке, утвержденного протоколом от 18.10.2012 года № 56, предусмотрено, что Организатор закупки и Участник закупки (торгов), признанный Победителем, обязаны подписать договор, право на заключение которого являлось предметом закупки (торгов), не позднее 20 дней или в иной срок, указанный в закупочной документации, с даты публикации протокола о результатах закупки (торгов).

Пунктом 10.3 Положения о закупке, утвержденного протоколом от 05.12.2014 года № 75, предусмотрено, что Победитель обязан предоставить Обществу договор, оформленный надлежащим образом (по форме, предусмотренной закупочной документацией, в 2 экземплярах, подписанный уполномоченным лицом и скрепленный печатью Победителя) договор в течение 10 дней с даты публикации протокола о выборе победителя закупки (торгов).

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.

На основании вышеизложенного, ОАО «Кызылская ТЭЦ» установив в пунктах 10.1.21, 10.2.23, 10.3.15 и 13.3 Положения о закупке, утвержденного протоколом от 18.10.2012 года № 56, и пункте 10.3 Положения о закупке, утвержденном протоколом от 05.12.2014 года № 75, требования к сроку заключения договора – не позднее 20 дней или иного указанного в извещении срока после завершения торгов и

оформления протокола, то есть фактически допускающее право и возможность заключения договора ранее 10 дней после завершения торгов и оформления протокола, создают условия, при которых у участников закупки, чьи права и законные интересы нарушены действиями (бездействиями) организаторов торгов 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.

Довод ОАО «Кызылская ТЭЦ» о том, что в рассматриваемых положениях о закупке не содержится указание на то, что соответствующие договоры по результатам закупки могут быть заключены до истечения 10 дней с момента подведения итогов закупки, установлены лишь сроки направления договоров победителем заказчику и предельные сроки заключения договоров, соответственно, дата заключения договора значительно превышает 10 дней, в связи с корпоративными процедурами Общества, отклоняется Комиссией Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/03-17-16 как противоречащий приведенным выше законоположениям.

Таким образом, в действиях ОАО «Кызылская ТЭЦ» усматриваются нарушения части 1 статьи 17, части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в части неправомерного установления требований к сроку заключения договора в Положении о закупке.

Представленное 11.05.2016 года (вх. № 1806) в адрес Тывинского УФАС России в новой редакции Положение «О порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд АО «Кызылская ТЭЦ»», утвержденное решением единственного акционера от 28.04.2016 года, свидетельствует об устранении со стороны ОАО «Кызылская ТЭЦ» описанного выше нарушения антимонопольного законодательства.

В пункте 6.2.4 Положения о закупке, утвержденного протоколом от 05.12.2014 года № 75, установлено, что закупка у единственного источника может осуществляться, если возникла возможность закупки продукции и иных активов по существенно сниженным ценам (значительно меньшим, чем обычные рыночные), и такая возможность существует в течение очень короткого промежутка времени. Примеры: 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 так далее.

В силу части 15 статьи 4 Закона о закупках не подлежат размещению в единой информационной системе сведения об осуществлении закупок товаров, работ, услуг, о заключении договоров, составляющие государственную [тайну](#), а также сведения о закупке, по которым принято решение Правительства Российской Федерации в соответствии с [частью 16](#) настоящей статьи. Заказчик вправе не размещать в единой информационной системе сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает сто тысяч рублей. В случае, если годовая выручка заказчика за отчетный финансовый год составляет более чем пять миллиардов рублей, заказчик вправе не размещать в единой информационной

системе сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает пятьсот тысяч рублей.

ФАС России в письме от 24.12.2012 года № ИА/44025/12 разъясняет, что согласно [части 5 статьи 4](#) Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено [Законом](#) о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15](#) и [16](#) указанной статьи.

При этом согласно [части 15 статьи 4](#) Закона о закупках не подлежат размещению на официальном сайте сведения о закупке, составляющие государственную тайну, при условии, что такие сведения содержатся в извещении о закупке, документации о закупке или в проекте договора, а также сведения о закупке, по которым принято решение Правительства Российской Федерации в соответствии с [частью 16](#) указанной статьи, которым определяется конкретная закупка, сведения о которой не составляют государственную тайну, но не подлежат размещению на официальном сайте, или перечни и (или) группы товаров, работ, услуг, сведения о закупке которых не составляют государственную тайну, но не подлежат размещению на официальном сайте.

Заказчик вправе не размещать на официальном сайте сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает сто тысяч рублей. В случае, если годовая выручка заказчика за отчетный финансовый год составляет более чем пять миллиардов рублей, заказчик вправе не размещать на официальном сайте сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает пятьсот тысяч рублей.

[Закон](#) о закупках не устанавливает требования к товарам, работам, услугам, стоимость закупки которых не превышает сто (пятьсот) тысяч рублей, период времени, в течение которого могут осуществляться рассматриваемые закупки, а также количество поставщиков, у которых производятся указанные закупки.

Таким образом, заказчик в Положении о закупке должен установить способы закупки товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает сто (пятьсот) тысяч рублей, порядок подготовки и проведения такой закупки. При этом заказчик вправе не размещать на официальном сайте информацию о рассматриваемых закупках.

Вместе с тем, частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что 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;

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.

В соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции положения [части 1](#) настоящей статьи распространяются в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным [законом](#) от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции под недопущением конкуренции со стороны заказчика понимаются действия, которые приводят к невозможности конкуренции при осуществлении конкурентной закупки. Ограничение конкуренции выражается в осуществлении конкурентной закупки, при сохранении состязательности участников, но ее рамки искусственной регулируются заказчиком. Устранение конкуренции имеет место, когда в результате действий заказчика конкуренция была исключена при осуществлении конкурентной закупки. Перечень нарушений, приведенный в части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции является открытым.

ОАО «Кызылская ТЭЦ», указывая в пункте 6.2.4 Положения о закупке на возможность закупки у единственного источника по существенно сниженным ценам (значительно меньшим, чем обычные рыночные), не устанавливает предельные границы данных цен, в связи с чем у заказчика имеется возможность применить положение данного пункта на свое усмотрение по отношению к той или иной конкурентной закупке.

Довод ОАО «Кызылская ТЭЦ» о том, что содержание пункта 6.2.4 Положения о закупке, утвержденного протоколом Совета директоров от 05.12.2014 года № 75, не нарушает императивных требований федерального законодательства и направлена на возможность приобретения товара у единственного поставщика при указанных условиях, отклоняется Комиссией Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/03-17-16, поскольку неоднозначность в толковании содержания указанного пункта может привести к возникновению у заказчика возможности применить положение данного пункта на свое усмотрение по отношению к той или иной конкурентной закупке, соответственно, его содержание ограничивает право хозяйствующих субъектов на участие в закупках товаров, работ, услуг, осуществляемых ОАО «Кызылская ТЭЦ».

Таким образом, в рассматриваемых действиях ОАО «Кызылская ТЭЦ» усматриваются нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, в части неправомерного установления требования к способу осуществления закупки без

проведения торгов в Положении о закупке.

Представленное 11.05.2016 года (вх. № 1806) в адрес Тывинского УФАС России в новой редакции Положение «О порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд АО «Кызылская ТЭЦ»», утвержденное решением единственного акционера от 28.04.2016 года, свидетельствует об устранении со стороны ОАО «Кызылская ТЭЦ» указанного нарушения антимонопольного законодательства.

На основании вышеизложенного, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/03-17-16 приходит к выводу о нарушении ОАО «Кызылская ТЭЦ» части 1 статьи 17, части 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в неправомерном установлении требований к сроку заключения договора и способу осуществления закупки без проведения торгов в Положении о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Кызылская ТЭЦ», утвержденном протоколом Совета директоров от 05.12.2014 года № 75, и Положении о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг, утвержденном протоколом Совета директоров от 18.10.2012 года № 56.

Тывинским УФАС России в порядке статьи 48.1 Закона о защите конкуренции 18.05.2016 года было принято заключение об обстоятельствах дела № 04-06-08/03-17-16, направленное в адрес ОАО «Кызылская ТЭЦ».

24.05.2016 года (вх. № 2042) ОАО «Кызылская ТЭЦ» в порядке части 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции представило в адрес Тывинского УФАС России возражение на заключение об обстоятельствах дела № 04-06-08/03-17-16, из которого следует, что закупка начинается с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается исполнением обязательств сторонами контракта. Следовательно, «проведение торгов...» начинается не с момента размещения Положения о закупке, а с момента определения поставщика (подрядчика, исполнителя), что исключает ссылку на часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

С данным доводом ОАО «Кызылская ТЭЦ» Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/03-17-16 полностью не согласна, поскольку 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. Соответственно, Положение о закупке не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, должно обеспечивать право хозяйствующих субъектов на участие в закупках товаров, работ, услуг, осуществляемых ОАО «Кызылская ТЭЦ».

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 2 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/03-17-16 о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать Открытое акционерное общество «Кызылская ТЭЦ» 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 и способу осуществления закупки без проведения торгов в Положении о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Кызылская ТЭЦ», утвержденном протоколом Совета директоров от 05.12.2014 года № 75, и Положении о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг, утвержденном протоколом Совета директоров от 18.10.2012 года № 56.

2. В связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства, предписание Открытому Акционерному обществу «Кызылская ТЭЦ» не выдавать.

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

Ф.А. Хаджиев

Члены Комиссии

А.В. Кыргыз

Е.А. Орус-оол

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд

Республика Тыва.