

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела № 024/01/17-232/2023 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

г. Красноярск

31.01.2023

Председатель Комиссии Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства врио заместителя руководителя управления, на основании приказа Красноярского УФАС России № 28/23 от 31.01.2023 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела № 024/01/17-232/2023 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с выявлением в действиях ООО «Енисейская энергетическая компания» (ИНН 2447012666; далее – ООО «Енисейэнергоком», Общество) признаков нарушения, предусмотренного частями 1, 5 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), выразившихся в установлении в Положении о закупке ООО «Енисейэнергоком» подпункта 6.6.2.34 пункта 6.6, позволяющего Обществу удовлетворить потребность в товарах (работах, услугах) за счет закупки у единственного поставщика стоимостью не более 2 500 000, 00 (два миллиона пятьсот тысяч) рублей включая НДС, и отсутствии ограничений годового объема закупок с единственным поставщиком, которые ООО «Енисейэнергоком» вправе осуществить на основании пункта 6.6 Положения о закупках, тем самым получив возможность оказывать влияние на конкуренцию на соответствующих товарных рынках посредством определения круга продавцов товара (услуги) без использования конкурентных способов закупки, по своему субъективному усмотрению, что имеет (может иметь) своими последствиями ограничение конкуренции на соответствующих товарных рынках, поскольку исключает любую возможность соперничества, состязательности между продавцами товара, а хозяйствующие субъекты, выступающие единственными поставщиками (подрядчиками, исполнителями), получают преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, что противоречит принципам,

установленным частью 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

УСТАНОВИЛ:

Красноярским УФАС России проведена проверка по информации прокуратуры Красноярского края (вх. № 17635/22 от 30.09.2022) в отношении ООО «Енисейская энергетическая компания» (ИНН 2447012666; далее – ООО «Енисейэнергоком», Общество), на предмет соблюдения требований антимонопольного законодательства при осуществлении закупок.

В связи с рассмотрением материалов антимонопольным органом истребованы необходимые сведения от ООО «Енисейэнергоком» (исх. № АГ/16514/22 от 17.10.2022; исх. № ЕК/18902/22 от 24.11.2022), МРУ Росфинмониторинга по СФО (исх. № 24-дсп от 26.10.2022), АО «Единая электронная торговая площадка», ООО «РТС-Тендер», ЗАО «Сбербанк-АСТ», АО «Электронные торговые системы» (исх. № АГ/17185/22 от 27.10.2022), Межрайонной инспекции ФНС № 9 по Красноярскому краю (исх. № АГ/17437/22 от 01.11.2022), Межрайонной инспекции ФНС № 23 по Красноярскому краю (исх. № АГ/17439/22 от 01.11.2022), ООО «РН-Нефтепродукт» (исх. № ЕК/18907/22 от 24.11.2022), ООО «Газпромнефть-Региональные продажи» (исх. № ЕК/18903/22 от 24.11.2022), АО «Красноярскнефтепродукт» (исх. № ЕК/18904/22 от 24.11.2022), Енисейского управления Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору (исх. № ЕК/18908/22 от 24.11.2022), ООО «РегионСнаб» (исх. № ЕК/18905/22 от 24.11.2022), ООО «РусНафта» (№ ЕК/18906/22 от 24.11.2022), ООО «РК-СЕРВИС ПЛЮС» (исх. № МД/19998/22 от 09.12.2022), ООО «ЕНИСЕЙСКИЙ МЕРИДИАН» (исх. № МД/20000/22 от 09.12.2022).

По результатам анализа полученной информации установлено следующее.

В соответствии с пунктом 1.1 раздела 1 Устава ООО «Енисейская энергетическая компания», утвержденного протоколом Общего собрания участников Общества № 27 от 18.07.2017, с изменениями от 14.09.2021 (далее – Устав), ООО «Енисейэнергоком» создано в результате реорганизации в форме преобразования Закрытого акционерного общества «Енисейская энергетическая компания» и является его полным правопреемником.

ООО «Енисейэнергоком» является юридическим лицом и строит свою деятельность на основании настоящего Устава и действующего законодательства РФ (пункт 1.2 раздела 1 Устава).

Как следует из выписки из ЕГРЮЛ (№ ЮЭ9965-22-203781736 от 03.11.2022), основным видом деятельности, осуществляемым ООО «Енисейэнергоком», является деятельность по производству пара и горячей воды (тепловой энергии) (код ОКВЭД 35.30.1), к дополнительным видам деятельности относятся, в том числе, производство, передача и распределение электроэнергии (коды ОКВЭД 35.11, 35.12, 35.13), передача и распределение пара и горячей воды (тепловой энергии) (коды ОКВЭД 35.30.2, 35.30.3).

В соответствии с пунктом 1 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, в том числе организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере теплоснабжения и водоснабжения.

Таким образом, ООО «Енисейэнергоком», осуществляя закупки, обязано руководствоваться указанным Законом № 223-ФЗ.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ, 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).

Положение о закупке, согласно части 2 статьи 2 указанного закона, является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, 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.

Решением единственного участника ООО «Енисейэнергоком» от 05.08.2022 (приказ № 235-од от 09.08.2022) утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «Енисейская энергетическая компания» (далее – Положение).

Как в силу части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, так и в силу подпункта 3.3.1 пункта 3.3 главы 1 Положения, при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, в том числе запрет на переговоры Заказчика (членов комиссии по закупкам) с участником закупки, если в результате создаются преимущественные условия для такого участника и (или) возникают условия для разглашения конфиденциальных сведений;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом стоимости жизненного цикла закупаемой продукции - при необходимости) и реализация мер, направленных на сокращение издержек Заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления

неизмеряемых требований к участникам закупки.

Положение о закупке должно содержать исчерпывающий перечень применяемых способов закупок. При этом для повышения прозрачности проводимых закупок заказчику следует установить в положении о закупке критерии выбора заказчиком способа закупки товаров, работ, услуг в зависимости от предмета договора и или цены договора.

Таким образом, закупка любых товаров, работ, услуг осуществляется заказчиком в порядке, установленном законом о закупках, на основании положения о закупках, включающего в себя способы закупки, которые не противоречат принципам, определенным законодательством о закупках и законодательством о контрактной системе.

Соответственно, ООО «Енисейэнергоком» при утверждении Положения о закупках должно обеспечить соблюдение требований норм антимонопольного законодательства.

Указанный вывод находит свое отражение и в судебной практике (постановление Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 06.06.2022 по делу № А33-10536/2021; постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 21.07.2016 по делу № А33-1323/2016, от 14.11.2018 по делу № А33-1399/2018, от 05.06.2018 по делу № А33-24280/2017; решение Арбитражного суда Красноярского края от 02.10.2019 по делу № А33-22225/2019, от 23.01.2023 по делу № А33-25370/2022).

Подпунктом 1.1.1 пункта 1.1 главы 2 Положения предусмотрено, что закупки могут быть осуществлены как конкурентными способами (конкурс, аукцион, запрос предложений, запрос котировок, маркетинговое исследование), так и неконкурентными в виде закупки у единственного поставщика.

Перечень случаев, в которых допускается закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) определен пунктом 6.6 главы 2 Положения. Установлено, что указанный пункт Положения содержит 34 основания для проведения неконкурентной закупки у единственного поставщика вне зависимости от наличия конкурентного рынка. В него, в частности, входит основание, предусмотренное подпунктом 6.6.2.34 Положения, а именно: закупка осуществляется в случае необходимости закупки товаров (работ, услуг) стоимостью не более 2 500 000, 00 (два миллиона пятьсот тысяч) рублей включая НДС.

Кроме того, Положение о закупках не содержит ограничений годового объема закупок с единственным поставщиком, которые ООО «Енисейэнергоком» вправе осуществить на основании пункта 6.6 Положения о закупках.

Как следует из анализа информации, представленной ООО «Енисейэнергоком» в антимонопольный орган (исх. № 1509/1 от 09.11.2022, вх. № 20432/22 от 11.11.2022; вх. № 21456-ЭП/22 от 24.11.2022):

-совокупный годовой объем закупок за 2020 год составил 948 551 116, 16 рублей, объем закупок у единственного поставщика составил 61 522 213, 83 рублей. Всего закупок проведено 128, из них с единственным поставщиком – 50;

-совокупный годовой объем закупок за 2021 год составил 247 989 344, 20 рубля, объем закупок у единственного поставщика составил 49 386 304, 74 рубля. Всего

закупок проведено 140, из них с единственным поставщиком – 81;

-совокупный годовой объем закупок за 2022 год (на дату составления реестра) составил 427 720 454, 30 рубля, объем закупок у единственного поставщика составил 42 579 150, 28 рублей. Всего закупок проведено 121, из них с единственным поставщиком – 57.

Таким образом, в 2020 году объем закупок у единственного поставщика в стоимостном выражении составил 6,5 % от всей суммы закупок и в количественном – 39,1% от общего числа закупок, в 2021 году – 19,9 % от всей суммы закупок и в количественном – 57,9 % от общего числа закупок, в 2022 году (на дату составления реестра) – 9,9 % от всей суммы закупок и в количественном – 47,1 % от общего числа закупок.

Следует отметить, что большинство закупок, проведенных Обществом в период 2020-2022 гг. конкурентным способом, реализовано посредством использования маркетинговых исследований. При этом, как следует из практики антимонопольных органов, хозяйствующие субъекты в целом относят данный вид закупок к закупкам, проводимым неконкурентным способом (решение УФАС по Кемеровской области от 14.09.2021 по жалобе № 042/07/3-1551/2021, решение УФАС по Воронежской области от 26.05.2021 № 036/07/3-533/2021, решение УФАС по Пермскому краю от 26.05.2022 по делу № 059/07/3-447/2022)

Предметом договоров, заключенных ООО «Енисейэнергоком» с единственными поставщиками в 2020 году, являются: капитальный ремонт дизель-генераторной установки, проведение лабораторных исследований (испытаний, измерений) горячей воды, проведение лабораторных исследований (испытаний, измерений) сточной воды, аренда системы видеонаблюдения охранно-пожарной сигнализации, оказание транспортных услуг, разработка проектной документации на строительство котельной, поставка дымовых труб, поставка контрольно-измерительных приборов, приобретение утеплителя, оказание платных аудиторских услуг и т.д.; в 2021 году: аренда котельного оборудования, оказание транспортных услуг, оказание услуг по доступу к сети интернет, оказание информационно-консультативных услуг, капитальный ремонт ограждения ДЭС, модернизация котельной, оказание аудиторских услуг, оказание услуг связи и т.д.; в 2022 году: оказание услуг связи, приобретение спецодежды, ремонт кровли здания ДЭС Енисейский район с. Ярцево, покупка котла водогрейного и т.д.

Исходя из анализа указанных договоров, являющиеся их предметом товары, работы и услуги обращаются на конкурентных рынках.

Таким образом, ООО «Енисейэнергоком», установив возможность осуществления закупки у единственного поставщика товаров (работ, услуг) стоимостью не более 2 500 000, 00 (два миллиона пятьсот тысяч) рублей включая НДС, и не установив ограничений годового объема закупок с единственным поставщиком, которые ООО «Енисейэнергоком» вправе осуществить на основании пункта 6.6 Положения о закупках, обладает возможностью полностью удовлетворить свою потребность в товарах (работах, услугах) за счет закупки у единственного поставщика, что оказывает влияние на состояние конкуренции на соответствующих товарных рынках, предоставляет заказчику по своему субъективному усмотрению определять поставщика того или иного товара, услуги.

Кроме того, как следует из представленных Учреждением реестров договоров,

исполнителем конкретных услуг, поставщиком определенных товаров за период 2020-2022 гг. мог выступать один и тот же хозяйствующий субъект (например, капитальный ремонт дизель-генераторной установки, ДЭС, ДЭУ – ООО «Форте», модернизация котельной, приобретение котельного оборудования, аренда котельного оборудования – ООО «Форте», оказание транспортных услуг – ООО «Форте», оказание услуг по доступу к сети интернет, связи – ИП, поставка утеплителя – ООО «СТК»).

В частности, основным видом деятельности, осуществляемым ООО «Форте» является деятельность автомобильного грузового транспорта – код ОКВЭД 49.41.

Согласно открытым данным, размещенным на сайте <https://www.rusprofile.ru>, с основным видом деятельности – деятельность автомобильного грузового транспорта (код ОКВЭД 49.41) в Красноярском крае зарегистрировано 1 544 юридических лица (с дополнительным видом деятельности – 11 164 юридических лица), в том числе на территории Енисейского района – 6.

Таким образом, имеется большое количество лиц, как юридических, так и индивидуальных предпринимателей, осуществляющих деятельность на соответствующих товарных рынках, имеющих возможность участвовать в торгах, ограниченных только территориальными границами на анализируемых рынках.

Проанализировав представленные материалы, учитывая положения действующего антимонопольного законодательства, полагаю, что в действиях ООО «Енисейэнергоком» имеются признаки нарушения части 1 и 5 статьи 17 Закона № 135-ФЗ ввиду следующего.

Согласно положению части 1 статьи 2 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44-ФЗ), законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов.

Частью 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ установлено, что 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).

Таким образом, из диспозиции указанных правовых норм следует, что и Закон № 44-ФЗ, и Закон № 223-ФЗ относятся к актам гражданского законодательства.

Согласно пункту 1 статьи 7 Гражданского кодекса РФ, в случаях, когда регулируемые гражданским законодательством отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона).

Из системного толкования вышеприведенных правовых норм следует, что допустимо применение норм Закона № 44-ФЗ к правилам, установленным Законом № 223-ФЗ в части, неурегулированной Законом № 223-ФЗ.

Нормы Закона № 223-ФЗ не регламентируют процедуры осуществления юридическими лицами закупочной деятельности, но определяют основные принципы и требования, направленные на обеспечение прозрачности закупочной деятельности, которыми должны руководствоваться заказчики.

Принципы, определяемые частью 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, вне зависимости от способа закупки должны соблюдаться в полной мере.

При этом цели и принципы указанных федеральных законов идентичны.

Соответственно, действия заказчика должны соответствовать указанным целям, при этом праву заказчика на своевременное и полное удовлетворение потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности корреспондирует обязанность по обеспечению возможности участия юридических и физических лиц в закупке на конкурентной основе, стимулированию такого участия, развитию добросовестной конкуренции, обеспечению гласности и прозрачности закупки, предотвращению коррупции и других злоупотреблений (указанная правовая позиция отражена в Постановлении Арбитражного суда Уральского округа от 14.08.2015 по делу № А60-47219/2014).

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

Отдавая в отдельных случаях предпочтение такому способу как осуществление закупки у единственного поставщика, заказчик должен иметь разумные и объективные причины, объясняющие, что применение конкурентных процедур либо является неэффективным (например, если товарный рынок ограничен или цены на объект закупки колеблются в узком диапазоне), либо в значительной степени лишают заказчика того результата, которого он намеревался достичь, планируя закупку (осуществление срочного размещения заказа, закупка на товарном рынке, где преобладает недобросовестная конкуренция). В ином случае выбор данного неконкурентного способа размещения заказа представляет собою злоупотребление правом, намеренное уклонение от конкурентных процедур вопреки принципам осуществления закупок, а также целям правового регулирования в данной сфере (определение Верховного Суда Российской Федерации от 16.09.2021 № 306-ЭС21-11589).

В свою очередь, при проведении торгов имеет место состязательность участников, конкурирующих между собой за право заключить договор, и стремящихся выдвинуть организатору торгов наиболее выгодные условия договора по поставке товаров, выполнению работ или оказанию услуг. Именно торги позволяют максимально использовать механизм конкуренции и состязательности участников, достигать наиболее выгодных результатов, выдвигая более жесткие требования и условия по гарантиям исполнения, что и отвечает юридической природе торгов.

Проведение публичных процедур способствует развитию конкуренции за

обладание правом исполнения договора путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к исполнению договора всех заинтересованных лиц.

Кроме того, проведение торгов обеспечивает выбор наилучшего исполнителя заказа по цене, времени и качеству исполнения. Тем самым, только при проведении конкурентных процедур наилучшим образом достигаются принципы эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ и услуг, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Учитывая изложенное, при определении в Положении стоимости допустимой закупки у единственного поставщика товаров (работ, услуг), а также при рассмотрении вопроса об установлении ограничений годового объема закупок с единственным поставщиком, которые ООО «Енисейэнергоком» вправе осуществить на основании пункта 6.6 Положения о закупках, Общество, как заказчик, должно было исходить из аналогии с теми ограничениями, что установлены Законом 44-ФЗ.

Согласно постановлению Третьего арбитражного апелляционного суда № А33-24280/2017 от 05.06.2018, независимо от наличия конкурентного рынка статья Положения о закупках, устанавливающая предельную максимальную цену для заключения договора с единственным поставщиком, создает возможность привлечения исполнителя без проведения торгов (конкурса/аукциона), что, в свою очередь, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции. При этом указание в Положении о закупке на иные способы закупки не свидетельствует об отсутствии нарушения со стороны учреждения, поскольку сам факт допустимости закупки у единственного поставщика на конкурентном рынке без каких-либо ограничений является неправомерным (аналогичные позиции изложены в решении Арбитражного суда Красноярского края от 12.08.2020 по делу №А33-21005/2020, Постановлении Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 19.10.2021 по делу № А75-20056/2020).

Отсутствие в Положении о закупках ООО «Енисейэнергоком» каких-либо ограничений на проведение закупок с единственным поставщиком, позволяет осуществлять закупку ООО «Енисейэнергоком» с единственным поставщиком неограниченное количество и создает возможность ООО «Енисейэнергоком» привлекать для выполнения работ, услуг аффилированных или заинтересованных лиц без проведения конкурентных процедур.

Действия заказчика по не установлению в Положении о закупках ограничений в проведении закупок с единственным поставщиком – без ограничений по сумме или объему закупок, имеет своими последствиями ограничение конкуренции на соответствующих товарных рынках, поскольку хозяйствующие субъекты, выступающие единственными поставщиками (подрядчиками, исполнителями), получают преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, что нарушает принцип отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При этом принцип отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки является одним из основополагающих принципов Закона № 223-ФЗ, соблюдение которого в свою очередь направлено на обеспечение как прав хозяйствующих субъектов, так и эффективности расходования бюджетных средств, осуществления закупок по



обоснованным рыночным ценам, сложившимся в условиях свободного спроса и предложения.

В свою очередь при проведении торгов имеет место состязательность участников, конкурирующих между собой за право заключить договор, и стремящихся выдвинуть организатору торгов наиболее выгодные условия договора по поставке товаров, выполнению работ или оказанию услуг. Именно торги позволяют максимально использовать механизм конкуренции и состязательности участников, достигать наиболее выгодных результатов, выдвигая более жесткие требования и условия по гарантиям исполнения, что и отвечает юридической природе торгов.

Проведение публичных процедур способствует развитию конкуренции за обладание правом исполнения договора путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к исполнению договора всех заинтересованных лиц.

Кроме того, проведение торгов обеспечивает выбор наилучшего исполнителя заказа по цене, времени и качеству исполнения. Тем самым только при проведении конкурентных процедур наилучшим образом достигаются принципы эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ и услуг, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При этом необходимо отметить, что наиболее предпочтительным способом определения победителя является проведение конкурса, аукциона в связи с тем, что за счет достаточных сроков подачи заявок и заключения договора указанные процедуры обеспечивают расширение числа участников закупок, а также минимизируют риски совершения согласованных действий заказчика и участника закупки.

Кроме того, с целью недопущения коррупционных проявлений, для реализации принципа прозрачности и гласности проводимых закупок, а также развития добросовестной конкуренции заказчиком рекомендуется расширять число закупок, проводимых в электронной форме.

Учитывая вышеизложенное, для обеспечения гласности и открытости закупочной деятельности, снижения коррупционных проявлений, целесообразно осуществлять закупку товаров, работ, услуг преимущественно путем проведения аукциона, конкурса.

Соответственно наличие в Положении о закупке условия, предусматривающего осуществлять закупки у единственного поставщика без ограничений, не позволяет прийти к выводу о том, что принцип эффективного расходования финансовых средств и отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки считаются соблюденными.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона № 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.

Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 статьи 4 Закона № 135-ФЗ, к числу которых относится сокращение числа хозяйствующих субъектов, не

входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации. Указанный перечень признаков ограничения конкуренции не является исчерпывающим.

В силу части 5 статьи 17 Закона № 135-ФЗ, положения части 1 настоящей статьи распространяются, в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом № 223-ФЗ.

Из системного толкования названных норм следует, что при осуществлении закупочной деятельности, заказчики, на которых распространяется Закон № 223-ФЗ, не должны допускать действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. Данные действия не должны допускаться независимо от способа закупки.

ООО «Енисейэнергоком», посредством установления в Положении о закупке нормы, позволяющей Обществу удовлетворить потребность в товарах (работах, услугах) за счет закупки у единственного поставщика стоимостью не более 2 500 000, 00 (два миллиона пятьсот тысяч) рублей включая НДС, а также не установив ограничений годового объема закупок с единственным поставщиком, которые ООО «Енисейэнергоком» вправе осуществить на основании пункта 6.6 Положения о закупках, получило возможность оказывать влияние на конкуренцию на соответствующих товарных рынках посредством определения круга продавцов товара (услуги) без использования конкурентных способов закупки, по своему субъективному усмотрению, что исключает любую возможность соперничества, состязательности между продавцами товара, что является необходимым признаком конкуренции (пункт 7 статьи 4 Закона № 135-ФЗ).

При рассматриваемых обстоятельствах установленное в Положении о закупке право Общества удовлетворить потребность в товарах (работах, услугах) за счет закупки у единственного поставщика стоимостью не более 2 500 000, 00 (два миллиона пятьсот тысяч) рублей включая НДС, и отсутствие ограничений годового объема закупок с единственным поставщиком, которые ООО «Енисейэнергоком» вправе осуществить на основании пункта 6.6 Положения о закупках, приводит (может приводить) к необоснованному ограничению конкуренции на соответствующих товарных рынках, поскольку хозяйствующие субъекты, выступающие единственными поставщиками (подрядчиками, исполнителями), получают преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, а для иных хозяйствующих субъектов создается препятствие в доступе на указанные

высококонкурентные товарные рынки, где заказчиком выступает ООО «Енисейэнергоком», что нарушает принцип отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Следовательно, ООО «Енисейэнергоком» допустило злоупотребление своим правом на самостоятельное установление в Положении о закупке (подпункт 6.6.2.34 пункта 6.6 Положения) требований к закупке, в том числе порядка подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условий их применения.

Указанные действия влекут нарушение запрета, установленного частями 1, 5 статьи 17 Закона № 135-ФЗ, в связи с чем приказом Красноярского УФАС России № 28/23 от 31.01.2023 возбуждено настоящее дело.

Руководствуясь частью 15 статьи 44 Закона № 135-ФЗ,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 024/01/17-232/2023 к рассмотрению на 03.03.2023 в 12 часов 00 минут по адресу: г. Красноярск, пр. Мира, 81 «Д».

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 024/01/17-232/2023 в качестве заявителя  
прокуратуру Красноярского края.

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 024/01/17-232/2023 в качестве ответчика ООО «Енисейская энергетическая компания» (ИНН/ОГРН 2447012666/1142454001062; 663148, Красноярский край, Енисейский район, с. Верхнепашино, ул. Обручева, стр. 2).

4. ООО «Енисейэнергоком» в срок до 27 февраля 2023 года представить в адрес Красноярского УФАС России следующую информацию, в том числе надлежащим образом заверенные копии документов:

- письменные пояснения по существу вменяемого нарушения с нормативно-правовым обоснованием;

- иную информацию, имеющую, по мнению ООО «Енисейэнергоком», значение для рассмотрения дела.

Представить пояснения по существу рассматриваемых обстоятельств дела и запрошенную информацию возможно посредством направления ее нарочно либо на электронный (to24@fas.gov.ru), почтовый адрес Красноярского УФАС России.

Лицо, участвующее в деле, на основании статьи 43 Закона № 135-ФЗ вправе заявить ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие, направив его на вышеуказанную электронную почту Красноярского УФАС России.

В случае направления лицом, участвующим в деле, представителя на рассмотрение дела № 024/01/17-232/2023 о нарушении антимонопольного законодательства,

представителю при себе надлежит иметь документы, удостоверяющие личность, доверенность на право представления интересов лица, участвующего в деле, в органах Федеральной антимонопольной службы с указанием в ней права на участие в рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Довожу до сведения лиц, участвующих в деле, что непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации) влечет административную ответственность в соответствии с частью 5 статьи 19.8. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.