

РЕШЕНИЕ
по делу № 002/01/11-409/2023
о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена: 12.12.2023

В полном объеме решение изготовлено: 26.12.2023

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...>

членов Комиссии: <...>; <...>,

рассмотрев дело № 002/01/11-409/2023 по признакам нарушения АО «Башспирт» (450078, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Ветошникова, 97) и ООО «Строительная фирма – 15 БНЗС» (450103, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Степана Кувыкина, 11, к. 2) пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции»,

в присутствии <...>,

УСТАНОВИЛА:

Согласно пункту 3 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) одним из оснований для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по контролю в сфере закупок переданы в соответствующее структурное подразделение материалы рассмотрения жалобы № 002/06/106-82/2023.

В ходе анализа указанных материалов, а также информации и документов полученных по запросам антимонопольной службы установлено следующее.

АО «Башспирт» является хозяйствующим субъектом, в уставном капитале которого доля участия Республики Башкортостан составляет свыше пятидесяти процентов и осуществляет закупочную деятельность в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

В силу части 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи, в товарах,

работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, 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.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными корпорациями, государственными компаниями, публично-правовыми компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обращения с твердыми коммунальными отходами, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов (пункт 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках).

Законом о закупках установлено, что закупка товаров, работ, услуг для юридических лиц, названных в части 2 статьи 1 данного закона, может осуществляться конкурентными и неконкурентными способами. К неконкурентным способам в числе прочего относится размещение заказа у единственного поставщика (часть 3.2 статьи 3 Закона о закупках).

Заказчику предоставлено право самостоятельно определять порядок и условия применения неконкурентных способов закупки, порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки, закреплять их в Положении о закупке (часть 2 статьи 2, статья 3.6 Закона о закупках).

Однако это право должно реализовываться с учетом целей правового регулирования в сфере закупочной деятельности отдельными видами юридических лиц и принципов, закрепленных в законе.

В соответствии с ч. 1 ст. 3 Закона о закупках 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.

При этом для целей экономической эффективности 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 (пункт 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», утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018).

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.

Избрание заказчиком способа закупки, который повлек за собой необоснованное ограничение круга потенциальных участников, нарушает принципы осуществления закупочной деятельности и положения законодательства о защите конкуренции.

Так, в соответствии пунктом 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции, в частности, к таким соглашениям могут быть отнесены соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

В рамках возложенных на антимонопольный орган функции по обеспечению государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами, выявлению нарушений антимонопольного законодательства, принятию мер по прекращению нарушения антимонопольного законодательства Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее – Управление) в действиях Акционерного общества «Башспирт» (далее – АО «Башспирт») и Общества с ограниченной ответственностью «Строительная фирма – 15 БНЗС» (далее – ООО «СФ – 15 БНЗС») установлены признаки заключения и реализации антиконкурентного соглашения, направленного на создание другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок, при выполнении работ в рамках объекта капитального строительства «Завод по производству алкогольной продукции мощностью 7,6 млн. дал в год по адресу: Республика Башкортостан, Уфимский район, с. Булгаково, ул. Шоссейная, 5» (ОКВЭД 41.20) путем осуществления закупок неконкурентным способом.

В связи с указанным, приказом Управления от 13.03.2023 № 33/23 возбуждено дело

№ 002/01/11-409/2023 о нарушении антимонопольного законодательства и создана комиссия по его рассмотрению.

По результатам рассмотрения указанного антимонопольного дела, доказательства, требования и возражения, доводы лиц, участвующих в деле, Комиссией установлены следующие фактические и иные обстоятельства.

1. Между АО «Башспирт» (Застройщик) и ООО «СФ – 15 БНЗС» (Генеральный подрядчик) без проведения конкурентных процедур заключен Договор строительного подряда № 0893-БС от 26.07.2021 (далее – Договор № 0893-БС).

Согласно пункту 1.1 Договора № 0893-БС Застройщик поручает, а Генеральный подрядчик обязуется в установленный договором срок выполнить своим иждивением (из своих материалов, собственными либо привлеченными силами и средствами) в соответствии с проектно-сметной документацией и техническим заданием, являющимися неотъемлемой частью настоящего договора, комплекс работ по усилению конструкций пола складского комплекса по объекту «Завод по производству алкогольной продукции мощностью 7,6 млн. дал в год по адресу: Республика Башкортостан, Уфимский район, с. Булгаково, ул. Шоссейная, 5». Реконструкция складского комплекса.

Согласно пункту 2.1 Договора № 0893-БС работы, предусмотренные настоящим договором, выполняются Генеральным подрядчиком в следующие сроки начало работ: 26.07.2021 – окончание работ: 30.09.2021.

Согласно пункту 3.1 Договора № 0893-БС цена договора составляет 110 154 674,40 руб., в том числе НДС 20 % в размере 18 359 112,40 руб.

Согласно письменным пояснениям АО «Башспирт» (вх. № 9043/23 от 13.06.2023) основанием для заключения Договора № 0893-БС является служебная записка главного инженера АО «Башспирт» от 12.07.2021.

Из служебной записки АО «Башспирт» от 12.07.2021 следует, что предметом и целью совершения закупки является выполнение работ по усилению конструкций пола складского комплекса по адресу: Республика Башкортостан, Уфимский район, с. Булгаково, ул. Шоссейная, 5. Ориентировочная стоимость закупки: 110 154 674,40 руб. Срок исполнения договора: 31.10.2021.

Из Протокола заседания комиссии по закупкам АО «Башспирт» от 21.07.2021 следует, что способом осуществления закупки является закупка у единственного поставщика – ООО «СФ – 15 БНЗС». Участниками закупки могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Также, из указанного протокола следует, что Основанием для осуществления закупки без конкурентных процедур является пп.-пп. 7, 2, 18 п. 4.2 Положения о закупке АО «Башспирт» (в ред. от 25.06.2021 № 11).

Согласно пп. 7 п. 4.2 Положения о закупке АО «Башспирт» (в ред. от 25.06.2021 № 11) заказчик вправе осуществить закупку у единственного поставщика в случае если возникла срочная потребность в определенных товарах, работах, услугах, ввиду возникновения или угрозы возникновения чрезвычайной ситуации, ситуации сложившейся в результате аварии, катастрофы, обстоятельств непреодолимой силы, а также финансирования в условиях изменчивости процентной ставки и иных

непредвиденных обстоятельствах, когда требуются незамедлительные действия, связанные с осуществлением закупки для обеспечения поддержки и сохранения бесперебойной работы Заказчика, если применение иных способов закупок, требующих затрат времени, повлечет за собой убытки и/или другие неблагоприятные последствия для Заказчика.

Согласно пп. 2 п. 4.2 Положения о закупке АО «Башспирт» (в ред. от 25.06.2021 № 11) по соображениям стандартизации или совместимости, при проведении дополнительной закупки для обслуживания, ремонта или сопровождения ранее приобретенных товаров, работ, услуг.

Согласно пп. 18 п. 4.2 Положения о закупке АО «Башспирт» (в ред. от 25.06.2021 № 11) заключение договора на основании условия, содержащегося в другом договоре, либо в силу наличия ранее заключенного договора.

Таким образом, обоснованием заключения Договора № 0893-БС без конкурентных процедур является срочная потребность в выполнении работ, стандартизация или совместимость работ, а также ранее заключенный договор № 0863-БС от 03.07.2020. При этом сроком окончания таких работ является 30.09.2021.

Комиссия считает необходимым отметить, что обоснования отсылки на пункты Положения о закупках, связанные со стандартизацией работ при выполнении строительных работ по реконструкции объекта капитального строительства, а также исключительности выполнения таких работ с подрядчиком, осуществляющего работы в рамках выполненного ранее договора строительного подряда № 0863-БС от 03.07.2020, не содержащего условий выполнения работ по реконструкции исключительно ООО «СФ – 15 БНЗС», рассматриваемые документы не содержат.

При этом в последующем, 12.11.2021 к Договору № 0893-БС заключено Дополнительное соглашение № 1, устанавливающий новый срок окончания работ – 31.12.2021. Следует отметить, что указание в письменных пояснениях АО «Башспирт» об увеличении сроков работ по реконструкции складского комплекса в связи с выявлением дополнительных работ, что также предусматривает увеличение стоимости общих работ, не подтверждено документально.

Согласно письменным пояснениям ООО «СФ – 15 БНЗС» (вх. № 18421-ЭП/23 от 22.11.2023) общая стоимость выполненных работ в рамках указанного договора составила 110 135 739,73 руб.

Для усиления конструкций пола складского комплекса и устройства временных подъездных путей ООО «СФ – 15 БНЗС» в качестве субподрядчиков привлекло ООО <...> (договор субподряда № <...>) и ООО <...> (договор субподряда № <...>).

В рамках договора субподряда № <...> стоимость выполненных работ ООО <...> составила 90 168 502,13 руб. В рамках договора субподряда № <...> стоимость выполненных работ ООО <...> составила 676 337,86 руб.

Собственными силами, с учетом стоимости материалов, приобретенных для субподрядчиков, ООО «СФ – 15 БНЗС» выполнило работ на сумму 19 290 899,74 руб.

Таким образом, общий объем работ по строительству указанного объекта в размере 82,48 % осуществлялся силами подрядчиков ООО <...> и ООО <...>.

Следовательно, фактическое выполнение работ осуществлялось силами субподрядных организаций, когда одним из оснований для заключения договора без конкурентных процедур являлось стандартизация и ранее заключенный с ООО «СФ – 15 БНЗС» договор строительного подряда № 0863-БС от 03.07.2020.

При этом срочность выполнения работ до 30.09.2021, также являющаяся основанием для заключения договора без конкурентных процедур, в последующем также была пересмотрена со сдвигом сроков исполнения на 31.12.2021.

Также установлено, что 11.08.2021 ООО «СФ – 15 БНЗС», в рамках Договора № 0893-БС, запрашивало у АО «Башспирт» аванс в размере 20 000 000 руб. (письмо ООО «СФ – 15 БНЗС» от 11.08.2021 исх. № 349). Основанием для предоставления такого аванса ООО «СФ – 15 БНЗС» ссылалось на письмо ООО <...> об авансовом платеже на аналогичную сумму в рамках договора подряда <...> (письмо ООО <...> от 04.08.2021 № исх. № 11).

В последующем, 17.09.2021 в рамках указанного договора, ООО «СФ – 15 БНЗС» запрашивало у АО «Башспирт» аванс в размере 17 000 000 руб. (письмо ООО «СФ – 15 БНЗС» от 17.09.2021 исх. № 414). Основанием для предоставления такого аванса ООО «СФ – 15 БНЗС» ссылалось на счет на оплату ООО <...> на аналогичную сумму в рамках договора подряда № <...> (счет на оплату ООО <...> от 15.09.2021 № исх. № 43).

15.10.2021 ООО «СФ – 15 БНЗС» запрашивало у АО «Башспирт» аванс в размере 4 250 000 руб. (письмо ООО «СФ – 15 БНЗС» от 15.10.2021 исх. № 460). Основание для предоставления такого аванса ООО «СФ – 15 БНЗС» не указало.

25.10.2021 ООО «СФ – 15 БНЗС» запрашивало у АО «Башспирт» аванс в размере 17 700 000 руб. (письмо ООО «СФ – 15 БНЗС» от 25.10.2021 исх. № 476). Основание для предоставления такого аванса ООО «СФ – 15 БНЗС» не указало.

Таким образом, в рамках исполнения предусмотренных договором работ усматривается неисполнение сроков срочных для заказчика работ и их последующее продление, а также фактическое исполнение таких работ субподрядными организациями с постоянным осуществлением авансовых платежей.

В свою очередь, причин заключения настоящего договора с предусмотренными условиями его исполнения, именно с ООО «СФ – 15 БНЗС» заказчиком не мотивированы и не подкреплены документально.

2. Между АО «Башспирт» (Застройщик) и ООО «СФ – 15 БНЗС» (Генеральный подрядчик) без проведения конкурентных процедур заключен Договор строительного подряда № 1272-БС от 15.10.2021 (далее – Договор № 1272-БС).

Согласно пункту 1.1 Договора № 1272-БС Застройщик поручает, а Генеральный подрядчик обязуется в установленный договором срок выполнить своим иждивением (из своих материалов, собственными либо привлеченными силами и средствами) в соответствии с проектно-сметной документацией и техническим заданием, являющимся неотъемлемой частью настоящего договора, комплекс работ по строительству «Водозабора питьевой воды и сети водоснабжения к

объекту «Завод по производству алкогольной продукции мощностью 7,6 млн. дал в год по адресу: Республика Башкортостан, Уфимский район, с. Булгаково, ул. Шоссейная, 5».

Согласно пункту 2.1 Договора № 1272-БС работы, предусмотренные настоящим договором, выполняются Генеральным подрядчиком в следующие сроки: начало работ – 13.09.2021, окончание работ – 30.11.2021.

Согласно пункту 3.1 Договора № 1272-БС цена договора составляет 99 935 412,00 руб., в том числе НДС 20 % в размере 16 655 902,00 руб.

Согласно письменным пояснениям АО «Башспирт» (вх. № 9043/23 от 13.06.2023) основанием для заключения Договора № 1272-БС является служебная записка главного инженера АО «Башспирт» от 06.10.2021, приказ АО «Башспирт» от 14.10.2021 № 0692.

Из служебной записки АО «Башспирт» от 06.10.2021 следует, что предметом и целью совершения закупки является выполнение комплекса работ по строительству Водозабора питьевой воды и сети водоснабжения к объекту «Завод по производству алкогольной продукции мощностью 7,6 млн. дал в год по адресу: Республика Башкортостан, Уфимский район, с. Булгаково, ул. Шоссейная, 5». Ориентировочная стоимость закупки: 99 935 420,40 руб. Срок исполнения договора: 31.12.2021.

Комиссия отмечает, что указанная служебная записка не содержит срочной потребности выполнении указанных работ.

Из приказа АО «Башспирт» от 14.10.2021 № 0692 следует, что в связи с наступлением осенне-зимнего периода, в целях сохранности выполненных объемов работ, исполнением гарантийных обязательств смонтированного технологического оборудования, исключения срыва сроков запуска производства, исключения штрафных санкций по срокам пуска наладочных работ со стороны поставщика технологического оборудования, необходимо заключить договор на выполнение работ по организации водоснабжения объектов строящегося завода в пучок котельной и обеспечением необходимой положительной температуры в помещениях, подключением инженерных систем к смонтированному технологическому оборудованию для выполнения пуска наладочных работ.

Из Протокола заседания комиссии по закупкам АО «Башспирт» от 15.10.2021 следует, что способом осуществления закупки является закупка у единственного поставщика – ООО «СФ – 15 БНЗС». Участниками закупки могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Комиссия отмечает, что причину выбора в качестве поставщика ООО «СФ – 15 БНЗС» рассматриваемые документы не содержат.

Также, из указанного протокола следует, что Основанием для осуществления закупки без конкурентных процедур является пп. 7 п. 4.2 Положения о закупке АО «Башспирт» (в ред. от 25.06.2021 № 11).

Согласно пп. 7 п. 4.2 Положения о закупке АО «Башспирт» (в ред. от 25.06.2021 № 11) заказчик вправе осуществить закупку у единственного поставщика в случае если возникла срочная потребность в определенных товарах, работах, услугах, ввиду

возникновения или угрозы возникновения чрезвычайной ситуации, ситуации сложившейся в результате аварии, катастрофы, обстоятельств непреодолимой силы, а также финансирования в условиях изменчивости процентной ставки и иных непредвиденных обстоятельствах, когда требуются незамедлительные действия, связанные с осуществлением закупки для обеспечения поддержки и сохранения бесперебойной работы Заказчика, если применение иных способов закупок, требующих затрат времени, повлечет за собой убытки и/или другие неблагоприятные последствия для Заказчика.

Таким образом, обоснованием заключения Договора № 1272-БС без конкурентных процедур является срочная потребность в выполнении таких работ. При этом сроком окончания таких работ является 30.11.2021.

Вместе с тем, 28.03.2022 к Договору № 1272-БС заключено Дополнительное соглашение № 1, устанавливающий новый срок окончания работ – 30.07.2022.

05.09.2022 заключено Дополнительное соглашение № 2 также изменяющий срок окончания работ с 30.07.2022 на 30.11.2022.

Согласно письменным пояснениям ООО «СФ – 15 БНЗС» (вх. № 18421-ЭП/23 от 22.11.2023) общая стоимость выполненных работ в рамках указанного договора составила 91 280 321,54 руб.

Для выполнения комплекса работ по строительству водозабора питьевой воды и сети водоснабжения ООО «СФ – 15 БНЗС» в качестве субподрядчика привлекло ООО <...> (договор субподряда № <...>).

В рамках договора субподряда № <...> стоимость выполненных работ ООО <...> составила 81 200 013,83 руб.

Собственными силами, с учетом стоимости материалов, приобретенных для субподрядчиков, ООО «СФ – 15 БНЗС» выполнило работ на сумму 10 080 307,70 руб.

Таким образом, общий объем работ по строительству указанного объекта в размере 88.96 % осуществлялся силами одного подрядчика ООО <...>.

Установлено, что 20.10.2021 ООО «СФ – 15 БНЗС», в рамках Договора № 1272-БС, запрашивало у АО «Башспирт» аванс в размере 10 000 000 руб. (письмо ООО «СФ – 15 БНЗС» от 20.10.2021 исх. № 467). Основанием для предоставления такого аванса ООО «СФ – 15 БНЗС» ссылалось на письмо ООО <...> об авансовом платеже на аналогичную сумму в рамках договора субподряда № <...> (письмо ООО <...> от 20.10.2021 № исх. № 16).

09.11.2021 ООО «СФ – 15 БНЗС» запрашивало у АО «Башспирт» аванс в размере 10 147 000 руб. (письмо ООО «СФ – 15 БНЗС» от 09.11.2021 исх. № 486). В качестве оснований для предоставления такого аванса ООО «СФ – 15 БНЗС» указало письмо <...> от 03.10.2021 № 67, письмо ООО <...> от 02.11.2021 № 200 и письмо ООО <...> от 08.11.2021 № 48.

При этом, согласно письму АО «Башспирт» от 29.06.2022 исх. № 1512/02/02, направленного в адрес ООО «СФ – 15 БНЗС», к выполненным работам по Договору № 1272-БС имелись следующие замечания, срок устранения которых установлен до 29.07.2022:

– Благоустройство (забор смонтирован в просвете над уровнем земли до 0,7 метра, забор имеет недостаточное количество креплений, АУЗ забора выполнено не полностью, устройство подъездных путей к водозабору и проездов по территории водозабора выполнено не по проекту, отсутствие асфальтового покрытия, не выполнена разворотная площадка и автомобильная стоянка, территория водозабора после выполненных строительно-монтажных работ не приведена в нормативное санитарное состояние, не завершена планировка территории водозабора, не выполнено внутреннее ограждение водозабора, не выполнено устройство помещения охраны на территории водозабора, въездная группа на территорию водозабора выполнена не по проекту, не выполнено озеленение, не выполнено устройство водоотводных канав и водоотводных сооружений, не выполнена площадка для сбора мусора, отсутствует знак санитарной охраны);

– Помещение водозаборных узлов (имеются провалы под фундаментной плитой помещений с шахтами водозаборных узлов, не выполнены отмостки вокруг помещений, в помещении водозаборных узлов не завершены строительно-монтажные и пусконаладочные работы, фундаментная плита помещений водозаборных узлов не имеет гильзы на трубопроводе шахты водозаборных узлов, кровля помещений водозаборных узлов не обеспечивает герметичность и полноценный отвод атмосферных осадков);

– Инженерные сооружения (не завершены строительно-монтажные работы камер переключений, не завершена гидроизоляция камер переключения);

– Водопровод (по всей протяженности трассы водопровода имеются просадки грунта);

– Электроснабжение (в местах установки опор ВЛ имеются существенные выемки грунта, опоры могут не обеспечивать устойчивость высоковольтной линии электропередач, от павильонов до ТП 10/0,4 кВ, КЛ-0,4 кВ выполнены с отступлением от требований проектной документации, не установлен дизель-генератор ЭД-100-Т400-2РН 220/380 В, заземление не выполнено);

– Автоматизация водозабора (не выполнены предусмотренные проектом 07-2021-ИЛО.ИОС2.ПЗ мероприятия: вывод сигнала о состоянии насоса в ЩА, вывод сигнала об отсутствии давления в ЩА, измерение и передача величины уровня в скважине на панель оператора в ЩА, сигнализация о достижении минимального и максимального уровня воды в резервуарах, автоматическое отключение насосов в скважинах при достижении давления в трубопроводах 0,3 МПа, автоматическое включение одного насоса в скважинах при достижении давления в трубопроводах 0,1 МПа, защита от «сухого хода» – отключение насоса при достижении минимального уровня в скважине, сигнализация о несанкционированном доступе в шкафы управления насосом скважины);

– Качество питьевой воды (санитарно гигиенические требования к воде не соответствуют СанПиН, а именно: выявлено превышение показателя по жесткости воды, по содержанию железа, по мутности).

Таким образом, при выполнении работ, заказчиком были согласованы изменения сроков их выполнения, что указывает на возможность смещения сроков их выполнения, и осуществления исполнения указанных работ почти в полном объеме

субподрядными организациями. При этом письмо АО «Башспирт» от 29.06.2022 исх. № 1512/02/02 указывает на наличие замечаний по их выполнению.

Организационные и правовые основы защиты конкуренции определены Законом о защите конкуренции, целями которого согласно части 2 статьи 1 данного Закона являются, в частности, обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Конкуренция представляет собой соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

К монополистической деятельности, запрещаемой согласно Закону о защите конкуренции (пункт 10 статьи 4 и статья 11), относятся, в том числе ограничивающие конкуренцию соглашения хозяйствующих субъектов.

Пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение определено как договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Как отмечено в пункте 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства», соглашением хозяйствующих субъектов могут быть признаны любые договоренности между ними в отношении поведения на рынке, в том числе как оформленные письменно (например, договоры, решения объединений хозяйствующих субъектов, протоколы), так и не получившие письменного оформления, но нашедшие отражение в определенном поведении. Факт наличия соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок.

Достигнутые между хозяйствующими субъектами договоренности (соглашения) запрещаются антимонопольным законодательством, если целью и (или) результатом соглашений является недопущение (устранение, ограничение) соперничества хозяйствующих субъектов на товарных рынках (часть 2 статьи 1, пункты 7 и 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

В соответствии частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

В частности, к таким соглашениям могут быть отнесены соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка (пункт 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции).

Исходя из приведенных норм и разъяснений Пленума Верховного Суда Российской Федерации, соглашения хозяйствующих субъектов признаются антиконкурентными и запрещаются в той мере, в какой их заключение позволяет участникам соглашения (одному из участников) занимать особое экономическое положение на рынке, приобретая атрибуты монополии, за счет ограничения свободы ведения экономической деятельности других участников рынка.

В совокупности же рассмотренные обстоятельства дела указывают на то, что АО «Башспирт» при выборе подрядчика по выполнению работ, с учетом указания на срочность их выполнения и учитывая позицию акционерного общества о невозможности проведения конкурентных процедур, не рассматривало возможность заключения указанных договоров с иными хозяйствующими субъектами нежелезнодорожного транспорта ООО «СФ – 15 БНЗС».

При этом, Комиссией также установлено, что в рамках объекта «Завод по производству алкогольной продукции мощностью 7,6 млн. дал в год по адресу: Республика Башкортостан, Уфимский район, с. Булгаково, ул. Шоссейная, 5» ООО «СФ – 15 БНЗС» уже осуществляло выполнение работ по договорам строительного подряда № 0693-БС от 26.05.2020, № 1230-БС от 30.09.2020, № 1037-БС от 30.08.2021, № 0863-БС от 03.07.2020 с привлечением имеющихся в распоряжении трудовых и финансовых средств.

Фактически ООО «СФ – 15 БНЗС» не обладало избыточным объемом трудовых и финансовых ресурсов для одновременного выполнения работ в рамках Договоров № 0893-БС и № 1272-БС и ранее заключенных договоров, о чем свидетельствует привлечение субподрядчиков, которые и выполняли указанные работы почти в полном объеме. Указанные обстоятельства также отразились на сроках и качестве выполнения таких работ.

В совокупности же установленные Комиссией обстоятельства свидетельствуют об осуществлении АО «Башспирт» в интересах ООО «СФ – 15 БНЗС» таких действий, которые максимально сократили количество участников закупки, имеющих или имевших возможность и желание оказывать такие услуги, что, по своей сути, не соответствует принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика, и могло быть совершено только при реализации антиконкурентного соглашения с таким хозяйствующим субъектом.

При этом заключение договора без проведения конкурентных процедур свидетельствует о наличии у ООО «СФ – 15 БНЗС» преимуществ перед другими участниками товарного рынка.

Указанные обстоятельства свидетельствуют о целенаправленных действиях АО «Башспирт» нацеленных не на выбор наилучшей подрядной организации для выполнения работ и их качественное выполнение в предусмотренный срок, а на создание преимуществ конкретному хозяйствующему субъекту в противовес удовлетворения собственных потребностей, выраженных в снижении цены заключаемого договора, возможности выбора наиболее подходящего для выполнения закупаемых строительных работ поставщика (подрядчика, исполнителя) обладающего всеми средствами для надлежащего исполнения необходимых работ.

В свою очередь, заключение (в том числе изменение) договора, являющегося согласованием воли сторон о всех существенных условиях, в том числе действия в обход закона с противоправной целью, предполагает наличие вины обеих сторон соглашения, так как в данном случае предполагает для подрядчика извлечение необоснованной (монопольной) выгоды за счет ущемления прав участников рынка (статья 10 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Согласно статье 422 Гражданского кодекса Российской Федерации договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом или иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. Следовательно, обязанность проверять соответствие положений договора и правовых оснований для его заключения действующему законодательству, в том числе Закону о защите конкуренции и Закону о закупках, возложена на обе стороны договора.

На основании установленных в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства обстоятельств, Комиссией, в соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции, принято заключение об обстоятельствах дела № 002/01/11-409/2023 о нарушении антимонопольного законодательства, согласно которому действия АО «Башспирт» (450078, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Ветошниковая, 97) и ООО «Строительная фирма – 15 БНЗС» (450103, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Степана Кувыкина, 11, к. 2) по заключению рассматриваемых договоров строительного подряда и дополнительных соглашений без конкурентных процедур квалифицированы по пункту 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

На указанное заключение об обстоятельствах дела поступили возражения АО «Башспирт», согласно которым заключение рассматриваемых договоров без конкурентных процедур осуществлялось в связи с возникшей срочной необходимостью в выполнении работ и во избежание причинения обществу значительного ущерба, что не противоречит Федеральному закону от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Положению АО «Башспирт» о закупках и соответствует действующему законодательству.

Комиссия, рассмотрев указанные возражения, приходит к следующему.

Материалами дела подтверждается, что в рамках исполнения предусмотренных договорами работ усматривается неисполнение сроков срочных для заказчика работ и их последующее продление, а также фактическое исполнение таких работ субподрядными организациями с постоянным осуществлением авансовых платежей. Изменение сроков их выполнения указывает на имеющуюся возможность смещения сроков их выполнения.

Доказательства о рассмотрении АО «Башспирт» иных хозяйствующих субъектов, оказывающих строительные услуги, для выполнения закупаемых работ, предусмотренных рассматриваемыми договорами строительного подряда, в материалах дела отсутствуют. В свою очередь, причин заключения настоящего договора с предусмотренными условиями его исполнения, именно с ООО «СФ – 15 БНЗС» заказчиком не мотивированы и не подкреплены документально.

При этом письмом АО «Башспирт» от 29.06.2022 исх. № 1512/02/02 указывает на

наличие замечаний по выполнению работ.

С учетом изложенного, Комиссия считает, что указанные обстоятельства свидетельствуют о целенаправленных действиях АО «Башспирт» по созданию преимуществ конкретному хозяйствующему субъекту – ООО «Строительная фирма – 15 БНЗС» в противовес удовлетворения собственных потребностей, выраженных в снижении цены заключаемого договора, возможности выбора наиболее подходящего для выполнения закупаемых строительных работ поставщика (подрядчика, исполнителя) обладающего всеми средствами для надлежащего исполнения необходимых работ, их качественное выполнение в предусмотренный срок.

В соответствии с пунктом 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции. В частности, к таким соглашениям отнесены соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

АО «Башспирт» не представлено доказательств создания субъектам рынка равных условий для доступа к закупке строительных работ.

Соответственно, ООО «Строительная фирма – 15 БНЗС» и АО «Башспирт» достигнуто соглашение, позволившее получить ей преимущество на рынке осуществления строительных работ и создавшее препятствие для доступа иным хозяйствующим субъектам, что запрещено пунктом 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

На основании пункта 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия антимонопольного органа при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы.

По результатам анализа информации Комиссией принято решение предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать в связи с исполнением рассматриваемых договоров.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать АО «Башспирт» (450078, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Ветошникова, 97) и ООО «Строительная фирма – 15 БНЗС» (450103, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Степана Кувыкина, 11, к. 2) нарушившим пункт 3 часть 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении соглашения, которое привело или могло привести к ограничению конкуренции.
2. Предписание АО «Башспирт» (450078, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул.

Ветошникова, 97) и ООО «Строительная фирма – 15 БНЗС» (450103, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Степана Кувыкина, 11, к. 2) не выдавать в связи с исполнением договоров.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Республики Башкортостан.

2023-16634