

Заявитель:

Министерство жилищно-коммунального хозяйства Амурской области

Ответчик:

ООО «Теплый дом»

Заинтересованные лица:

ИП <Б..>

РЕШЕНИЕ**по делу № 028/01/17-593/2021**

г. Благовещенск

Резолютивная часть решения оглашена **«20» декабря 2021 года**

В полном объеме решение изготовлено **«24» декабря 2021 года**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области (далее – Амурское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя комиссии:

<...> – руководителя управления;

Членов комиссии:

<...> – начальника отдела антимонопольного контроля и контроля органов власти;

<...> – главного специалиста-эксперта указанного отдела;

<...> – ведущего специалиста-эксперта указанного отдела,

рассмотрев дело № 028/01/17-593/2021 по признакам нарушения ООО «Теплый дом» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), выразившегося в проведении запроса котировок (№ в ЕИС 32110461476) на условиях поставки дров в объеме 8000 тонн по цене 2000 рублей/т и последующем заключении договора с единственным поставщиком ИП <Б..> на условиях поставки дров в объеме 6400 тонн по цене 2500 рублей/т, что привело/могло привести к ограничению состава участников данного запроса котировок и созданию преимущественных условий для ИП <Б..>, в отсутствие представителей лиц, участвующих в деле,

УСТАНОВИЛА:

В Амурское УФАС России поступило обращение министерства жилищно-коммунального хозяйства Амурской области на действия ООО «Теплый дом» по вопросу правомерности заключения с ИП <Б..>, как с единственным поставщиком, договора по поставку дров от 20.07.2021 и последующим увеличением стоимости

за единицу товара по соглашению от 23.07.2021.

По результатам рассмотрения указанного заявления приказом Амурского УФАС России от 21.09.2021 № 115 в отношении ООО «Теплый дом» возбуждено дело № 028/01/17-593/2021 и создана Комиссия для рассмотрения дела по признакам нарушения части 1 статьи 17 Закона «О защите конкуренции». Определением от 21.09.2021 рассмотрение дела назначено на 08.10.2021 в 10-00 часов. Определением от 08.10.2021 рассмотрение дела отложено на 09.11.2021 в 10-00 часов. На заседании 09.11.2021 комиссией принято заключение об обстоятельствах дела. Определением от 09.11.2021 рассмотрение дела отложено на 30.11.2021 в 10-00 часов, в адрес лиц, участвующих в деле, направлено заключение об обстоятельствах дела. Определением от 30.11.2021 рассмотрение дела отложено на 20.12.2021 в 10-00 часов.

В ходе рассмотрения дела лица, участвующие в деле, не представили письменную позицию по вопросу наличия/отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых действиях, явку своих представителей на заседания комиссии не обеспечили.

В ходе рассмотрения дела комиссией Амурского УФАС России установлено следующее.

12.07.2021 ООО «Теплый дом» в ЕИС размещено извещение о проведении запроса котировок на поставку топливных дров на сумму 16 000 000 рублей в объеме 8000 тонн, цена за тонну – 2000 рублей. Срок подачи заявок установлен с 12.07.2021 по 20.07.2021.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 20.07.2021 заявки на участие в запросе котировок не поступали, запрос котировок признан несостоявшимся.

В соответствии с пунктом 8.1.3 Положения о закупках ООО «Теплый дом» (редакция от 10.06.2021) закупка у единственного поставщика допускается в случае признания процедуры закупки несостоявшейся и при этом не подана ни одна заявка, либо всем заявкам отказано в допуске к участию в закупке либо заказчик отказался от заключения договора с лицом, подавшим единственную заявку.

20.07.2021 ООО «Теплый дом» заключило договор поставки дров № 2 с ИП <Б.> как с единственным поставщиком. Цена договора составила 16 000 000 рублей, объем поставки – 8000 тонн, цена за 1 тонну – 2000 рублей.

Соглашением от 23.07.2021 стороны внесли изменения в вышеуказанный договор, изменив количество товара в сторону уменьшения до 6 400 тонн, увеличив стоимость 1 тонны до 2500 рублей.

Антимонопольные требования к торгам установлены статьей 17 Закона «О защите конкуренции».

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.

Положения части 1 настоящей статьи распространяются в том числе на все

закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (часть 5 статьи 17 Закона «О защите конкуренции»).

Согласно понятиям, данным в статье 4 Закона «О защите конкуренции»:

- конкуренция - 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;

- признаки ограничения конкуренции - 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.

ООО «Теплый дом» является теплоснабжающей организацией.

В силу части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон «О закупках») закупочная деятельность ООО «Теплый дом» должна осуществляться в соответствии с требованиями указанного Федерального закона.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом «О закупках», 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.

Как следует из части 1 статьи 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.

Согласно части 5 статьи 4 Закона «О закупках» при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Согласно части 9 статьи 4 Закона «О закупках» в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны, в том числе:

- предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона (при необходимости);
- сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

При этом, договор на поставку дров от 20.07.2021 № 2 (с учетом дополнительного соглашения от 23.07.2021) заключен на условиях, отличных от условий, опубликованных ООО «Теплый дом» при проведении запроса котировок, в том числе:

- объем товара уменьшен с 8000 тонн до 6400 тонн;
- цена за единицу товара увеличена с 2000 рублей/т до 2500 рублей/т.

Данные условия являются более выгодными для поставщика по сравнению с условиями, опубликованными ООО «Теплый дом» при проведении конкурентной процедуры.

Как указано в пункте 41 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства», изменение сторонами условий договора, заключенного по результатам обязательных процедур, конкурентных закупок, допускается в пределах, установленных законом (например, пункт 8 статьи 448 Гражданского кодекса, статья 95 Закона «О контрактной системе»), и само по себе не может являться нарушением требований

частей 1 и 2 статьи 17 Закона «О защите конкуренции». Например, о создании для победителя преимущественных условий участия не может свидетельствовать сама по себе вероятность привлечения большего количества участников в случае изначального составления договора на измененных условиях.

Вместе с тем, если договор изменен настолько, что это влияет на условия, представляющие существенное значение, например, для определения цены договора, и имеются достаточные основания полагать, что в случае изначального предложения договора на измененных условиях состав участников был бы иным и (или) победителем могло быть признано другое лицо, то действия сторон по изменению договора могут быть квалифицированы как обход требований статьи 17 Закона «О защите конкуренции».

Уменьшение объема поставляемого товара при одновременном увеличении стоимости за единицу товара имеет существенное значение для исполнения договора, так как создает поставщику более выгодные условия поставки товара.

При наличии указанного условия при проведении запроса котировок могли быть поданы заявки от заинтересованных лиц и победителем могло быть признано иное лицо, нежели ИП <Б..>

Согласно сведениям, представленным министерством жилищно-коммунального хозяйства Амурской области, на территории Зейского, Магдагачинского районов имеются иные поставщики дров, в том числе: ИП <У..>, ИП <А..>, АО РФП «Лесозаготовка» филиал Улак.

С учетом вышеизложенного, заключение договора с единственным поставщиком на основании пункта 8.1.3 Положения о закупках ООО «Теплый дом» допускается только в том случае, если такой договор заключается на условиях, аналогичных условиям закупки, которая признана несостоявшейся.

В противном случае, нарушаются установленные Законом «О закупках» принципы информационной открытости, равноправия и соблюдения конкуренции при проведении закупки.

С учетом изложенного, действия ООО «Теплый дом» по проведению вышеуказанного запроса котировок на условиях поставки дров в объеме 8000 тонн по цене 2000 рублей/т и последующее заключение договора с единственным поставщиком ИП <Б..> на условиях поставки дров в объеме 6400 тонн по цене 2500 рублей/т привело/могло привести к ограничению состава участников данного запроса котировок и созданию преимущественных условий для ИП <Б..>

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона «О защите конкуренции» Амурским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения по делу, по результатам которого установлены следующие характеристики товарного рынка:

- временной интервал исследования: с 12.07.2021 по 09.11.2021;

- предмет торгов (договора): поставка топливных дров (ОКВЭД 02.20).

Таким образом, в действиях ООО «Теплый дом» усматривается нарушение части 1 статьи 17 Закона «О защите конкуренции».

Согласно сведениям, содержащимся в ЕИС, договор на поставку дров от 20.07.2021 № 2 на дату вынесения решения расторгнут.

В связи с изложенным комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости в выдаче предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьями 23, 41, 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия Амурского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Теплый дом» (ИНН 2815017070, ОГРН 1202800004901), выразившиеся в проведении запроса котировок (№ в ЕИС 32110461476) на условиях поставки дров в объеме 8000 тонн по цене 2000 рублей/т и последующем заключении договора с единственным поставщиком ИП <Б.> на условиях поставки дров в объеме 6400 тонн по цене 2500 рублей/т, что привело/могло привести к ограничению состава участников данного запроса котировок и созданию преимущественных условий для ИП <Б.>, нарушающими часть 1 статьи 17 Закона «О защите конкуренции».

2. Предписание не выдавать.

Решение и (или) предписание Амурского УФАС России могут быть обжалованы в Арбитражный суд Амурской области в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

<...>