

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы

по Забайкальскому краю

ул. Лермонтова, 14, а/я 803,

г. Чита, Забайкальский край, 672000

Тел. (3022) 35-18-41, факс (3022) 32-12-31,

E-mail: to75@fas.gov.ru

Прокуратура Центрального района

г. Читы

АО «ЗабТЭК»

ОАО «Читаоблгаз»

10.01.2022 № 02-05-

На № _____ от _____

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения
Чита

Г.

объявлена 17 декабря 2021 года,

решение в полном объеме

изготовлено 10 января 2022 года

Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению дела № 075/01/17-294/2021 в отношении АО «ЗабТЭК» (ИНН <.....>) и ОАО «Читаоблгаз» (ИНН <.....>) по признакам нарушения АО «ЗабТЭК» пунктов 1, 4 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившихся в участии лица, осуществляющего функции единоличного исполнительного органа и Заказчика - АО «ЗабТЭК», и Поставщика - ОАО «Читаоблгаз» в пользу, которого

впоследствии и принято решение о заключении договора по результатам запроса котировок № 32<.....>72 на поставку СУГ (пропан) для нужд АО «ЗабТЭК» с ее единственным участником,

Председатель Комиссии – руководитель управления <.....>

Члены Комиссии:

<.....>, главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы,

<.....>, главный специалист-эксперт отдела анализа товарных и финансовых рынков,

<.....>ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;

в отсутствие сторон по делу надлежащим образом извещенных о дате, месте и времени рассмотрения дела, ходатайств об отложении рассмотрения дела или рассмотрения дела в их отсутствие не направлено, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие данных сторон по делу,

УСТАНОВИЛА:

В Забайкальское УФАС России поступили материалы (вх. <.....> от 01.03.2021) Прокуратуры Центрального района (далее - Прокуратура), указывающие на нарушения антимонопольного законодательства.

Определением от 01.06.2021 возбуждено дело № 075/01/17-294/2021, данным определением у ответчиков запрошены письменные пояснения.

Определением от 01.07.2021 дело № 075/01/17-294/2021, было отложено ввиду необходимости получения дополнительных документов.

Определением от 31.08.2021 дело № 075/01/17-294/2021, отложено на 30.09.2021.

Определением от 30.09.2021 рассмотрение дела отложено на 19.10.2021.

Определением от 19.10.2021 рассмотрение дела отложено на 18.11.2021.

Определением от 18.11.2021 рассмотрение дела отложено на 02.12.2021.

На заседании Комиссии по рассмотрению дела, 02.12.2021 Комиссией принято решение об отложении рассмотрения дела в связи с необходимостью вынесения заключения об обстоятельствах дела.

Определением от 02.12.2021 рассмотрение дела отложено на 17.12.2021.

Таким образом, данное дело рассматривалось в заседаниях Комиссии 01.07.2021, 31.08.2021, 30.09.2021, 19.10.2021, 18.11.2021, 02.12.2021, 17.12.2021.

Прокуратура во исполнение поручения прокуратуры Забайкальского края о проведении проверки по обращению депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации В<.....> о возникшем конфликте интересов при назначении Ф<.....>. на должность генерального директора АО «Забайкальская топливно - энергетическая компания» (далее - Общество) **проведена проверка, в ходе которой установлено следующее.**

Единственным акционером Общества является Департамент государственного

имущества и земельных отношений Забайкальского края, поскольку 100% акций находятся в государственной собственности Забайкальского края.

Согласно ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 25.12.2008 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции» (далее - Закон № 273-ФЗ) под конфликтом интересов в настоящем Федеральном законе понимается ситуация, при которой личная заинтересованность (прямая или косвенная) лица, замещающего должность, замещение которой предусматривает обязанность принимать меры по предотвращению и урегулированию конфликта интересов, влияет или может повлиять на надлежащее, объективное и беспристрастное исполнение им должностных (служебных) обязанностей (осуществление полномочий).

Под личной заинтересованностью понимается возможность получения доходов в виде денег, иного имущества, в том числе имущественных прав, услуг имущественного характера, результатов выполненных работ или каких-либо выгод (часть 2 ст. 10 Закона № 273-ФЗ).

В силу ч. 3 ст. 10 Закона № 273-ФЗ обязанность принимать меры по предотвращению и урегулированию конфликта интересов возлагается на иные категории лиц в случаях, предусмотренных федеральными законами.

В соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 1 Федерального закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг для Общества.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее -Закон 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. 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.

Заказчик в закупочной деятельности руководствуется Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «ЗабТЭК» (утв. протоколом заседания совета директоров АО «ЗабТЭК» от 20.08.2019 №6/19).

Пунктом 3.2.3 Положения о закупке товаров, работ, услуг Общества, утвержденного протоколом заседания совета директоров Общества от 20.08.2019 № 6/19 (далее - Положение) в состав закупочной комиссии не могут включаться лица, лично заинтересованные в результате закупки (представители участников закупки, подавших заявки на участие в процедуре закупки, состоящие в штате организаций, подавших указанные заявки), либо лица, на которых способны оказывать влияние участники закупки (в том числе лица, являющиеся участниками или акционерами этих организаций, членами их органов управления, их кредиторами). В случае выявления таких лиц в составе закупочной комиссии Заказчик обязан незамедлительно заменить состав закупочной комиссии. Член закупочной комиссии, обнаруживший после подачи заявок, свою личную заинтересованность в результате закупки, должен незамедлительно сделать заявление об этом председателю закупочной комиссии или лицу, его замещающему, а также

иному лицу, который в таком случае должен принять решение об отводе члена закупочной комиссии.

Распоряжением руководителя Департамента государственного имущества и земельных отношений Забайкальского края от 27.11.2020 № 4509/р «О решении единственного акционера акционерного общества «Забайкальская топливно -энергетическая компания» по вопросу внеочередного общего собрания» <.....>. избран на должность генерального директора Общества с 27.11.2020.

15.02.2021 закупочной комиссией Общества под председательством генерального директора <.....> подведены итоги запроса котировок на поставку СУГ (пропан) в баллонах для нужд Общества в количестве 648 шт., начальная (максимальная) цена договора составила 873 360 руб., по результатам запроса котировок Обществом в нарушение ч. 3 ст. 10 Закона № 273-ФЗ, п. 3.2.3 Положения принято решение о заключении договора с ООО «Читаоблгаз» ОГРН: 1027501147343, ИНН: 7536019006, генеральным директором которого является <.....>

Более того, с момента назначения <.....> на должность генерального директора Общества, Ф<.....> заключено 5 договоров на поставку нефтепродуктов с аффилированной организацией - ООО «Читаоблгаз» на общую сумму 414 750 руб. (от 15.12.2020 № <.....>а 18 750 руб. и 4 договора от 24.12.<.....>0 б/н по 99 тыс. руб.).

Изучив материалы дела, письменные пояснения сторон, Комиссия установила следующее.

Управлением осуществлены запросы о представлении информации, исходя из ответов на которые установлено следующее.

АО «ЗабТэк» (ИНН 7536169210) в письменных пояснениях указывает, что между данным субъектом и ОАО «Читаоблгаз» (ИНН 7536019006) имеются договорные отношения, а именно заключены следующие договоры:

- договор аренды нежилого помещения от 18.03.2020 г.;
- договор поставки нефтепродуктов от 30.12.2020 г.;
- договор поставки нефтепродуктов от 29.12.2020 г.;
- договор поставки нефтепродуктов от 28.12.2020 г.;
- договор поставки нефтепродуктов от 26.12.2020 г.;
- договор поставки нефтепродуктов от 24.12.2020 г.;
- договор поставки нефтепродуктов от 24.12.2020 г.;
- договор №<.....> от 03.03.2021 г.;
- договор №<.....>от 15.03.2021 г.;
- договор 2<.....>1 от 15.03.2021.;

В ответ на запрос о представлении информации Управления АО «ЗабТэк», представило документы по ряду нижеследующих договоров с приложением таковых.

1) Из письма от 15.02.2021, исх.№<.....> Генерального директора <.....> адресованного председателю совета директоров АО «ЗабТЭК» - <.....>, <.....>, как генеральный директор указанного юридического лица направляет, руководствуясь ст. 81 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» **извещение о сделке, в совершении которой имеется заинтересованность**. В письме указано следующее:

Сделка: Договор на поставку СУГ (пропан) в баллонах для нужд АО «ЗабТЭК».

Обстоятельства заключения сделки: Между Акционерным обществом «Забайкальская топливно-энергетическая компания» и Открытым акционерным обществом по газификации и эксплуатации газового хозяйства «Читаоблгаз» будет заключен договор на поставку СУГ (пропан) в баллонах для нужд АО «ЗабТЭК».

Основание для заключения договора — протокол подведения итогов запроса котировок № 1972653, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства,

Предмет договора: поставка СУГ (пропан) в баллонах для нужд АО «ЗабТЭК».

Срок действия договора до 31.03.2022 г.

Цена договора - **873 600,00 рублей**. Количество поставляемого в рамках договора СУГ - 648 баллонов.

Лицо, имеющее заинтересованность в совершении сделки: <.....> - на основании того, что является лицом, осуществляющим функции единоличного исполнительного органа и Заказчика - АО «ЗабТЭК» (ИНН 7536169210 ОГРН 1177536007395), и Поставщика - ОАО «Читаоблгаз» (ИНН 7536019006 ОГРН 1027501147343).

Комиссией Управления установлено, что согласно договору № <.....> (2021.17953) от 03.03.2021 Поставщик – ОАО «Читаоблгаз» обязуется осуществить поставку СУГ (пропан) в баллонах в соответствии с условиями настоящего Договора и Спецификацией (Приложение № 1), а Заказчик – АО «ЗабТЭК» обязуется принять и оплатить поставленный Товар в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим договором. Места поставки: г. Шилка, г. Балей, пгт. Первомайск, г. Нерчинск, пгт. Жирикен, г. Петровск-Забайкальский, п. Ясная, г. Борзя, с. Даурия, с. Билитуй, с. Досатуй, пгт.Приаргунск, пгт. Забайкальск, пгт. Дровяная, пгт. Атамановка, пгт. Новоорловск, пгт. Орловск, пгт. Вершино-Дарасунский, пгт.Золоторечинск, п. Антипиha, г. Чита. Срок поставки: Поставка осуществляется по заявкам Заказчика. Условия поставки: Поставка осуществляется силами Поставщика по заявке Заказчика.

Цена договора составляет **873 360,00 рублей**. (восемьсот семьдесят три тысячи триста шестьдесят рублей 00 копеек), в том числе НДС 20% - 174 672,00 руб. (сто семьдесят четыре тысячи шестьсот семьдесят два. рубля 00 копеек), в соответствии со Спецификацией (Приложение №1 к договору).

Цена за единицу поставленного Товара рассчитывается как начальная (максимальная) цена единицы товара, умноженная на коэффициент снижения (перерасчёта). Договор считается заключенным с даты его подписания Сторонами и действует по 31.03.2022 г., а в части оплаты и гарантийных обязательств до полного исполнения Сторонами своих обязательств по нему.

В приложение к данному договору АО «ЗабТЭК» представило **протокол подведения итогов запроса котировок № 1972653** от 15.02.2021, согласно которому организатором закупки выступает АО «ЗабТЭК», наименование закупки – поставка СУГ (пропан) для нужд

АО «ЗабТэк».

Председателем Комиссии при этом выступает <.....>., состав которой определен приказом №642 от 18.12.2020. Согласно данному протоколу, членами комиссии предложено признать запрос котировок несостоявшимся на основании п. 4.1.8. Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «ЗабТЭК» по причине того, что по окончании срока подачи заявок **была подана только одна заявка. Необходимо отметить, что заявка подана ОАО «Читоблгаз».**

Рассмотрев предложение членов комиссии, председателем комиссии было принято решение:

1. признать запрос котировок несостоявшимся на основании п. 4.1.8. Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «ЗабТЭК» по причине того, что по окончании срока подачи заявок была подана только одна заявка.

2. заключить договор по результатам закупки с единственным участником закупки, поданная заявка которого соответствует требованиям, установленным в документации.

2) Договор на поставку нефтепродуктов от 30.12.2020, согласно положениям которого Поставщик – ОАО «Читаоблгаз» обязуется передать в собственность нефтепродукты (дизельное топливо), а Покупатель – АО «ЗабТэк» принять и оплатить Товар в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Договором. Поставка нефтепродуктов осуществляется по адресу: Забайкальский край, Шилкинский район, пгт. **Первомайский, ул. Промышленная,12.** По данному Договору поставке подлежит **дизельное топливо в объеме 1377,30 литров по цене 48 руб. 90 коп. за один литр**, включая НДС в размере, установленном законодательством. **Для исполнения обязательств, установленных настоящим Договором Поставщик имеет право привлечения третьих лиц за вознаграждение.**

3) Договор поставки нефтепродуктов от 29.12.2020, согласно которому Поставщик – ОАО «Читаоблгаз» обязуется передать в собственность нефтепродукты (дизельное топливо), а Покупатель - АО «ЗабТэк» принять и оплатить Товар в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Договором. Поставка нефтепродуктов осуществляется по адресу: Забайкальский край, Шилкинский район, пгт. **Первомайский, ул. Промышленная,12.** **Для исполнения обязательств, установленных настоящим Договором Поставщик имеет право привлечения третьих лиц за вознаграждение.**

По данному Договору поставке подлежит дизельное топливо **в объеме 2024,54 литров** по цене 48 руб. 90 коп. за один литр, включая НДС в размере, установленном законодательством.

4) Договор поставки нефтепродуктов от 28.12.2020, из предмета которого следует, что Поставщик – ОАО «Читаоблгаз» обязуется передать в собственность нефтепродукты (дизельное топливо), а Покупатель - АО «ЗабТэк» принять и оплатить Товар в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Договором. **Поставка нефтепродуктов осуществляется по адресу: Забайкальский край, Шилкинский район, пгт. Первомайский, ул. Промышленная ,12.**

Для исполнения обязательств, установленных настоящим Договором Поставщик имеет право привлечения третьих лиц за вознаграждение.

По данному Договору поставке подлежит дизельное топливо **в объеме 2024,54 литров** по цене 48 руб. 90 коп. за один литр, включая НДС в размере, установленном

законодательством.

5) **Договор поставки нефтепродуктов от 26.12.2020**, согласно положениям которого Поставщик – ОАО «Читаоблгаз» обязуется передать **в собственность нефтепродукты (дизельное топливо)**, а Покупатель - АО «ЗабТэк» принять и оплатить Товар в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Договором.

Поставка нефтепродуктов осуществляется по адресу: Забайкальский край, Шилкинский район, пгт. Первомайский, ул. Промышленная, 12. Для исполнения обязательств, установленных настоящим Договором Поставщик имеет право привлечения третьих лиц за вознаграждение. По данному Договору поставке подлежит дизельное топливо в объеме **2024,54** литров по цене 48 руб. 90 коп. за один литр, включая НДС в размере, установленном законодательством.

6) **Договор поставки нефтепродуктов от 24.12.2020**, из предмета которого следует, что Поставщик – ОАО «Читаоблгаз» обязуется передать **в собственность нефтепродукты (дизельное топливо)**, а Покупатель - АО «ЗабТэк» принять и оплатить Товар в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Договором.

Поставка нефтепродуктов осуществляется по адресу: Забайкальский край, Шилкинский район, шт. Первомайский, ул. Промышленная, 12.

Для исполнения обязательств, установленных настоящим Договором Поставщик имеет право привлечения третьих лиц за вознаграждение. По данному Договору поставке подлежит дизельное топливо в объеме **2024,54** литров по 48 руб. 90 коп. за один литр, включая НДС в размере, установленном законодательством

7) **Договор поставки нефтепродуктов от 24.12.2020**, из содержания которого следует, что Поставщик – ОАО «Читаоблгаз» обязуется передать **в собственность нефтепродукты (дизельное топливо)**, а Покупатель - АО «ЗабТэк» принять и оплатить Товар в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Договором. Поставка нефтепродуктов осуществляется по адресу: **Забайкальский край, Шилкинский район, пгт. Первомайский, ул. Промышленная, 12.** Для исполнения обязательств, установленных настоящим Договором Поставщик имеет право привлечения третьих лиц за вознаграждение. По данному Договору поставке подлежит дизельное топливо в объеме **2024,54** литров по цене 48 рублей 90 коп. за один литр, включая НДС в размере, установленном законодательством.

8) **Договор поставки нефтепродуктов от 29.12.2020**, из содержания которого следует, что Поставщик – ОАО «Читаоблгаз» обязуется передать **в собственность нефтепродукты (дизельное топливо)**, а Покупатель - АО «ЗабТэк» принять и оплатить Товар в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Договором. Поставка нефтепродуктов осуществляется по адресу: **Забайкальский край, Шилкинский район, пгт. Первомайский, ул. Промышленная, 12.** Для исполнения обязательств, установленных настоящим Договором Поставщик имеет право привлечения третьих лиц за вознаграждение. По данному Договору поставке подлежит дизельное топливо в объеме **2024,54** литров по цене 48 рублей 90 коп. за один литр, включая НДС в размере, установленном законодательством.

9) Договор №21/03/21 от 15.03.2021 из содержания, которого следует, что Поставщик – ОАО «Читаоблгаз» обязуется передать **в собственность нефтепродукты (дизельное топливо)**, а Покупатель - АО «ЗабТэк» принять и оплатить Товар в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Договором. Поставка нефтепродуктов осуществляется по адресу: **Забайкальский край, Шилкинский район, пгт. Первомайский, ул.**

Промышленная, 12. Для исполнения обязательств, установленных настоящим Договором **Поставщик имеет право привлечения третьих лиц за вознаграждение.** По данному Договору поставке подлежит дизельное топливо в объеме **10 000 литров** по цене 48 рублей 90 коп. за один литр, включая НДС в размере, установленном законодательством.

Также АО «ЗабТЭК» представило:

- договор аренды нежилого помещения № 180 от 01.10.2019 с ОАО «Читаоблгаз», по которому АО «ЗабТЭК» арендует у последнего часть нежилого здания автогаража, площадь 174 кв.м., по адресу: Забайкальский край, пгт. Петровск-Забайкальск, ул. Советская, 5;

- договор аренды нежилого помещения № 5А от 13.08.2020, имеющий аналогичный вышеуказанному договору предмет;

- во исполнение ранее указанного положения, генеральный директор АО «ЗабТЭК» <.....> (председатель комиссии) уведомляет письмом от 18.03.2021 № 1227 председателя совета директоров акционерного общества АО «ЗабТЭК» - <.....> о наличии личной заинтересованности в заключении договоров с ОАО «Читаоблгаз», в котором он также является генеральным директором. Так, в письме указано следующее: «Лицо имеющее заинтересованность в совершении сделки: <.....> – лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа: поставщика – ОАО «Читаоблгаз» (ИНН 7<.....>), покупателя – АО «ЗабТЭК» (ИНН <.....> ОГРН 1<.....>5)»;

- в соответствии со служебной запиской от 29.03.2021, адресованной генеральному директору <.....> АО «ЗабТЭК» <.....>. просит согласовать договор с ОАО «Читаоблгаз» на поставку «ДТ» в связи со срочной необходимостью приобретения дизельного топлива для структурного подразделения «Первомайск», сумма договора 489 000 (четырееста восемьдесят девять тысяч) рублей.

Также следует отметить, что согласно информации представленной Прокуратурой Забайкальского края, АО «ЗабТЭК» с ОАО «Читаоблгаз» в одну дату – 24.12.2020 заключены отдельные договоры с одним предметом - поставки нефтепродуктов в количестве 6 единиц. Относительно правового обоснования заключения данных договоров поставки в одну дату, АО «ЗабТЭК» пояснил, что **общая стоимость заключенных договоров не превышает сумму, позволяющую их заключение без проведения конкурсных процедур в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг АО «ЗабТЭК.** Иных пояснений по данному поводу не представлено, что свидетельствует об отказе АО «ЗабТЭК» своевременно, надлежащим образом представлять сведения, имеющие решающее значение для рассмотрения настоящих материалов Прокуратуры Забайкальского края.

Распоряжением руководителя Департамента государственного имущества и земельных отношений Забайкальского края от 27.11.2020 №4509/р, являющегося единственным акционером АО «ЗабТЭК», <.....>. назначен на должность генерального директора АО «ЗабТЭК», что также подтверждается выпиской ЕГРЮЛ.

Из вышеприведенных сведений следует, что АО «ЗабТЭК» был проведен запрос котировок № 3210995<.....>на поставку СУГ (пропан) для нужд АО «ЗабТЭК». Итоги данного запроса котировок подведены протоколом подведения итогов № 1<.....> от 15.02.2021, согласно которому Комиссией АО «ЗабТЭК», председателем которой **выступает <.....>., принято решение о** заключении договора по результатам закупки с единственным участником закупки – ОАО «Читаоблгаз». При этом генеральным директором ОАО «Читаоблгаз», также согласно выписке ЕГРЮЛ является то же лицо – <.....>

Согласно данным Прокуратуры Забайкальского края относительно выявленного факта, Департаменту государственного имущества и земельных отношений Забайкальского края выдано представление об устранении нарушений законодательства о противодействии коррупции.

Указанные обстоятельства свидетельствуют о возникновении конфликта интересов и личной заинтересованности лица в итогах аукциона конкретного лица – <.....>

Письмом от 15.02.2021, исх.№ 650 Генерального директора <.....> адресованного председателю совета директоров АО «ЗабТЭК» - <.....>, <.....>., как генеральный директор указанного юридического лица направил, руководствуясь ст. 81 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» **извещение о сделке, в совершении которой имеется заинтересованность.** В письме, среди прочего, указано следующее:

Лицо, имеющее заинтересованность в совершении сделки: <.....> - на основании того, что является лицом, осуществляющим функции единоличного исполнительного органа и Заказчика - АО «ЗабТЭК» (ИНН 7<.....>), и Поставщика - ОАО «Читаоблгаз» (ИНН 7<.....>).

Однако впоследствии, требования пункта 3.2.3 Положения, согласно которому в случае выявления таких лиц в составе закупочной комиссии Заказчик обязан незамедлительно заменить состав закупочной комиссии, выполнены не были, <.....> был членом Комиссии, являясь ее председателем, при подведении итогов запроса котировок **на** поставку СУГ (пропан) для нужд АО «ЗабТЭК».

То есть ко всему прочему, вышеуказанным письмом <.....> зафиксировал подтверждение осведомленности в личной заинтересованности в совершении рассматриваемой сделки.

Возникновение конфликта интересов приводит к ограничению конкуренции при проведении закупки, поскольку интересы заказчика и участника конкурентной процедуры фактически представляет одно лицо.

Пунктом 4 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлено, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе 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 приведенной нормы распространяются на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом № 223-ФЗ.

Перечень антимонопольных запретов, установленных в части 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, не является исчерпывающим и распространяется на любые торги, в том числе необязательные в соответствии с законодательством РФ. По смыслу названной статьи, недопустимыми являются любые действия (бездействие) организатора торгов, результатом которых стало либо могло стать ограничение, устранение, недопущение соперничества хозяйствующих субъектов, что подтверждается п. 30, 40 Постановления Пленума ВС РФ от 04.03.2021 № 2, постановлением Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 15.11.2021 по делу № А19-15998/2020.

За время рассмотрения дела, в материалы Забайкальского УФАС России (далее – Управление) представлены следующие письменные и устные пояснения сторон.

Определением от 01.06.2021 возбуждено дело № 075/01/17-294/2021, данным определением у ответчиков запрошены письменные пояснения. На дату заседания Комиссии по делу – 01.07.2021 письменных пояснений от АО «ЗабТэк» не представлено, какие-либо ходатайства отсутствуют.

Согласно письменным пояснениям ОАО «Читаоблгаз», причиной наличия в договорах пункта о том, что Поставщик имеет право, для исполнения обязательств по Договору привлечь третьих лиц за вознаграждение, является тот факт, что исходя из положений пункта 1 статьи 432 и статьи 506 ГК РФ для договора поставки существенным условием, помимо наименования и количества товара, является срок (сроки) поставки товара. В случае нарушения сроков поставки Поставщик несет ответственность перед Покупателем, в соответствии с которой Покупатель вправе требовать с Поставщика выплаты неустойки, а также возмещения причиненных Заказчику убытков, включая упущенную выгоду. Данное условие дает право Поставщику, привлечь стороннюю организацию или индивидуального предпринимателя для осуществления доставки нефтепродуктов, в установленные договором срок.

Порядок рассмотрения заявки, случаи ее отклонения, Заказчик прописывает в своем Положении о закупке. Таким образом, если поставщик, в данном случае ОАО «Читаоблгаз» не соответствует требованиям заказчика, то заказчик при рассмотрении заявки должен ее отклонить с указанием оснований такого отклонения, ввиду чего, по мнению субъекта, нарушения с его стороны рассматриваемом случае, отсутствуют.

На заседании Комиссии по рассмотрению дела, состоявшемся 01.07.2020 стороны представили, среди прочего, следующие устные пояснения.

Так, представитель АО «ЗабТэк» указывает, что письменные пояснения отсутствуют ввиду того, что специалист, занимающийся этой закупкой, был в отпуске и, чтобы не правильно не указать информацию и четко понять перечень вопросов, которые к возникли к АО «ЗабТэк» принято было решение, присутствовать на заседании Комиссии и устно пояснить. Закупка состоялась в тот период времени, когда генеральный директор только начинал работать, нарушение, конечно, было, после совета директоров вынесли замечание, что он не может совмещать эти должности, АО «ЗабТэк» хотели представить выписку из протокола, но не успели пока ее получить, представим пояснения в ближайшее время. Однако, также представитель указал, что до этого общество направляло ответы на запросы Управления, вся информация в этих ответах содержится, иной информации у общества нет, Управление ранее все это запрашивали, в письменных пояснениях общество может только указать, что ранее письменные пояснения представляли. Новых пояснений нет, фактически все содержится в материалах дела.

Представитель ОАО «Читаоблгаз», среди прочего, пояснил, что ОАО «Читаоблгаз» соответствовало всем требованиям, указанным в извещении, если бы мы не отвечали требованиям, нас могли отклонить, в любом случае решение остается за Заказчиком. Для ОАО «Читаоблгаз» рассматриваемая сделка не будет являться сделкой, при которой у нас есть заинтересованность, это относится к обычной осуществляемой хозяйственной деятельности

Определением от 01.07.2021 дело № 075/01/17-294/2021, было отложено ввиду необходимости получения дополнительных документов.

ОАО «Читаоблгаз» письменных пояснений не представило.

АО «ЗабТэк» направило письменные пояснения, содержащие, среди прочего, следующую информацию.

все документы касающиеся проведения данной закупки, а именно:

- копии учредительных документов АО «ЗабТЭК» (Устав, свидетельство о постановке на учет в налоговом органе, приказ о назначении директора);
- копия положения о закупке товаров, работ и услуг АО «ЗабТЭК» от 20.08.2019 г.;
- копию запрашиваемой документации по запросу котировок;
- копии договоров с ОАО «Читаоблгаз» были представлены АО «ЗабТЭК» ранее при ответе на запрос 09.03.2021 г. № <.....>, который был направлен на этапе подготовки к возбуждению и рассмотрению настоящего дела.

Дополнительные пояснения касательно того, каким образом осуществлялась закупка и рассматривались заявки не могли быть получены в связи с тем, что специалист владеющий информацией о проведении закупки находился в ежегодном оплачиваемом отпуске. При этом было принято решение присутствовать на заседании комиссии и дать устные пояснения касательно предмета спора.

АО «ЗабТЭК» ходатайств не направляло, иным образом о необходимости предоставления дополнительного срока Управление не извещало.

Также АО «ЗабТЭК» в письменных пояснениях, направленных на определение об отложении рассмотрения дела от 01.07.2021, содержится, среди прочего, следующее.

АО «ЗабТЭК» в своей деятельности руководствуется Положением о закупках товаров и работ АО ЗабТЭК, утвержденным протоколом заседания совета директоров АО «ЗабТЭК» от 20.08.2019 г.

Пунктом 3.2.3. предусмотрено, что в состав закупочной комиссии не могут включаться лица, лично заинтересованные в результате закупки, либо лица, которые способны оказывать влияние на участников закупки.

При этом на момент проведения закупки АО «ЗабТЭК» существовала потребность в приобретении данного Товара.

Конкурсная процедура была объявлена с соблюдением всех правил, заведомо знать о том, заявки каких организаций поступят возможности не было. Заявка АО «Читаоблгаз» была единственной, повод для ее отклонения отсутствовал. Сделка относится к категории обычных, постоянно совершаемых в АО «Читаоблгаз» и АО «ЗабТЭК».

<.....> вступил в должность Генерального директора АО «ЗабТЭК» 27.11.2021 г. Ранее в деятельности АО «ЗабТЭК» подобных ситуаций не возникало. В данной закупке, конкуренция ограничена не была, и **отвод члена комиссии не был произведён так как, посчитали, что уведомления совета директоров о сделке с заинтересованностью будет достаточно, и не повлечёт негативных последствий.**

После того, как из Прокуратуры Центрального района г. Читы от 24.02.2021 г. поступило представление № <.....> «Об устранении нарушений законодательства о противодействии коррупции», на заседании совета директоров АО «ЗабТЭК» был рассмотрен вопрос о применении дисциплинарного взыскания в отношении Генерального директора АО «ЗабТЭК» <.....> - был предложено применить дисциплинарно взыскание, предусмотренное ст. 192 ТК РФ и объявить выговор (выписку из Протокола прилагаем).

После получения данного решения в АО «ЗабТЭК» была проведена внутренняя проверка,

по результатам которой ведущему специалисту по закупкам С<.....> вынесено замечание.

Потребность в заключении вышеуказанных договоров обоснована тем, что в указанный период времени счета АО «ЗабТЭК» были заблокированы, при этом работа транспортных средств, обслуживающих объекты коммунальной инфраструктуры не могла быть остановлена.

Управление отмечает, что документы в подтверждение указанного довода, не представлены в материалы дела.

Касательно правового обоснования заключения указанных договоров и поставки в одну дату, поясняем, что общая стоимость заключенных договоров не превышает сумму позволяющую заключение договоров без проведения конкурсных процедур в соответствии с Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «ЗабТЭК».

Ответы в Прокуратуру Центрального района г. Читы и УФАС России направлялись в разное время, в связи, с чем количество договоров на предприятии изменилось. Количество договоров, заключенных между АО «ЗабТЭК» и АО «Читаоблгаз»: договоры на поставку нефтепродуктов -6 штук (24.12.2020 г., 24.12.2020 г., 26.12.2020 г., 28. 12.2020 г., 29. 12.2020 г., 30. 12.2020 г.).

Помимо вышеуказанных договоров существуют:

- Договор №<.....> (2021.17953) от 03.03.2021 г. - 1 шт. (поставка пропана);
- Договор аренды №<.....>от 18.03.2020 г. (закончился);
- Договор аренды № <.....>от 17.04.2019 г. (действующий).

Относительно причин заключения по итогам запроса котировок № 32<.....>2672 договора на поставку СУГ (пропан) для нужд АО «ЗабТЭК» с ОАО «Читаоблгаз» при условии наличия прямой заинтересованности <.....>, АО «ЗабТЭК» отмечает, что конкурсная процедура была объявлена с соблюдением всех правил, **заведомо зная о том, заявки каких организаций поступят возможности не было.** Заявка АО «Читаоблгаз» была единственной, повод для ее отклонения отсутствовал. Сделка относится к категории обычных, постоянно совершаемых в АО «Читаоблгаз» и АО «ЗабТЭК».

<.....> вступил в должность Генерального директора АО «ЗабТЭК» 27.11.2021 г. Ранее в деятельности АО «ЗабТЭК» подобных ситуаций не возникало. В данной закупке, конкуренция ограничена не была, **и отвод члена комиссии не был произведён так как, посчитали, что уведомления совета директоров о сделке с заинтересованностью будет достаточно, и не повлечёт негативных последствий.**

Определением от 30.09.2021 рассмотрение дела было отложено на 19.10.2021.

В ответ на указанное определение сторонами были направлены письменные пояснения и документы.

Так, ОАО «Читаоблгаз» сообщает, среди прочего, что относительно вопросов по поводу направления 2 писем (коммерческих предложений) в адрес АО «ЗабТЭК» с указанием стоимости ГБО - **ОАО «Читаоблгаз» осуществило отправку данных предложений на основании поступившего запроса от АО «ЗабТЭК».**

Относительно причин различия сумм стоимости установки ГБО в рассматриваемых письмах можем пояснить тем, что в письме с указанием меньшей стоимости произведен

расчет оборудования китайского производства, с большей стоимостью - оборудования итальянского производства.

АО «ЗабТэк» в свою очередь указывает, среди прочего, что АО «ЗабТЭК» в своей деятельности руководствуется Положением о закупках товаров и работ АО ЗабТЭК, утвержденным протоколом заседания совета директоров АО «ЗабТЭК» от 20.08.2019 г.

Пунктом 3.2.3. предусмотрено, что в состав закупочной комиссии не могут включаться лица, лично заинтересованные в результате закупки, либо лица, которые способны оказывать влияние на участников закупки.

Самоотвод <.....> был заявлен по причине того, что ИП <.....>. является арендатором помещений, принадлежащих АО «Читаоблгаз».

Ранее при рассмотрении документации по запросу котировок № <.....>72 и наличии заинтересованности в сделке, самоотвод заявлен не был, на ошибочность, чего было сделано указание совета директоров.

Во избежание повторения подобного нарушения <.....> было принято решение не входить в состав комиссии при проведении запроса котировок № 2052186.

Начальная максимальная цена была сформирована на основании коммерческого предложения ОАО «Читаоблгаз» на 963 360 рублей.

Комиссия Управления отмечает, что доводы ОАО «Читаоблгаз», приведенные в последних письменных пояснениях, документально не подтверждены, запрашиваемая информация представлена в усеченном объеме, часть поставленных вопросов оставлена без ответов, также имеется необходимость получения сведений относительно 14 единиц автотранспорта на которые произведена установка газобаллонного оборудования.

Определением от 19.10.2021 рассмотрение дела было отложено на 18.11.2021.

К указанной дате заседания Комиссии по рассмотрению дела, стороны должны были представить запрашиваемые письменные пояснения с приложением подтверждающих документов.

От АО «ЗабТэк» документов, подтверждающих права собственности на такие транспортные средства, а именно: ЗИ<.....>ос.номера <.....>; УАЗ-<.....>гос.номер <.....>К; УАЗ<.....>, гос.номер М <.....> в Управление не поступило.

Определением от 18.11.2021 рассмотрение дела отложено на 02.12.2021.

К дате заседания Комиссии стороны представили следующие пояснения.

АО «ЗабТэк» сообщает, что Транспортное средство выбиралось исходя из технической возможности его переоборудования, а также наличия на территории муниципального образования, в котором оно используется, газозаправочных станций. Транспортное средство <.....>гос. номер А<.....>Т принадлежит АО «ЗабТЭК»; Транспортные средства УАЗ 393995, гос. номер <.....>3 СК; У<.....>5, гос. номер <.....> СС принадлежат **ООО «ЗабТэк»**.

Для обоснования начальной максимальной цены договора, указанной в документации по запросу котировок 2052186 было использовано только коммерческое предложение ОАО «Читаоблгаз».

Дополнительно сообщаем, что до 01.07.2021 г. Положение о закупках товаров и работ АО «ЗабТЭК» не предусматривало обязанность обоснования Начальной максимальной цены договора.

ОАО «Читаоблгаз» в письменных пояснениях сообщает, что по вопросу об указании причин отсутствия регистрационных данных коммерческих предложений, поясняем, что в ОАО «Читаоблгаз» не производится регистрация такого рода писем как коммерческие предложения, книгопечатная продукция, рекламные, информационные и поздравительные.

Также к данному ответу прилагаем калькуляцию, расчет стоимости установки ГБО, которая была произведена на оборудование согласно запросам АО «ЗабТЭК» и включает стоимость оборудования, 10% рентабельность, и 20 % НДС так как ОАО «Читаоблгаз» находится на общей системе налогообложения.

Помимо прочего, Комиссия Управления отмечает, что в Забайкальское УФАС России поступило перенаправленное Прокуратурой Центрального района г. Читы обращение директора службы по безопасности и режиму АО «ЗабТЭК» <.....>., указывающее на признаки нарушения антимонопольного законодательства АО «ЗабТЭК».

В данных материалах, среди прочего, имеются документы, относящиеся к установке газобаллонного оборудования на автотранспорт, с указанием на подачу заявки в запросе котировок от ИП <.....>.

Так, имеется служебная записка от заместителя главного инженера по транспорту <.....>, адресованная генеральному директору АО «ЗабТЭК» от 25.02.2021 с указанием темы «установка газобаллонного оборудования на автотранспорт». Так, из данной записки следует, что во исполнение устного поручения Генерального директора АО «ЗабТЭК» по переводу автотранспорта с бензина на газ, подготовлено техническое задание на установку газобаллонного оборудования на 14 единиц автотранспорта. Для заключения договора указано на необходимость согласования проведения конкурсных процедур.

18.05.2019 протоколом зафиксировано рассмотрение заявок на участие в запросе котировок №<.....>86, с указанием наименования предмета договора – установка газобаллонного оборудования на автотранспорт. Подана одна заявка от <.....>., в связи, с чем в протоколе отражено, что информацию о согласовании сделки необходимо направить в совет директоров, после чего будет принято решение о заключении договора.

При этом на заседании Комиссии представителем ОАО «Читаоблгаз» устно, среди прочего, пояснено, газобаллонное оборудование обществом не устанавливается уже давно.

АО «Читаоблгаз» не занимается установкой газобаллонного оборудования. Генеральный директор ООО «Газкомплектсервис» - <.....>

С 2021 года помещение отдали в аренду И<.....>, деятельность для ОАО «Читаоблгаз» была не выгодна. Это бывшие сотрудники, они отделились, ведут деятельность самостоятельно, для нас указанная работа была не выгодна, все было по себестоимости для нас, что было сверх стоимости, сотрудники за выполнение работы забирали себе, как сделку, поэтому не смогли найти консенсус и решили сдать помещение.<.....> работает на газобаллонном оборудовании в составе ООО «Газкомплектсервис», учредителем которого является <.....>

В связи с поступлением вышеупомянутых сведений в момент рассмотрения настоящего дела, имеется необходимость приобщения документов в материалы и рассмотрения

указанных в заявлении вопросов, относящихся к компетенции антимонопольного органа в рамках производства по делу № 075/01/17-294/2021.

Определением от 31.08.2021 дело № 075/01/17-294/2021, было отложено на 30.09.2021 ввиду необходимости получения дополнительных документов.

В Управление поступили письменные пояснения АО «ЗабТЭК», согласно которым, ответы в Прокуратуру Центрального района г. Читы и УФАС России направлялись в разное время, и готовились разными специалистами, в связи с чем произошло расхождение направленных данных.

В Прокуратуру Центрального района г. Читы информация подавалась общим итогом по действующим в тот период времени договорам.

Относительно блокировки счетов, прилагаем копия банковской справки о наличии ограничений по счету за период с 01.12.2021 по 31.12.2021 г.

Относительно заключения/не заключения договора по итогам проведения запроса котировок № 2052186, иных процедур с <.....>., общество поясняет, что по итогам проведения запроса котировок № 2052186 договор заключен не был. Решение комиссии не заключать договор с поставщиком, зафиксировано в пункте 16, протокола подведения итогов запроса котировок № 2052186, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 14.07.2021 г.

Указанный протокол прилагаем. Причиной отказа от согласования сделки Советом директоров явилась ее высокая стоимость.

<.....>. является арендатором помещений, принадлежащих ОАО «Читаоблгаз».

Относительно работ по установке газобаллонного оборудования за период с 01.01.2019 по настоящее время, общество поясняет, что для формирования начальной максимальной цены договора для конкурентной процедуры, предметом которой явилась поставка и установка газобаллонного оборудования на автотранспорт в адрес АО «ЗабТЭК» дважды направлялись коммерческие предложения АО «Читаоблгаз», касающиеся стоимости переоборудования в отношении автотранспортных средств.

Также в материалы дела Управления направлены письменные пояснения и документы от ОАО «Читаоблгаз». Из пояснений следует, что по вопросу направления коммерческих предложений, писем, уведомлений в адрес АО «ЗабТЭК» от ОАО «Читаоблгаз» относительно работ по установке газобаллонного оборудования за период с 01.01.2019 г. по настоящее время, можем пояснить, что в журнале регистрации исходящей корреспонденции ОАО «Читаоблгаз» писем указанного рода в адрес АО «ЗабТЭК» не зарегистрировано. Также дополнительно отметим, что по указанному виду деятельности между юридическими лицами отсутствуют договорные отношения.

Относительно наличия либо отсутствия договорных отношений между ОАО «Читаоблгаз» и ИП <.....>. поясняем, что между указанными лицами заключен договор аренды нежилого помещения.

Комиссия Управления отмечает, что согласно направленной в материалы дела информации директора службы по безопасности и режиму АО «ЗабТЭК», при реализации 5 договоров поставки нефтепродуктов ОАО «Читаоблгаз» осуществило разовую поставку дизельного топлива для нужд Первомайской ТЭЦ, в объеме 11,5 тысяч литров с использованием одного бензовоза, что свидетельствует, по мнению указанного лица, о разбивке единой разовой поставки нефтепродуктов, для того, чтобы цена каждого

договора не превышала 100 тысяч рублей и, следовательно, была создана возможность обойти установленный законом запрет.

Управление относительно вышеуказанного, обращает внимание на то, что согласно положению о закупке товаров, работ и услуг АО «ЗабТэк», а именно пункту 2.2.4, Заказчик вправе произвести закупку у единственного Поставщика в определенных, перечисленных случаях, в том числе с конкретными ограничениями по цене договоров. Так, в пункте 2.2.4.2. отсутствует ограничение по цене договора по рассматриваемому виду экономической деятельности (продукции). Таким образом, ограничений, по рассматриваемому виду закупок, осуществляемых в рамках Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ, в положении о закупках общества, не содержится.

Из представленных в материалы дела документов АО «ЗабТэк» следует, что общество проводило запрос котировок № 2052186, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, предметом которого явилась поставка и установка газобаллонного оборудования на транспорт для нужд АО «ЗабТэк». В извещении о проведении данного запроса котировок указана информация о порядке формирования цены договора. Так, в извещении содержится следующие данные: «цена договоров включает расходы на упаковку, маркировку, доставку, а также расходы на страхование, уплату налогов, сборов и пошлин и других обязательных платежей, взимаемых с Поставщика в связи с исполнением договора . В том числе, в стоимость включены услуги по составлению комплектов необходимых документов для регистрации ТС в ГИБДД.

1. ЗИЛ 130 в количестве 2 единиц, цена за единицу – 54 060 рублей, общая сумма в т.ч. НДС 108 120 рублей;

2. <.....> в количестве 8 единиц, цена за единицу – 70 620 рублей, общая сумма в т.ч. НДС 564 960 рублей;

3. Н<.....> в количестве 1 единицы, цена за единицу – 69 780 рублей, общая сумма в т.ч. НДС 69 780 рублей;

4. Ле<.....>0 в количестве 1 единицы, цена за единицу – 96 060 рублей, общая сумма в т.ч. НДС 96 060 рублей;

5. У<.....> в количестве 1 единицы, цена за единицу – 70 380 рублей, общая сумма в т.ч. НДС 70 380 рублей;

6. <.....> в количестве 1 единицы, цена за единицу – 54 060 рублей, общая сумма в т.ч. НДС 54060 рублей.

Общая сумма – 963 360 рублей».

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в рассматриваемом запросе котировок от 18.05.2021, наименование предмета договора – установка газобаллонного оборудования на автотранспорт в количестве – 14 штук, начальная (максимальная) цена договора: 963 360 тысяч рублей с НДС. Указано, что на заседании комиссии по рассмотрению заявок присутствовало 4 члена комиссии, <.....> – **председателем комиссии заявлен самоотвод.**

На момент окончания срока подачи заявок на участие в запросе котировок было подана 1 заявка – от <.....>

Несмотря на тот факт, что предметом данного протокола является рассмотрение заявок

на участие в запросе котировок, членами комиссии принято решение: признать запрос котировок несостоявшимся на основании п. 4.1.8. Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «ЗабТэк» по причине того, что по окончании срока подачи заявок была подана только одна заявка. При этом, заявка <.....> признана соответствующей требованиям документации и принято решение о направлении данной информации в Совет директоров для согласования сделки, с указанием на то, что решение о заключении договора будет принято после получения ответа о согласовании/отказе в согласовании данной сделки.

Согласно протоколу подведения итогов рассматриваемого запроса котировок от 14.07.2021, комиссией после рассмотрения заявок принято решение о признании заявки <.....> соответствующей требованиям документации, однако также указано, что с учетом решения принято на заседании Совета директоров и зафиксированного в протоколе от 01.07.2021 № 6/21, **комиссией принято решение не заключать договор с поставщиком.**

Также следует обратить внимание на тот факт, что согласно представленным документам, ОАО «Читаоблгаз» направляло в адрес генерального директора АО «ЗабТэк» 2 письма без указания дат и исходящих номеров, с предложениями «взаимовыгодного сотрудничества в области эксплуатации автотранспорта на сжиженном углеводородном газе (СУГ)». В данных письмах указано, что при переводе автопарка на СУГ экономия затрат на ГСМ составит 40-50%, автозаправочные станции расположены в населенных пунктах на основных трассах и направлениях движения, а именно 6 АГЗС в г. Чите, в г. Борзя, г. Краснокаменск, г. П.Забайкальск, г. Шилка, г. Нерчинск, п.Забайкальск, п. Могойтуй, п. Агинское, с.Улеты, г. Хилок, п. Черышевск.

Также указано, что стоимость сертифицированного ГБО зависит от марки и комплектации автомобиля, для вашей организации (АО «ЗабТэк») стоимость установки ГБО составит:

- «1. ЗИЛ 130 в количестве 2 единиц, стоимость установки ГБО - 93 720;
 - 2. УАЗ в количестве 8 единиц, стоимость установки ГБО – 507 360;
 - 3. Ниссан Террано в количестве 1 единицы, стоимость установки ГБО – 62 580;
 - 4. Лексус лс 430 в количестве 1 единицы, стоимость установки ГБО – 88 860;
 - 5. УАЗ Хантер в количестве 1 единицы, стоимость установки ГБО – 63 180;
 - 6. ГАЗ 53 в количестве 1 единицы, стоимость установки ГБО – 46 860;
- Регистрация в ГИБДД – 14 единиц, 100 800;
- Итоговая сумма – 963 360».

Однако, при этом, имеется также письмо с аналогичным содержанием относительно предмета, но с иной стоимостью установки ГБО. Так, указано следующее:

- «1<.....> в количестве 2 единиц, стоимость установки ГБО – 64 000;
- 2. <.....> в количестве 8 единиц, стоимость установки ГБО – 352 000;
- 3. <.....> в количестве 1 единицы, стоимость установки ГБО – 44 000;
- 4. Л<.....>0 в количестве 1 единицы, стоимость установки ГБО – 67 000;

5. У<.....> в количестве 1 единицы, стоимость установки ГБО – 44 000;

6. <.....> количестве 1 единицы, стоимость установки ГБО – 32 000;

Регистрация в ГИБДД – 14 единиц, 70 000;

Итоговая сумма – 673 000».

Таким образом, фактически имеется 2 письма ОАО «Читаоблгаз», адресованные АО «ЗабТЭК» с вышеуказанным предложением аналогичного содержания, за исключением информации по стоимости установки ГБО. Каких-либо данных, свидетельствующих об обоснованном различии такой стоимости, в материалах дела, не имеется.

Комиссия Управления отмечает, что согласно пункту 40 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 марта 2021 г. № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» пунктами 1, 2 и 4 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлены запреты на осуществление организатором обязательных процедур, конкурентных закупок или заказчиком действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, включая запреты на координацию деятельности участников, создание преимущественных условий участия для отдельных ее участников (в том числе посредством открытия доступа к информации), нарушение порядка определения победителя.

По смыслу указанных норм не допускаются к участию в обязательных процедурах, конкурентных закупках организатор, заказчик, работники организатора или заказчика, а также иные лица, которым организатор или заказчик имеют фактическую возможность давать обязательные для исполнения указания или иным образом определять их действия. Осуществление фактического контроля возможно вне зависимости от наличия (отсутствия) формально-юридических признаков связанности (например, через родство или свойство с лицами, входящими в состав органов управления участника, прямое или опосредованное участие в капитале либо в управлении).

На основании вышеизложенного, учитывая обстоятельства рассматриваемого дела, имеется необходимость в дополнительной квалификации действий Заказчика - АО «ЗабТЭК» в соответствии с нормами антимонопольного законодательства.

Так, у Заказчика - АО «ЗабТЭК» имеются признаки нарушения пунктов 1, 4 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции. Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции 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, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

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.

На основании вышеизложенного, Комиссия делает вывод, что, при проведении рассматриваемого в настоящем деле запроса котировок, зафиксирован конфликт интересов между заказчиком и участником, что способно привести к ограничению конкуренции при проведении конкурентных процедур, поскольку интересы заказчика и участника фактически представляет одно и то же лицо, вследствие чего в действиях АО «ЗабТЭК» и ОАО «Читаоблгаз» усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Забайкальским УФАС России на основании части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции проведен анализ состояния конкуренции.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

В ходе рассмотрения дела № 075/01/17-294/2021 подготовлен Аналитический отчет по результатам анализа состояния конкуренции при проведении запроса котировок № <.....>52672 на поставку СУГ (пропан) в баллонах для нужд АО «ЗабТЭК». Согласно Положению о закупке товаров, работ, услуг АО «ЗабТЭК» запрос котировок - форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

Согласно пункту 10.10 Приказа ФАС России от 28.04.2010 N 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» в ходе анализа состояния конкуренции определен временной интервал исследования, предмет торгов, определен состав хозяйствующих субъектов, являющимися конкурентами участнику торгов.

Временной интервал исследования составил период с момента размещения извещения февраль 2021 года по дату окончания исполнения договора по 31 марта 2022 года.

Предметом торгов являлась поставка СУГ (пропан) в баллонах.

Участником торгов являлось ОАО «Читаоблгаз» в пользу, которого впоследствии и принято решение о заключении договора по результатам запроса котировок № 32109952672 на поставку СУГ (пропан) для нужд АО «ЗабТЭК» с ее единственным участником.

В ходе исследования установлены потенциальные конкуренты ОАО «Читаоблгаз».

Согласно информации, размещенной на Официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок, ООО «Альт-Газ» (ИН<.....>), ООО «Техногаз» (ИН<.....>) являлись участниками иного запроса котировок на поставку СУГ (пропан) в баллонах. Следовательно, ООО «Альт-Газ» и ООО «Техногаз» являются потенциальными конкурентами ОАО «Читаоблгаз».

Кроме того, ОАО «Читаоблгаз» осуществляет основной вид деятельности торговля

оптовая твердым, жидким и газообразным топливом и подобными продуктами (Код по ОКВЭД 46.71). В этой связи его потенциальными конкурентами, согласно информации о хозяйствующих субъектах, полученной посредством интернет-сервиса «Seldon.Basis», являются более 30 хозяйствующих субъектов, осуществляющих основной вид деятельности «торговля оптовая сжиженными углеводородными газами».

Таким образом, Комиссия Забайкальское УФАС России по рассмотрению настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к нижеследующим выводам.

Частью 1 статьи 17 Закона № 135-ФЗ установлены запреты на осуществление организатором закупки или заказчиком действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе на координацию деятельности участников закупки, создание преимущественных условий участия в закупке для отдельных ее участников (в том числе путем открытия доступа к информации), нарушение порядка определения победителя закупки.

Участниками закупок, проводимых в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ) могут быть любые лица. Общего перечня требований не существует: каждый заказчик самостоятельно определяет и закрепляет эти требования в положении и документации о закупке в каждом конкретном случае в зависимости от своих отраслевых особенностей и специфики предмета закупки (ч. 5 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, п. 4 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

Учитывая наличие соответствующего пункта № в положении, устанавливающего запрет на участие в торгах....., комиссией усматриваются нарушения пунктов 1, 4 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции».

По смыслу нормы не допускаются к участию в аукционе лица, аффилированность которых сама по себе создает условия для конфликта интересов. Из толкования указанных положений Закона № 135-ФЗ, а также пункта 3.2.3 Положения о закупке товаров, работ, услуг Общества, утвержденного протоколом заседания совета директоров Общества от 20.08.2019 № 6/19 следует, что представление одним лицом как заказчика, так и участника закупки препятствует достижению указанных целей и может привести к нарушению равенства участников закупки, баланса интересов участников закупки и заказчика, к предоставлению необоснованных преференций одному из участников. В случае, когда руководитель заказчика является представителем учредителя организации (участника закупки), это обстоятельство свидетельствует о возникновении конфликта интересов и приводит к ограничению конкуренции при проведении закупки, поскольку интересы заказчика и участника закупки фактически представляет одно лицо.

По смыслу указанных норм запрещен допуск к закупке лиц, участие которых само по себе создает условия для возникновения конфликта интересов и ограничения конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции, перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства, Комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Как указано ранее, определением от 02.12.2021 Комиссией принято решение об отложении рассмотрения дела в связи с необходимостью вынесения заключения об обстоятельствах дела.

17.12.2021 – к дате заседания Комиссии по рассмотрению настоящего дела, АО «ЗабТЭК» представило возражения на заключение об обстоятельствах дела, следующего содержания.

В выводах комиссии имеется ссылка на нормы ФЗ № 44 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». Данный закон не регулирует рассматриваемые взаимоотношения. Деятельность АО «ЗабТЭК», АО «Читаоблгаз» ведётся в рамках ФЗ № 223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

При вынесении решения просим учесть, что факт совершения нарушения уже был зафиксирован Прокуратурой Центрального района г. Читы от 24.02.2021 г. вынесено Представление № <.....>21 «Об устранении нарушений законодательства о противодействии коррупции» по результатам которого Генеральному директору применено дисциплинарное взыскание, предусмотренное ст. 192 ТК РФ и объявлен выговор. В материалы дела была представлена выписка из протокола.

По результатам внутренней проверки ведущему специалисту по закупкам АО «ЗабТЭК» С.А. <.....> вынесено замечание.

При назначении наказания важным являются характер и последствия совершенного правонарушения, степень вины привлекаемого к ответственности юридического лица, его имущественное и финансовое положение, а также иные обстоятельства, позволяющие обеспечить назначение справедливого и соразмерного административного наказания.

АО «ЗабТЭК» является ресурсоснабжающей организацией оказывающей услуги жизнеобеспечения, финансовое состояние в настоящее время нестабильно, при этом идет разгар отопительного сезона и постоянно требуются затраты на приобретение угля, топлива, поддержание оборудования в работоспособном состоянии, устранении непредвиденных ситуаций.

Дополнительная нагрузка в виде штрафных санкций может повлечь за собой негативные последствия.

Данное правонарушение было совершено впервые и АО «ЗабТЭК» гарантирует, что в дальнейшей деятельности подобного нарушения не допустит.

В связи с тем, что дополнительных пояснений не имеем, просим рассмотреть дело в отсутствие представителя АО «ЗабТЭК».

Комиссия Управления по рассмотрению настоящего дела относительно вышеуказанных возражений, считает необходимым пояснить следующее.

Положения ч.1 ст.17 настоящей статьи распространяются, в том числе, на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом № 223-ФЗ (ч.5).

Согласно части 1 статьи 6 ГК РФ в случаях, когда предусмотренные пунктами 1 и 2 статьи 2 настоящего Кодекса 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).

Согласно положениям частей 5, 6 223-ФЗ участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного

участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. При этом, Законодатель устанавливает возможность установления в Положении любых требований участников закупки.

Так, в рассматриваемом случае, как указано ранее пунктом 3.2.3 Положения о закупке товаров, работ, услуг Общества, утвержденного протоколом заседания совета директоров Общества от 20.08.2019 № 6/19 (далее - Положение) установлено, что в состав закупочной комиссии не могут включаться лица, лично заинтересованные в результате закупки (представители участников закупки, подавших заявки на участие в процедуре закупки, состоящие в штате организаций, подавших указанные заявки), либо лица, на которых способны оказывать влияние участники закупки (в том числе лица, являющиеся участниками или акционерами этих организаций, членами их органов управления, их кредиторами). В случае выявления таких лиц в составе закупочной комиссии Заказчик обязан незамедлительно заменить состав закупочной комиссии. Член закупочной комиссии, обнаруживший после подачи заявок, свою личную заинтересованность в результате закупки, должен незамедлительно сделать заявление об этом председателю закупочной комиссии или лицу, его замещающему, а также иному лицу, который в таком случае должен принять решение об отводе члена закупочной комиссии.

Таким образом, факт нарушения АО «ЗабТэк» пункта 3.2.3 Положения свидетельствует о нарушении обществом п.1,4 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Наличие/отсутствие представлений Прокуратуры не влияет и не может влиять на возможность квалификации действий хозяйствующих субъектов, нарушающих законодательство о защите конкуренции, антимонопольным органом.

В настоящем случае рассматривается дело о нарушении антимонопольного законодательства, решением по делу не избирается мера пресечения в виде каких-либо штрафных санкций в отношении субъекта.

Также в Управление за пределами сроков вынесения резолютивной части решения, 21.12.2021 после ее оглашения и заседания Комиссии по делу, поступили возражения на заключение об обстоятельствах дела ОАО «Читаоблгаз». Ввиду указанного данные возражения юридического лица не могут быть приняты и оценены антимонопольным органом в пределах сроков рассмотрения дела, установленных законом.

В нарушение пункта 4 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции в запросе котировок № 32109952672 на поставку СУГ (пропан) для нужд АО «ЗабТэк» приняло участие лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа и Заказчика - АО «ЗабТЭК» (ИНН 75<.....>5), и Поставщика - ОАО «Читаоблгаз» (ИНН 7<.....>), в пользу которого впоследствии и принято решение о заключении договора по результатам закупки с ее единственным **участником**.

Нормами статьи 17 Закона о защите конкуренции устанавливается факт нарушения именно организатором торгов и в данном случае интересы заказчика АО «ЗабТэк» и участника конкурентной процедуры – ОАО «Читаоблгаз» фактически представляет одно лицо, то дело в отношении ОАО «Читаоблгаз» подлежит прекращению.

Таким образом, ввиду того, что интересы заказчика и участника рассматриваемой

процедуры фактически представляет одно лицо, в действиях АО «ЗабТЭК» (ИНН<.....> <.....>) усматривается факт нарушения пункта 1,4 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в осуществлении действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а именно, в участии лица, осуществляющего функции единоличного исполнительного органа и Заказчика - АО «ЗабТЭК» и Поставщика - ОАО «Читаоблгаз» в запросе котировок № 32<.....>672.

Сумма дохода от участия в реализации соглашения составила -- 873 600 (восемьсот семьдесят три тысячи шестьсот) рублей (цена договора, заключенного по итогам проведенной процедуры между субъектами).

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании.

Согласно части 4 статьи 41 Закона о защите конкуренции на основании решения комиссия выдает предписание.

Ввиду отсутствия обстоятельств возможных и подлежащих устранению в целях соблюдения антимонопольного законодательства, необходимость в выдаче предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, отсутствует.

На основании вышеизложенного, Комиссия Забайкальского УФАС России, учитывая совокупность всех установленных обстоятельств, приходит к выводу, что в действиях АО «ЗабТЭК» имеется факт нарушения пунктов 1, 4 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, которые привели к недопущению, ограничению либо устранению конкуренции при проведении вышеуказанных торгов по закупке услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Забайкальского края.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 49, статьей 50 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать АО «ЗабТЭК» нарушившим требования пунктов 1, 4 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Дело в отношении общества с ограниченной ответственностью ОАО «Читаоблгаз», прекратить.
3. Предписание обществу с ограниченной ответственностью АО «ЗабТЭК» об устранении допущенных нарушений законодательства не выдавать.
4. Передать материалы дела должностному лицу Забайкальского УФАС России для привлечения виновных лиц к административной ответственности.

В соответствии со статьей 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня

принятия Решение территориального антимонопольного органа может быть также обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: