

РЕШЕНИЕ № 56

27 апреля 2015 года

г. Липецк

Резолютивная часть решения объявлена 21 апреля 2015 года.

Решение в полном объеме изготовлено 27 апреля 2015 года.

Комиссия Липецкого управления Федеральной антимонопольной службы России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии Л.А. Черкашиной — вр.и.о. руководителя управления;

членов Комиссии:

Т.С. Рябковой — заместителя начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

Т.Н. Ролдугиной — начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

в присутствии представителя ответчика - ОАО «Липецкие автобусные линии» – <...>, <...>,<...>,

рассмотрев дело № 56 по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Липецкие автобусные линии» (далее-ответчик) п. 2 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Приказом Липецкого УФАС России от 13.04.2015 № 115 возбуждено дело № 56 по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Липецкие автобусные линии» <...> п. 2 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании участникам запроса котировок на поставку моторного масла "Лукойл-Авангард" 15W40 (реестровый номер <...>),

являющимся официальными дилерами компании «Лукойл», преимущественных условий участия в закупке.

Определением от 14.04.2015 назначено время и место рассмотрения дела.

На заседании Комиссии велась аудиозапись.

При рассмотрении дела представители ответчика пояснили, что согласно Положению о закупках в документацию возможно включать иные требования к участникам. Так, поскольку в документации о проведении запроса котировок было включено требование о том, что участник должен быть дилером компании «Лукойл», следовательно, участниками такой закупки могут быть только такие лица. Важность закупки масла у официального дилера обусловлена тем, что масло предназначено для использования в автобусах для перевозки пассажиров, и применение некачественного масла приведет к поломке транспортных средств. Более того, ООО «ЛК-Интернешнл» в своем письме указало, что заказчики, работая с официальным дилером будут получать современные высококачественные масла, отвечающие самым высоким требованиям в полном объеме, в срок и с полным пакетом документов, подтверждающих их высокое качество и низкие цены. На всю поставляемую через дилерскую сеть продукцию распространяется полная гарантия производителя. Также дилер оказывает ряд дополнительных услуг, таких как мониторинг качества применяемых масел, проверка его ресурса применения и др. Только через дилерскую сеть компании «Лукойл» можно провести совместный мониторинг работы масел на двигателях автобусов ОАО «ЛАЛ» за ее счет.

Рассмотрев представленные документы и заслушав представителей ответчика, Комиссия установила следующее:

05.03.2015 на официальном сайте закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение и документация о проведении запроса котировок на поставку моторного масла "Лукойл-Авангард" 15W40 (реестровый номер 31502096707) (далее- запрос котировок).

Данная закупка осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) и Положением о закупках в ОАО «ЛАЛ», утвержденным протоколом заседания Совета директоров №56 от 08.10.2014 (далее-Положение о закупках).

Предметом запроса котировок является поставка моторного масла "Лукойл-Авангард" 15W40.

Пунктом 15 извещения о проведении запроса котировок установлены требования к участникам размещения котировочных заявок:

- любое юридическое лицо, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения, и места происхождения капитала, либо любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель;

- отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков об участниках размещения котировочных заявок, предусмотренной ст. 5. ФЗ от 18 июля 2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и (или) в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном ФЗ от 05.04.2014г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», а также в отношении него не должна быть введена процедура банкротства, ликвидации;

- члены объединений, являющихся коллективными участниками закупок, должны иметь соглашение между собой (иной документ), соответствующее нормам Гражданского кодекса РФ, в котором определены права и обязанности сторон и установлен лидер коллективного участника. В соглашении должна быть установлена солидарная ответственность по обязательствам, связанным с участием в закупках, заключением и последующем исполнением договора. В любом случае лидером объединения может быть только лицо, приглашенное к участию в запросе котировок;

- наличие разрешительной документации на поставку товаров (лицензия и (или) сертификаты и т.п.) в соответствии с действующим законодательством РФ.

- поставщик масла моторного масла «Лукойл-Авангард» 15W40 должен являться официальным дилером компании «Лукойл».

В ходе анализа протокола рассмотрения котировочных заявок Комиссией установлено, что на участие в закупке поступило 3 заявки, при этом в заявках двух участников отсутствовала информация (в том числе документы) о том, что они являются официальными дилерами компании «Лукойл».

Вместе с тем, ООО «Фирма «Бригада», являющийся официальным дилером компании «Лукойл», признано победителем, поскольку предложенная им цена была наименьшей.

Исходя из смысла требований п. 15 извещения о проведении запроса котировок следует, что участниками запроса котировок в обязательном порядке должны быть лица, являющиеся официальными дилерами компании «Лукойл».

Комиссией установлено, что согласно письму ООО «ЛЛК-Интернешнл» (компания, созданная ОАО «Лукойл», осуществляющая функции по производству и реализации масел ЛУКОЙЛ), представленному ответчиком, на территории Липецкой области осуществляет деятельность официальный дилер компании - ООО «Бригада», которое является наиболее подходящим по территориальному признаку, по логистическим и инфраструктурным возможностям; общее количество дилерских организаций на территории РФ достигает порядка 70-80.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что согласно извещению о проведении запроса котировок начальная (максимальная) цена договора составляет «0» рублей.

Как пояснили представители ответчика, Положением допускается возможность установления нулевой начальной максимальной цены, и участники самостоятельно предлагают цену договора, в зависимости от которой определяется победитель.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что несмотря на развитую дилерскую сеть компании «Лукойл», победителем закупки при любых обстоятельствах будет признано ООО «Бригада», поскольку именно его ценовое предложение будет ниже остальных. Так, дилерские компании из других регионов заложат в свои ценовые предложения расходы на транспортировку масла, в то время как ООО «Бригада» (согласно письма ООО «ЛЛК-Интернешнл») имеет свой склад с запасом масел и транспортные расходы будут значительно ниже.

Вместе с тем, в Российской Федерации в силу части 1 ст. 8 Конституции Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности, что позволяет быть потенциальными участниками запроса котировок хозяйствующим субъектам, не являющимся официальными дилерами какой-либо компании, но имеющим товар, отвечающий всем потребностям заказчика.

Также в соответствии со ст. 2 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что *предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном [ЗАКОНОМ](#) порядке.*

Согласно ст. 1 Закона о закупках целями данного Закона являются **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**.

Статьей 3 данного Закона установлено, что 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.**

В силу ч. 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть 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, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Вместе с тем, в силу пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны **сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки** и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Таким образом, требования к участникам должны быть четко установлены в Положении о закупках и не допускать их произвольного установления в закупочных документах по усмотрению заказчика.

В силу ст. 4 Закона о защите конкуренции дискриминационные условия - условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 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 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.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия Липецкого УФАС считает, что установление в извещении о проведении запроса котировок требования о том, что поставщик моторного масла "Лукойл-Авангард" 15W40 должен являться официальным дилером компании «Лукойл», создает преимущественные условия участия в запросе котировок участникам, являющимися официальными дилерами компании «Лукойл», в частности ООО «Бригада».

Таким образом, ответчиком при установлении вышеуказанного требования к участникам запроса котировок, допущено нарушение пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".

При рассмотрении дела представители ответчика в обоснование правомерности установления рассматриваемого требования к участникам ссылаются на письмо ООО «ЛЛК-Интернешнл». В связи с чем, Комиссия считает необходимым разъяснить, что ответчик ссылается на позицию указанного общества, неподкрепленную нормативной правовой базой и основанной на его субъективном мнении. Более того, ООО «ЛЛК-Интернешнл» имеет заинтересованность в приобретении ответчиком масел через свою дилерскую сеть, о чем прямо говорится в письме.

Комиссией установлено, что 12.03.2015 ответчиком и ООО «Бригада» по итогам

проведения запроса котировок заключен договор.

Оснований для прекращения дела о нарушении антимонопольного законодательства, предусмотренных статьей 48 Закона о защите конкуренции, не установлено.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях открытого акционерного общества «Липецкие автобусные линии» <...> нарушение п. 2 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в создании участникам запроса котировок на поставку моторного масла "Лукойл-Авангард" 15W40 (реестровый номер <...>), являющимся официальными дилерами компании «Лукойл» (в частности ООО «Бригада»), преимущественных условий участия в закупке.

2. Предписание о прекращении нарушений антимонопольного законодательства не выдавать ввиду заключения договора по итогам проведения закупки.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.