

## **РЕШЕНИЕ № 055/01/11-377/2022**

**Резолютивная часть оглашена 31 августа 2022 года**

**изготовлено в полном объеме 05 сентября 2022 года  
г. Омск**

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

....

(далее – Комиссия Омского УФАС России, Комиссия),

рассмотрев дело № 055/01/11-377/2021 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное по материалам, поступившим из Управления Федеральной службы безопасности по Омской области (вх. от 04.03.2021 № 2202) на действия акционерного общества «Дорожное ремонтно-строительное управление № 5» (далее - АО «ДРСУ № 5») (ОГРН 1175543010213, ИНН 5535016841, Омская область, р-н Тарский, г. Тара, Лихачева ул., д. 12) и общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом СНК» (далее - ООО «Торговый дом СНК») (ОГРН 1135543026640, ИНН 5504239615, Омская область, г. Омск, Декабристов ул., д. 100, кв. 34), связанные с заключением 06.09.2019 договора поставки № 105п/2019 неконкурентным способом, по признакам нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в присутствии представителя ответчика ООО «ТД «СНК» - ....  
(Доверенность, паспорт);

- заинтересованного лица ... (паспорт),

- представителя заинтересованного лица ... - ...  
(Доверенность, паспорт),

в отсутствие представителя АО «ДРСУ № 5»,

## У С Т А Н О В И Л А:

1. В Управление Федеральной антимонопольной службы по Омской области поступили материалы из Управления Федеральной службы безопасности по Омской области о проведении проверки соблюдения антимонопольного законодательства при заключении 06.09.2019 договора поставки № 105п/2019 между АО «ДРСУ № 5» и ООО «Торговый дом СНК» без проведения конкурентных процедур. Приказом Управления Омского УФАС России от 04.05.2022 № 92 возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № 055/01/11-377/2022.

При рассмотрении указанных материалов, а также пояснений и документов, в том числе представленных АО «ДРСУ № 5» и ООО «Торговый дом СНК» по запросу антимонопольного органа, установлено следующее.

06.09.2019 между ООО «Торговый дом СНК» в лице директора Царука А.Н. и АО «ДРСУ № 5» в лице генерального директора ... был заключен договор поставки № 105П/2019 (далее – договор № 105П/2019) в рамках которого в соответствии со спецификациями приобретены строительные (инертные) материалы на общую сумму 44 454 150,00 рублей (сорок четыре миллиона четыреста пятьдесят четыре тысячи сто пятьдесят рублей, с НДС).

Согласно пункту 1.1. договора № 105П/2019 продавец передает в собственность покупателя, а покупатель принимает и оплачивает товары (в дальнейшем Товар) в количестве и ассортименте, по ценам и в сроки, указанные в Спецификациях, являющихся неотъемлемой частью настоящего договора.

Согласно спецификации № 1 от 06.09.2019 к договору № 105П/2019, ООО «Торговый дом СНК» необходимо поставить щебень фракции 40-70 на сумму 22 355 000, 00 руб. и ЩПС фракции 0-20 на сумму 3 626 000, 00.

Согласно спецификации № 2 от 23.09.2019 к договору № 105П/2019, ООО «Торговый дом СНК» необходимо поставить щебень фракции 5-20 на сумму 819 000, 00 руб.

Согласно спецификации № 3 от 22.01.2020 к договору № 105П/2019, ООО «Торговый дом СНК» необходимо поставить щебень шлаковый фракции 20-40 на сумму 9 922 350, 00 руб., ЩПС С2 на сумму 3 388 300,00, щебень фракции 70-120 на сумму 4 343 500, 00 руб.

Таким образом, общая сумма договора, заключенного между АО «ДРСУ № 5» и ООО «Торговый дом СНК», в отсутствие оснований для заключения договора с единственным поставщиком, составила 44 454 150, 00

руб.

Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «ДРСУ № 5» установлено, что поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг в рамках одного договора осуществляются на сумму, не превышающую 500 000,00 (пятьсот тысяч рублей).

Заключение АО «ДРСУ № 5» договора с ООО «Торговый дом СНК» без проведения конкурентных процедур, что не обусловлено характером закупки (не доказана исключительность ее исполнения единственным поставщиком), тогда как рынок поставки щебня и щебеночно-песчаной смеси - конкурентный товарный рынок, является нарушением принципов закупочной деятельности, установленных в части 1 статьи 3 Закона о закупках, а также свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ

ООО «Торговый дом СНК» при осуществлении хозяйственной деятельности и ограничении доступа иным хозяйствующим субъектам на соответствующий товарный рынок.

Таким образом, при заключении договора № 105П/2019, АО «ДРСУ № 5» и ООО «Торговый дом СНК» нарушены требования пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, а также предусмотренные антимонопольным законодательством механизмы, обеспечивающие конкуренцию.

**2.** В процессе рассмотрения дела № 055/01/11-377/2022 все лица, участвующие в деле, предоставили письменные пояснения и документы (вх. № 3253 от 31.03.2022, вх. № 3436 от 04.04.2022, вх. 5282 от 27.05.2022).

Определением об отложении рассмотрения дела от 01.06.2022 в качестве заинтересованного лица к участию в рассмотрении дела привлечен ..., являвшийся генеральным директором АО «ДРСУ № 5» в период заключения договора № 105П/2019. ... также были представлены письменные пояснения по обстоятельствам дела о нарушении антимонопольного законодательства (вх. № 6301 от 27.06.2022) и документы. На заседаниях Комиссии участниками рассмотрения дела были также даны устные пояснения.

ООО «Торговый дом СНК» указало в письменных пояснениях, что договор № 105П/2019 был заключен на основании достигнутого по всем условиям договора соглашения. Инициатором заключения договора являлось АО «ДРСУ №5». Директор ООО «Торговый дом СНК» Царук А.Н. и генеральный директор АО «ДРСУ №5» ... С.П., согласно письменным пояснениям, договаривались о заключении договора по адресу: г. Омск, ул. 5 Линия, д. 157А, оф. 218. Ответчик пояснил, что за период с 2019 по 2022 года были заключены следующие договоры: 3П-2019 от 01.02.2019, 4П-2019 от 01.02.2019, 5П-2019 от 15.02.2019, 105П-2019 от 06.09.2019, 114П-2021 от 15.11.2021, 113П-2021 от 15.11.2021, 09-19 от 06.09.2019.

Также от ООО «Торговый дом СНК» поступило заявление о добровольном признании в заключении антиконкурентного соглашения, в котором ООО «Торговый дом СНК» признает, что в 2019 году – начале 2020 года с АО «ДРСУ № 5» было заключено соглашение, недопустимое в соответствии с антимонопольным законодательством и, таким образом, был заключен договор поставки № 105П/2019, инициированный АО «ДРСУ № 5» в связи необходимостью срочной закупки строительных материалов для исполнения государственных контрактов.

Согласно указанному заявлению переговоры со стороны АО «ДРСУ № 5» по заключению договора и его подписанию осуществлял действующий на дату подписания договора генеральный директор АО «ДРСУ № 5» - ...С.П.

АО «ДРСУ № 5» представило в Омское УФАС России копии следующих документов: договора поставки № 105П/2019; универсальных передаточных актов (УПД), подтверждающих поставку товара по договору поставки № 105П/2019 от 06.09.2019 на сумму 45 927 081, 67 руб.; платежных поручений, подтверждающих перечисление денежных средств в счет оплаты по договору поставки № 105П/2019 на сумму 36 414 515, 95; переписки, в том числе в электронном виде, касающейся договора поставки № 105П/2019; договоров, с приложением документов на поставку и оплату товара (УПД, платежные поручения), заключенных между АО «ДРСУ № 5» и ООО «Торговый дом СНК» за период 2019 – 2022 гг.:

поставки № 4П/2019 от 01.02.2019; поставки № 5П/2019 от 15.02.2019; поставки № 113П/2021 от 15.11.2021; поставки № 114П/2021 от 15.11.2021. Также АО «ДРСУ № 5» представило копию решения единственного акционера АО «ДРСУ № 5» от 24.09.2018 об избрании генеральным директором ... С.П.;

копию листа записи ЕГРЮЛ от 01.10.2018 о внесении записи об изменении сведений о юридическом лице в части возложения полномочий генерального директора на ...С.П.;

копию приказа № 56к от 28.04.2021 об увольнении генерального директора ...С.П.; Определение Арбитражного суда Омской области по делу № А 46-17424/2020 от 04.05.2021 о введении в отношении АО «ДРСУ № 5» процедуры несостоятельности (банкротства) внешнего управления на срок 18 (восемнадцать) месяцев и назначении внешним управляющим Круподры П.Р.; копии отчетов о финансовых результатах январь-декабрь 2019, 2020, 2021 гг.

В письменных пояснениях АО «ДРСУ № 5» указало, что договор поставки № 105П/2019 от 06.09.2019 заключен без применения конкурентных способов закупки, предусмотренных нормами Федерального закона от 18.07.201 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «ДРСУ № 5» от 28.12.2018. По договору № 105П/2019 приобретены строительные (инертные) материалы для целей своевременного исполнения АО «ДРСУ № 5» своих обязательств по государственным контрактам:

- № 998 РК-2019 от 19.07.2019 (Идентификационный код закупки 192550205024455030100100920024211414) на выполнение работ по реконструкции подъезда к деревне Тарлык Любинского муниципального района Омской области;

- № 1453 - 2019 от 08.10.2019 (Идентификационный код закупки 192550205024455030100100010044213414) на выполнение работ по строительству искусственного дорожного сооружения мостового перехода через реку Итюгас на 36 км автомобильной дороги Тевриз - Александровка в Тевризском муниципальном районе Омской области.

Как следует из письменных пояснений, АО «ДРСУ № 5» инициировало заключение договора № 105П/2019 АО «ДРСУ № 5» в связи с необходимостью закупки строительных материалов для исполнения вышеуказанных государственных контрактов. Проект договора № 105П/2019 был подготовлен поставщиком ООО «Торговый дом СНК», договор подписан в офисе поставщика, расположенном в бывшем административном здании швейной фабрики «Большевичка», точным адресом Ответчик не располагает, как и сведениями о должности и ФИО специалиста, подготовившего проект договора.

Согласно письменным пояснениям, вел переговоры по поставке и подписал договор № 105П/2019 от имени АО «ДРСУ № 5» действующий на дату подписания договора генеральный директор....С.П.

Также из представленных пояснений следует, что между АО «ДРСУ № 5» и ООО «Торговый дом СНК» за период с 2019 г. по 2022 г. заключены договоры: - на перевозку груза автомобильным транспортом № 09/19 от 06.09.2019 общей стоимостью 5 506 310,45 руб. Указанный договор заключен с целью доставки материалов до объекта «подъезд к деревне Тарлык Любинского муниципального района Омской области», приобретенных по договору поставки № 105П/2019 от 06.09.2019; договоры поставки № 3П/2019 от 01.02.2019 по которому поставлено строительных (инертных) материалов на сумму 472 230 руб.; - № 4П/2019 от 01.02.2019 по которому поставлено строительных (инертных) материалов на сумму 457 164 руб.; - № 5П/2019 от 15.02.2019. по которому поставлено строительных (инертных) материалов на сумму 119 718 руб.; - № 113П/2021 от 15.11.2021, по которому поставлено строительных (инертных) материалов на сумму 475 020 руб.; - № 114П/2021 от 15.11.2021 по которому поставлено строительных (инертных) материалов на сумму 419 760 руб.

Перечисленные договоры заключены в порядке закупки товаров у единственного поставщика, предусмотренном пунктом 7 части 1 статьи 7 Положения о закупках товаров, работ, услуг АО «ДРСУ № 5» от 28.12.2018, а именно в случае, когда осуществляется поставка товара, выполнение работ, оказание услуг на сумму, не превышающую 500 000

(пятьсот тысяч) рублей в рамках одного договора.

... С.П. - генеральный директор АО «ДРСУ № 5» в период заключения договора № 105П/2019, представил письменные пояснения, в которых подтвердил, что в 2019 году являлся генеральным директором АО «ДРСУ № 5, и пояснил следующее. В мае 2019 года АО «ДРСУ № 5» заключило крупный государственный контракт № Ф.2019.259177 от 20.05.2019 на выполнение ремонта автомобильной дороги «Тара - Омск 8 км.». Как следует из письменных пояснений ... С.П., в период выполнения работ по данному контракту АО «ДРСУ № 5» параллельно участвовало в торгах на выполнение работ по реконструкции подъезда к деревне Тарлык Любинского муниципального района Омской области, по результатам которых был заключен государственный контракт № 998 РК-2019 от 19.07.2019 и оба контракта планировалось выполнить своими силами. Однако, как следует из письменных пояснений, при выполнении первого государственного контракта поставщик инертных материалов (щебня) сорвал поставку на месяц, что повлекло за собой риски не исполнения обоих контрактов в срок. После чего было принято решение привлечь для исполнения государственного контракта № 998 РК- 2019 от 19.07.2019 на выполнение работ по реконструкции подъезда к деревне Тарлык Любинского муниципального района Омской области субподрядчика ООО «СтройСервис», которому для исполнения был поручен весь объем работ.

...С.П. указал в письменных пояснениях, что в сентябре 2019 года субподрядчик обратился с просьбой в содействии приобретения необходимого щебня. Щебень на объекте нужно было уложить в сентябре месяце до начала дождей и осеннего бездорожья. Как указал ... С.П., несвоевременное исполнение данного вида работ на дороге угрожало обеспечению социальных нужд населения деревни Тарлык Любинского района и состояние дороги не позволяло проезд скорой помощи к больным, автобусное сообщение, а также доставку продуктов питания до розничных торговых точек. Учитывая данные обстоятельства, как указал ... С.П., им было принято решение о том, что обязательства по приобретению щебня на данный объект возьмет на себя АО «ДРСУ № 5», при этом приобрести щебень нужно было оперативно в короткие сроки.

.... С.П. были проведены переговоры со всеми поставщиками инертных материалов Омской области. ...С.П. пояснил, что обращался лично в организации и только с ООО «Торговый дом СНК» были достигнуты договоренности о поставке материала сразу после заключения договора. Кроме этого, ... С.П. обратил внимание на то, что большое значение сыграла договоренность об отсрочке платежа за материал - 60 календарных дней с момента поставки, поскольку АО «ДРСУ № 5» могло рассчитаться за материал только после полного исполнения государственного контракта, за счет полученных по нему денежных средств

за выполненные работы. Ранее с ООО «Торговый дом СНК» АО «ДРСУ № 5» неоднократно сотрудничали, поставщик зарекомендовал себя с надежной стороны, просрочек в поставке материала не допускал и, учитывая данные события и необходимость оперативного вмешательства в своевременное исполнение государственного контракта № 998 РК-2019 от 19.07.2019, договор поставки № 105П/2019 от 06.09.2019 был заключен с единственным поставщиком без применения конкурентных способов закупки, предусмотренных нормами Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «ДРСУ № 5» от 28.12.2018.

...С.П. пояснил (далее – цитата из письменных пояснений), что «впоследствии в рамках данного договора по отдельной спецификации № 3 от 22.01.2022 приобретён щебень в целях исполнения государственного контракта № 1453-2019 от 08.10.2019 на выполнение работ по строительству искусственного дорожного сооружения мостового перехода через реку Итюгас на 36 км автомобильной дороги Тевриз - Александровка в Тевризском муниципальном районе Омской области по причине отсрочки платежа 100% до 15.09.2020 и это сыграло существенную роль, поскольку АО «ДРСУ № 5» уже находилось в тяжёлом финансовом состоянии и сложилась большая кредиторская задолженность, поставщики соглашались работать только на условиях предоплаты. 01.10.2020 от кредиторов поступило первое заявление в Арбитражный суд Омской области о признании АО «ДРСУ № 5» банкротом».

Как следует из письменных пояснений ... С.П., инициатива заключения договора поставки № 105П/2019 исходила от АО «ДРСУ № 5» в его лице и переговоры по заключению договора велись им лично. Проект договора поставки № 105П/2019 был подготовлен специалистами ООО «Торговый дом СНК», договор подписан в офисе поставщика, расположенном в бывшем административном здании швейной фабрики «Большевичка». Сведения о должности и ФИО специалиста, подготовившего проект договора ... С.П., согласно письменным пояснениям, не известны. Копии государственных контрактов № 998 РК-2019 от 19.07.2019 и № 1453-2019 от 08.10.2019 в целях исполнения которых заключен договор поставки № 105П/2019, приложены к пояснениям.

Вышеуказанные письменные пояснения Ответчики и заинтересованное лицо подтвердили на заседаниях Комиссии.

**3.** В процессе рассмотрения дела № 055/01/11-377/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, установив вышеуказанные обстоятельства, в соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия по делу № 055/01/11-377/2022 приняла заключение об обстоятельствах дела, в котором сделала вывод о том, что в действиях АО «ДРСУ № 5» и ООО «Торговый дом СНК» усматриваются признаки нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Заключение было оглашено на заседании комиссии 22.08.2022, направлено заказным почтовым отправлением лицам, участвующим в деле (далее - Заключение), рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства было отложено.

В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить Комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в Заключении, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании Комиссии.

После получения Заключения в Омское УФАС России представители Заявителя, ООО «Торговый дом СНК», АО «ДРСУ № 5» не представили возражений, дополнений, а также каких - либо доказательств, опровергающих выводы Комиссии о наличии в действиях АО «ДРСУ № 5» и ООО «Торговый дом СНК» признаков нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Представитель ...Сергея Петровича, работавшего в должности генерального директора АО «ДРСУ № 5» на момент подписания договора поставки № 105П/2019, а также спецификаций к указанному договору, на заседание Комиссии 31.08.2022 представил письменные пояснения в отношении обстоятельств, изложенных в Заключении, следующего содержания.

1) Представитель ... С.П. указал в письменных пояснениях, что у АО «ДРСУ № 5» были объективные обстоятельства, препятствовавшие своевременно провести закупочные процедуры в конкурентной форме, ввиду причин технологического, экономического характера, связанных с необходимостью своевременного исполнения государственного контракта на выполнение работ по реконструкции дороги (подъезд в деревне Тарлык Любинского района Омской области). Согласно указанным пояснениям, заказчик при заключении спорной закупки руководствовался, в том числе, нормами подпункта 5 пункта 1 статьи 7 Положения о закупках, позволяющими осуществлять закупку у единственного поставщика при наличии потребности в товарах вследствие чрезвычайных ситуаций и непреодолимой силы, поскольку, исходя из установленных обстоятельств, складывающаяся на момент заключения спорного договора поставки, ситуация с исполнением государственного контракта № 998 РК-2019 от 19.07.2019 создавала угрозу возникновения чрезвычайных ситуаций, связанных с возможностью прекращения транспортного сообщения с населенным пунктом (указанная дорога являлась единственным объектом, обеспечивающим транспортное сообщение с данным населенным пунктом), что в свою очередь могло привести к ограничению доступа населения данного поселка к продовольствию, медицинской помощи, социальным услугам. Как следует

из письменных пояснений, применение заказчиком иных способов закупок, требующих значительных временных затрат, очевидно могло привести к возникновению данных чрезвычайных ситуаций, в связи с чем осуществление спорной закупки у единственного поставщика было обусловлено необходимостью предотвращения подобных ситуаций.

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 055/04/11-377/2022 не может согласиться с указанным доводом представителя ...С.П., ввиду следующего.

Согласно пункту 5 статьи 7 Положения о закупках, Заказчик вправе осуществлять закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случае, если возникла потребность в определенных товарах, работах, услугах **вследствие** аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, в случае возникновения необходимости в оказании медицинской помощи в экстренной форме либо в оказании медицинской помощи в неотложной форме, в связи с чем применение иных способов закупок, требующих затрат времени, нецелесообразно. Заказчик вправе заключить в соответствии с настоящим пунктом договор на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг **в количестве, объеме, необходимых для ликвидации последствий, возникших вследствие** аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, либо для оказания медицинской помощи в экстренной форме или неотложной форме.

Так, согласно толковому словарю русского языка (С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова) «**ВСЛЕДСТВИЕ**» - предлог с **род. п.** - означает по причине, чего-нибудь, из-за чего-нибудь,

*являясь результатом, следствием чего-нибудь*». Исходя из буквального толкования пункта 5 статьи 7 Положения о закупках, Заказчик вправе осуществлять закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случае, если возникла потребность в определенных товарах, работах **по причине наступивших (в результате произошедших)** аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, в случае возникновения необходимости в оказании медицинской помощи в экстренной форме либо в оказании медицинской помощи в неотложной форме **в количестве, объеме, необходимых для ликвидации последствий произошедшего.**

Исходя из положений пункта 3 статьи 401 ГК РФ, непреодолимая сила характеризуется несколькими связанными между собой признаками. К ним, в частности, относятся чрезвычайность и непредотвратимость обстоятельств при данных условиях.

Согласно статье 1 Федерального закона от 21.12.1994 № 68-ФЗ «О защите

населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера» чрезвычайная ситуация - это обстановка на определенной территории, сложившаяся в результате аварии, опасного природного явления, катастрофы, стихийного или иного бедствия, которые могут повлечь или повлекли за собой человеческие жертвы, ущерб здоровью людей или окружающей среде, значительные материальные потери и нарушение условий жизнедеятельности людей.

Под чрезвычайностью следует понимать невозможность предвидения наступления соответствующих обстоятельств. Чрезвычайность обстоятельства - то, что не могло быть учтено лицом ни при каких обстоятельствах, что не относится к жизненному риску.

Под непредотвратимостью (непреодолимостью) обстоятельств следует понимать невозможность их предотвращения имеющимися в распоряжении лица техническими и иными средствами. При оценке указанных обстоятельств необходимо осуществлять сравнение возможностей конкретного заказчика с возможностями однородных лиц и организаций по роду и условиям деятельности. При этом в обязательном порядке непредотвратимыми должны быть само обстоятельство и процесс, порождающий необходимость срочного проведения закупки.

Непредвиденность тех или иных событий может быть определена как конкретное незнание о времени, месте, характере и особенностях будущего события. Когда же наступление каких-либо обстоятельств можно было предвидеть и избежать, ссылка на непреодолимую силу несостоятельна. Таким образом, должно быть налицо сочетание непредвиденности и непредотвратимости возникших обстоятельств.

Обстоятельства непреодолимой силы являются таковыми, только если возникли помимо воли заинтересованных лиц, были им неподконтрольны и указанные лица не могли предвидеть или предотвратить их разумными мерами. К таким обстоятельствам относятся стихийные бедствия и иные природные явления, в том числе землетрясения, наводнения, пожары, ураганы, штормы, снежные заносы, сход лавины и т.п., и общественные события, находящиеся вне воли сторон (например, забастовки, военные действия, аварии, эпидемии, блокады и другие).

При этом, каких - либо документов, подтверждающих достоверность обстоятельств, которые указывает в письменных пояснениях представитель ...С.П., сложившихся у АО «ДРСУ № 5» и подпадающих под нормы пункта 5 статьи 7 Положения о закупках, представлено не было.

Таким образом, АО «ДРСУ № 5» понимало (должно было понимать), что систематическое основание пункта 5 статьи 7 Положения о закупках для заключения договоров не может не вызвать сомнения в законности таких правоотношений, и влечет за собой нарушение антимонопольного

законодательства, но вместе с тем ничем не подтверждено, что АО «ДРСУ № 5» предприняло какие-либо действия для предотвращения нарушения.

**2)** Представитель ... С.П. в письменных пояснениях ссылается на то, что анализ состояния конкуренции на соответствующем товарном рынке проведен антимонопольным органом в недостаточном объеме, а именно, в рамках данного анализа не дана оценка ценовым предложениям хозяйствующих субъектов на инертные материалы, являющиеся предметом спорного договора поставки и считает, что обоснование цены контракта на приобретение щебня было осуществлено ООО «ДРСУ № 5» в соответствии со статьей 15 Положения о закупке, путем изучения предложений поставщиков, размещенных на сайтах в сети Интернет, а также путем непосредственных переговоров между руководителем ООО «ДРСУ № 5» и представителями поставщиков, в результате было выбрано оптимальное ценовое предложение применительно к необходимым для ООО «ДРСУ № 5» условиям поставки (ускоренные сроки поставки, условие об отсрочке платежа и др.). По мнению представителя ... С.П. данный вывод о выборе оптимального ценового предложения в случае его подтверждения в рамках анализа состояния конкуренции на товарном рынке очевидно бы свидетельствовал об отсутствии у сторон контракта намерений ограничить таким способом конкуренцию на соответствующем товарном рынке.

По мнению представителя ...С.П., об отсутствии у сторон договоренностей, направленных на создание препятствий к доступу на товарный рынок, свидетельствует также поведение ООО «ДРСУ № 5» в части принятия до заключения спорного контракта открытых мер по поиску необходимых контрагентов путем ведения переговоров с потенциальными поставщиками, а также выбор оптимального ценового предложения на соответствующем товарном рынке и вывод антимонопольного органа о лишении возможности других потенциальных хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичную деятельность, реализовать свое право на заключение договоров, по мнению представителя, не обоснован.

Комиссия в части указанного довода представителя ... С.П. полагает необходимым отметить, что обязанность сбора и анализа стоимости товаров по договору с единственным поставщиком действующим законодательством возложена на Заказчика, Представителем же ... С.П. указанная обязанность при отсутствии требований действующего законодательства ошибочно возложена на антимонопольный орган в рамках проведения исследования при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства, как и обязанность анализа заключенного договора, спецификаций, ценовых диапазонов, спроса и предложения, деятельности Заказчика и поставщиков. Для определения продуктовых и географических границ товарного рынка, на котором

действия участников соглашения приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции (в рамках анализа рынка), необходимость такого анализа у антимонопольного органа объективно отсутствует.

Рынок антимонопольным органом исследуется на основе законодательных актов, действовавших в период времени, в котором усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства (временной интервал), и в объеме, предусмотренном Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке».

Кроме того, Ответчиками и представителем ... С.П. ничем не подтверждено ведение непосредственных переговоров между руководителем ООО «ДРСУ № 5» и представителями каких-либо поставщиков, помимо ООО «Торговый дом СНК», а также не подтверждено, что в результате указанных действий Заказчика было выбрано оптимальное ценовое предложение применительно к необходимым для ООО «ДРСУ № 5» условиям поставки.

**3)** В представленных письменных пояснениях представитель... С.П. ссылается на нормы Закона о защите конкуренции, в силу которых запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами, если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции, а также на правовую позицию, изложенную в пункте 21 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства».

По мнению представителя ... С.П., сторонами признано и антимонопольным органом не опровергнуто то, что причинами заключения спорного договора поставки являлась в первую очередь необходимость своевременного исполнения государственного контракта, результат которого имел, в том числе, существенную социальную значимость, а не желание сторон договора создать другим хозяйствующим субъектам препятствия к доступу на товарный рынок.

Комиссия отклоняет заявленные доводы как несоответствующие установленным Комиссией обстоятельствам дела и учитывает следующее. Государственный контракт № 1453 - 2019 от 08.10.2019 был заключен уже после того, как между АО «ДРСУ № 5» и ООО «Торговый дом СНК» был, в нарушение антимонопольного законодательства, заключен с единственным поставщиком без проведения конкурентных процедур договор № 105П/2019 от 06.09.2019, что позволяет сделать вывод о том, что АО «ДРСУ № 5», заключив единственный договор № 105П/2019 от 06.09.2019 планировало, в обход конкурентных процедур, у единственного поставщика ООО «Торговый дом СНК», на основании спецификаций приобретать товар на суммы,

значительно превышающие сумму, установленную для закупок у единственного поставщика. Также срок действия договора № 105П/2019 от 06.09.2019 был установлен 31.12.2019, при этом спецификация № 3 на поставку товара датирована 20.01.2020, что свидетельствует о том, что в соответствии в пункте 4.2. Договор был сторонами пролонгирован на 2020, что также может свидетельствовать о намерении Ответчиков в рамках № 105П/2019 от 06.09.2019 приобретать товары у ООО «Торговый дом СНК», игнорируя нормы антимонопольного законодательства. Кроме того, ... С.П. и АО «ДРСУ № 5» не представлено доказательств, подтверждающих то, что Ответчик обращался в иные организации (вел переговоры) о поставке товаров, являющихся предметом по договору № 105П/2019.

Кроме того, Под соглашением согласно пункту 18 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме. Наличие или угроза наступления негативных последствий в результате заключения такого соглашения презюмируется и не требует отдельного доказывания. Потенциальными поставщиками могут быть любые хозяйствующие субъекты, осуществляющие и имеющие возможность осуществить поставки товара и не проведение АО «ДРСУ № 5» конкурентных процедур на поставку товаров свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ ООО «Торговый дом СНК» при осуществлении хозяйственной деятельности и ограничении доступа иным хозяйствующим субъектам на соответствующий товарный рынок.

Также не может быть принята во внимание Комиссией ссылка представителя ... С.П. на то, что *«причинами заключения спорного договора поставки являлась в первую очередь необходимость своевременного исполнения государственного контракта, результат которого имел, в том числе, существенную социальную значимость»*, ввиду того, что такого основания для заключения договора с единственным поставщиком в Положении о закупках не содержится и якобы «социальная значимость», о которой в пояснениях говорит представитель, не подпадает под основания, перечисленные в пункте 5 статьи 7 Положения о закупках, на который ссылается представитель ...С.П.

**4)** В вышеуказанных письменных пояснениях представитель ...С.П. также выражает свою позицию, согласно которой заявление ООО «Торговый дом СНК» о признании в заключении антиконкурентного соглашения само по себе не свидетельствует о наличии такого соглашения, поскольку данное признание носит формальный характер, из его содержания не следует, что стороны, заключая спорный договор подряда, имели целью ограничение конкуренции на соответствующем товарном рынке путем создания другим хозяйствующим субъектам препятствий к доступу на данный рынок и считает, что ООО «Торговый дом СНК» в данном заявлении лишь подтвердил позицию ООО

«ДРСУ № 5» о том, что заключение спорного договора поставки было обусловлено необходимостью срочной закупки строительных материалов для целей исполнения государственного контракта.

Представитель, полагая, что изложенные в заключении об обстоятельствах дела № 055/01/11-377/2022 выводы антимонопольного органа о нарушении ООО «ДРСУ № 5» и ООО «Торговый дом СНК» требований пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции в ходе рассмотрения дела не нашли своего объективного подтверждения, пояснил на заседании Комиссии, что по его мнению, Комиссии следует принять решение о прекращении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства в соответствии с частью 1 статьи 48, частью 7 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции. Также представитель ...С.П. уточнил, что изложил свою позицию, которая ходатайством не является.

Комиссия считает, что заявленный представителем ... С.П. довод о том, что «заявление ООО «Торговый дом СНК» о признании в заключении антиконкурентного соглашения само по себе не свидетельствует о наличии такого соглашения, поскольку данное признание носит формальный характер», не соответствует имеющимся в материалах дела доказательствам, а также нормам действующего законодательства и полагает, что ООО «Торговый дом СНК» в полной мере осознавало свои действия при подаче такого заявления и было осведомлено о последствиях подачи указанного заявления. Кроме того, не возможна вольная трактовка указанного заявления ООО «Торговый дом СНК», смысл которого заключается в добровольном признании противоправности своих действий и принято Комиссией в качестве одного из доказательств по настоящему делу о нарушении антимонопольного законодательства. От АО «ДРСУ № 5» и ООО «Торговый дом СНК» письменных возражений на Заключение об обстоятельствах дела не поступало.

Комиссия по делу № 055/01/11-377/2022, рассмотрев письменные возражения представителя бывшего генерального директора АО «ДРСУ № 5» на Заключение, с учетом вышеуказанного, считает, что каких - либо доказательств, опровергающих выводы Комиссии о наличии в действиях АО «ДРСУ № 5» и ООО «Торговый дом СНК» признаков нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции указанными хозяйствующими субъектами не представлено и также отмечает следующее.

Заявленные доводы Комиссией отклонены как несостоятельные, противоречащие установленным по делу фактическим обстоятельствам и собранным доказательствам.

**4. Комиссия Омского УФАС России, заслушав представителей ответчиков, рассмотрев имеющиеся в материалах дела №**

**055/01/11-377/2022 сведения (информацию), документы, установила следующие обстоятельства.**

06.09.2019 между АО «ДРСУ № 5» и ООО «ТД «СНК» заключен договор № 105П/2019 от 06.09.2019 в рамках которого в соответствии со спецификациями приобретены строительные (инертные) материалы на общую сумму 44 454 150,00 рублей (сорок четыре миллиона четыреста пятьдесят четыре тысячи сто пятьдесят рублей, с НДС).

Предметом договора № 105П/2019 являлась поставка щебня и щебеночно-песочных смесей различных фракций (далее - щебень). Согласно спецификаций к договору поставке подлежали щебень фракций 5-20, 40-70, 70-120, щебень шлаковый фракции 20-40 и ЩПС С2 (фр. 0-20).

Согласно части 1 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 (далее - положение о закупке).

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках установлено, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования о 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.

Из содержания части 3.2 статьи 3 Закона о закупках следует, что неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Согласно статье 3.6 Закона о закупках порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Установлено, что действующее на момент заключения договора поставки № 105п/2019 положение о закупках товаров, работ, услуг АО «ДРСУ № 5», утвержденное протоколом № 15 от 28.12.2018 (далее – Положение о закупках), размещено в ЕИС в реестре опубликованных

положений о закупках.

Частью 1 статьи 6 Положения о закупках установлено, что настоящим положением предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений Закона о закупках.

Согласно части 3 статьи 6 Положения о закупках решение о выборе способа закупки принимается организатором закупки.

Статья 8 Положения о закупках устанавливает перечень случаев проведения закупки товаров (работ, услуг) у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 12 закупка товаров, работ, услуг осуществляется в соответствии с планом закупки товаров, работ, услуг, утверждаемым Заказчиком на срок не менее чем один год. План закупки товаров, работ, услуг утверждается Заказчиком не позднее, чем за десять календарных дней до начала очередного календарного года и размещается в ЕИС до 31 декабря текущего календарного года.

Порядок формирования плана закупок товаров, работ, услуг, порядок и сроки размещения в ЕИС такого плана, требования к форме такого плана утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 17.09.2012 № 932 «Об утверждении Правил формирования плана закупки товаров (работ, услуг) и требований к форме такого плана» (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 8 Правил может осуществляться корректировка плана закупок, в том числе в случае изменения потребности в товарах, работах, услугах, в том числе сроков их приобретения, способа осуществления закупки и срока исполнения договора.

Изучив документы, представленные АО «ДРСУ № 5», и сопоставив с информацией, размещенной в ЕИС, установлено, что план закупок товаров, работ, услуг на 2019 год (на период с 01.01.2019 по 31.12.2019) (далее – план закупок), размещен в ЕИС 20.12.2018 .

Все изменения в план также размещены в ЕИС, что отображается в открытой части ЕИС.

Частью 1 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 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; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Из положений Закона о защите конкуренции следует, что при осуществлении хозяйственной деятельности требования, установленные Законом о защите конкуренции, обязательны к соблюдению всеми хозяйствующими субъектами.

Не проведение конкурентных процедур в случаях, когда проведение таких процедур предусмотрено законодательством, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении закупочной процедуры могут быть выявлены контрагенты, предлагающие наилучшие условия, что обеспечивает соблюдение интересов хозяйствующих субъектов, действующих на соответствующем товарном рынке, эффективное расходование средств заказчика.

Между тем, из материалов настоящего дела следует, что АО «ДРСУ № 5» и ООО «Торговый дом СНК» требования действующего законодательства не соблюдали, Законом о закупках и Положением о закупках АО «ДРСУ № 5» при заключении договора № 105П/2019 не руководствовались.

Так, действующим на момент заключения договора № 105П/2019 положением о закупках установлено, что АО «ДРСУ № 5» осуществляются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг у единственного поставщика на сумму, не превышающую **500 000,00 (пятьсот тысяч рублей)** в рамках одного договора.

При этом согласно пункту 1.1. продавец передает в собственность покупателя, а покупатель принимает и оплачивает товары (в дальнейшем Товар) в количестве и ассортименте, по ценам и в сроки, указанные в Спецификациях, являющихся неотъемлемой частью настоящего договора. Согласно спецификации № 1 от 06.09.2019 к договору, ООО «Торговый дом СНК» необходимо поставить щебень фракции 40-70 на сумму 22 355 000, 00 руб. и ЩПС фракции 0-20 на сумму 3 626 000, 00.

Согласно спецификации № 2 от 23.09.2019 к договору, ООО «Торговый дом СНК» необходимо поставить щебень фракции 5-20 на сумму 819 000, 00 руб.

Согласно спецификации № 3 от 22.01.2020 к договору, ООО «Торговый дом СНК» необходимо поставить щебень шлаковый фракции 20-40 на сумму 9 922 350, 00 руб., ЩПС С2 на сумму 3 388 300,00, щебень фракции 70-120 на сумму 4 343 500, 00 руб.

Таким образом, общая сумма договора, заключенного между АО «ДРСУ № 5» и ООО «Торговый дом СНК», в отсутствие оснований для заключения

договора с единственным поставщиком, составила 44 454 150, 00 руб.

Согласно счетам – фактурам, представленным в Омское УФАС России, по договору приобретены товары на общую сумму 45 927 147,31 рублей с НДС.

Закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконтурных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным причинам.

Заключение АО «ДРСУ № 5» договора с ООО «Торговый дом СНК» без проведения конкурентных процедур, что не обусловлено характером закупки (не доказана исключительность ее исполнения единственным поставщиком) и тогда как рынок поставки щебня и щебеночно-песчаной смеси является конкурентным товарным рынком, является нарушением принципов закупочной деятельности, установленных в части 1 статьи 3 Закона о закупках, а также может повлечь ограничение конкуренции по отношению к хозяйствующим субъектам, оказывающим аналогичные услуги.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» под конкуренцией понимается 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 приведены в пункте 17 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», к числу которых относится сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Пунктом 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции. К таким соглашениям могут быть отнесены, в частности, соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного

рынка.

Согласно пункту 5 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

АО «ДРСУ № 5» и ООО «Торговый дом СНК» являются хозяйствующими субъектами в понятии пункта 5 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Под соглашением согласно пункту 18 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Наличие или угроза наступления негативных последствий в результате заключения такого соглашения презюмируется и не требует отдельного доказывания.

Потенциальными поставщиками могут быть любые хозяйствующие субъекты, осуществляющие и имеющие возможность осуществить поставки товара.

Не проведение АО «ДРСУ № 5» конкурентных процедур на поставку товаров свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ ООО «Торговый дом СНК» при осуществлении хозяйственной деятельности и ограничении доступа иным хозяйствующим субъектам на соответствующий товарный рынок.

Таким образом, заключение договора было произведено без соблюдения норм Закона № 223 - ФЗ и антимонопольного законодательства, предусматривающих механизмы, обеспечивающие конкуренцию и максимальную степень удовлетворения заказчиком своих нужд.

ООО «Торговый дом СНК» сознательно и добровольно заключило соглашение с АО «ДРСУ № 5», недопустимое в соответствии с антимонопольным законодательством, и участвовало в нем, соответственно, заключение и реализация спорного контракта явилось результатом согласованного выражения воли АО «ДРСУ № 5» и ООО «Торговый дом СНК».

Таким образом, при заключении договора № 105П/2019 Ответчиками нарушены нормы антимонопольного законодательства, а также предусмотренные законодателем механизмы, обеспечивающие

конкуренцию.

В соответствии с абзацем 3 пункта 1 статьи 2 ГК РФ 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Согласно пункту 1 статьи 432 ГК РФ договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

В соответствии с абзацем 3 пункта 1 статьи 2 ГК РФ 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.

Вышеуказанные нормы ГК РФ закрепляют принцип свободы договора. Вместе с тем, принцип свободы договора предполагает добросовестность действий его сторон, разумность и справедливость его условий. Свобода договора, предполагая, что стороны действуют по отношению друг к другу на началах равенства и автономии воли и определяют условия договора самостоятельно в своих интересах, при этом не означает, что при заключении договора стороны могут действовать и осуществлять свои права без учета прав других лиц, а также ограничений, установленных ГК РФ и другими законами.

В силу статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом или иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Заключая вышеуказанные договоры, Ответчики обязаны были предполагать возможные последствия своих действий. Таким образом, обязанность проверять соответствие положений договора (контракта) и правовых оснований для его заключения действующему законодательству, в том числе Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», возложена на обе стороны договора.

Заключение и исполнение договора, являющегося согласованием воли сторон по всем существенным условиям, в том числе противоречащим законодательству о закупках и антимонопольному законодательству, свидетельствуют о наличии антиконкурентного соглашения.

Комиссия Омского УФАС России отмечает, что не может принять во внимание доводы АО «ДРСУ № 5» о том, что договор № 105П/2019 был заключен для исполнения государственных контрактов, в связи с тем, что Положением о закупке АО «ДРСУ № 5», действующим на момент заключения договора № 105П/2019 в качестве основания для закупки у единственного поставщика не указано основание о заключении договора с единственным поставщиком в целях исполнения обязательств по иным контрактам.

Кроме того, Комиссия Омского УФАС России считает необходимым вновь отметить, что государственный контракт № 1453 - 2019 от 08.10.2019 был заключен уже после того, как между АО «ДРСУ № 5» и ООО «Торговый дом СНК» был в нарушение антимонопольного законодательства заключен с единственным поставщиком без проведения конкурентных процедур договор № 105П/2019 от 06.09.2019, что позволяет также сделать вывод о том, что АО «ДРСУ № 5», заключив единственный договор № 105П/2019 от 06.09.2019, планировало, в обход конкурентных процедур, у единственного поставщика ООО «Торговый дом СНК», на основании спецификаций приобретать товар на суммы, значительно превышающие сумму, установленную для закупок у единственного поставщика. Также срок действия договора № 105П/2019 от 06.09.2019 был установлен 31.12.2019, при этом спецификация № 3 на поставку товара датирована 20.01.2020, что свидетельствует о том, что в соответствии в пунктом 4.2. Договор был сторонами пролонгирован на 2020, что также может свидетельствовать о намерении Ответчиков в рамках № 105П/2019 от 06.09.2019 приобретать товары у ООО «Торговый дом СНК», игнорируя нормы антимонопольного законодательства. Кроме того, ...С.П. и АО «ДРСУ № 5» не представлено доказательств, подтверждающих то, что Ответчик обращался в иные организации (вел переговоры) о поставке товаров, являющихся предметом по договору № 105П/2019. Также каких – либо доказательств, подтверждающих достоверность обстоятельств, сложившихся у АО «ДРСУ № 5» (чрезвычайного положения, аварии) и подпадающих под нормы пункта 5 статьи 7 Положения о закупках, Ответчиками представлено не было. В рассматриваемом деле отсутствуют какие-либо доказательства объективных причин невозможности проведения конкурентной закупки.

Комиссия учитывает, что от ООО «Торговый дом СНК» до рассмотрения настоящего дела в Омское УФАС России поступило заявление о заключении недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством соглашения.

В соответствии с аналитическим отчетом от 19.08.2022 по результатам анализа состояния конкуренции на товарном рынке щебня и щебеночно-песчаных смесей различных фракций.

1. Временной интервал исследования: *определён периодом с 06.09.2019 по*

16.07.2020.

2. На исследуемом товарном рынке действовало достаточное количество субъектов, которые гипотетически могли бы стать исполнителем закупки при проведении соответствующих конкурентных процедур при заключении договора № 105П/2019 от 06.09.2019. Согласно аналитическому отчету в перечень хозяйствующих субъектов, осуществляющих в исследуемом интервале времени реализацию щебня и ЩПС различных фракций на территории Омской области, а также потенциальных участников исследуемого рынка составляет 95 хозяйствующих субъектов. Вместе с тем, в рамках рассмотрения дела установлено, что отсутствие проведения конкурентных процедур при заключении договора № 105П/2019 от 06.09.2019 могло ограничить потенциальных участников закупки.

3. Определение поставщика товара АО «ДРСУ № 5» осуществлялось без проведения конкурентных процедур (электронного аукциона), при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении закупки, таким образом, потенциальным участником аукциона мог стать любой хозяйствующий субъект, желающий реализовать товары, работы, услуги, на соответствующем товарном рынке.

Комиссия отмечает, что для квалификации иного соглашения в качестве запрещенного в соответствии с частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции необходимым условием является то, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции, т.е. соглашение с учетом конкретных обстоятельств может быть признано недопустимым, если в результате заключения такого соглашения имело место быть как фактическое ограничение конкуренции, так и потенциальная возможность ограничения конкуренции на соответствующем рынке.

Вышеуказанные факты в своей совокупности доказывают, что действия АО «ДРСУ № 5» и ООО «Торговый дом СНК» могли привести к ограничению, устранению конкуренции на товарном рынке щебня и щебеночно-песчаных смесей различных фракций, путем создания другим хозяйствующим субъектам препятствий доступа на этот рынок.

Установив вышеуказанные обстоятельства, оценив представленные в материалы дела № 055/01/11-377/2022 доказательства в их совокупности, выслушав пояснения лиц, участвующих в деле № 055/01/11-377/2021, приходит к выводу о том, что соглашение в устной форме, заключенное АО «ДРСУ № 5» и ООО «Торговый дом СНК» является нарушением пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Относительно дохода, полученного по итогам заключения договора Комиссия отмечает следующее.

Общая сумма договора, заключенного между АО «ДРСУ № 5» и ООО «Торговый дом СНК», в отсутствие оснований для заключения договора с единственным поставщиком, составила 44 454 150, 00 руб.

Согласно счетам – фактурам, представленным в Омское УФАС России, по договору приобретены товары на общую сумму 45 927 147,31 рублей с НДС.

Таким образом, доход, полученный по итогам заключения договоров, равен 45 927 147,31 рублей.

**Выводы Комиссии соответствуют действующему законодательству, установленным по делу № 055/01/11-377/2022 фактическим обстоятельствам и совокупности имеющихся в антимонопольном деле доказательствам.**

Комиссия Омского УФАС России, установив в процессе рассмотрения дела № 055/01/11-377/2022 нарушение АО «ДРСУ № 5» и ООО «Торговый дом СНК», пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, пришла к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания в рамках полномочий, предоставленных антимонопольному органу пунктом 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, в связи с завершением реализации указанного соглашения.

Комиссией не установлено оснований для прекращения рассмотрения настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства, указанных в статье 48 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 2 статьи 45, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Омского УФАС России

#### **Р Е Ш И Л А:**

1. Признать нарушением пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» антиконкурентное соглашение в устной форме, заключенное между акционерным обществом «Дорожное ремонтно-строительное управление № 5» (ОГРН 1175543010213, ИНН 5535016841) и обществом с ограниченной ответственностью «Торговый дом СНК» (ОГРН 1135543026640, ИНН 5504239615) о заключении договора поставки от 06.09.2019 № 105П/2019 и реализацию достигнутого антиконкурентного соглашения, что могло привести к ограничению, устранению конкуренции на товарном рынке щебня и щебеночно-песчаных смесей различных фракций на территории Омской области.

2. Оснований для прекращения рассмотрения дела, указанных в статье 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», не установлено.

3. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства акционерному обществу «Дорожное ремонтно-строительное управление № 5» и обществу с ограниченной ответственностью «Торговый дом СНК» не выдавать.

**4. Материалы дела № 055/01/11-377/2021 о нарушении антимонопольного законодательства передать уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для принятия решения о возбуждении дел об административном правонарушении предусмотренном статьей 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.**

Председатель комиссии

Члены комиссии

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения.