

Ответчикам

Постоянному
представительству
Республики Хакасия

пер.. Мамоновский, д. 6,

г. Москва, 123001

info@msk19.ru

ООО «Эл-Контракт»

ул. Новолесная, д.2, 7 этаж,

г. Москва, 127055

info@el-contr.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 019/01/17-115/2020

г. Абакан

Резолютивная часть решения оглашена 14 октября 2020 года.

В полном объеме решение изготовлено 23 октября 2020 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель <...>

КОМИССИИ:

Члены <...>

КОМИССИИ:
<...>

кворум комиссии имеется, комиссия правомочна осуществлять свои функции,

рассмотрела материалы дела № 019/01/17-115/2020, возбужденного по признакам нарушения Постоянным представительством Республики Хакасия (далее – Представительство) и обществом с ограниченной ответственностью «Эл-Контракт» (далее – ООО «Эл-Контракт», Общество) пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении соглашения между заказчиком и участником торгов, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении электронного аукциона на поставку горюче-смазочных материалов для нужд Постоянного представительства Республики Хакасия (0380200000119001495),

в присутствии представителя ответчика - от Постоянного представительства Республики Хакасия <...>,

в присутствии представителя ответчика – от общества с ограниченной ответственностью «ЭЛ-Контракт» <...>,

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела послужили следующие обстоятельства.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по результатам мониторинга за действиями участников электронных аукционов усмотрело в действиях Постоянного представительства Республики Хакасия и ООО «ЭЛ-Контракт» признаки нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с положениями пункта 1.3 Правил передачи антимонопольным органом заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства на рассмотрение в другой антимонопольный орган, утвержденных Приказом Федеральной

антимонопольной службы от 01.08.2007 года № 244 (далее – Правила передачи), в соответствии с частью 3 статьи 39 Закона о защите конкуренции дело о нарушении антимонопольного законодательства может рассматриваться антимонопольным органом по месту совершения нарушения либо по месту нахождения или месту жительства лица, в отношении которого подаются заявление или материалы. Федеральный антимонопольный орган вправе рассматривать дело о нарушении антимонопольного законодательства независимо от места совершения нарушения либо места нахождения или места жительства лица, в отношении которого подаются заявление или материалы.

Пунктом 1.4.4 Правил установлено, что передача антимонопольным органом заявлений, материалов, дел осуществляется если территориальным органом в ходе рассмотрения заявления, материалов (поступающих в этот территориальный орган по месту нахождения или месту жительства лица, в отношении которого поданы такие заявления, материалы) или в ходе рассмотрения дела будет установлено, что нарушение антимонопольного законодательства совершено на территории деятельности другого территориального органа.

В этом случае территориальный орган, рассматривающий такое заявление, материалы, дело, решает вопрос о целесообразности передачи указанного заявления, материалов, дела на рассмотрение в территориальный орган, на территории деятельности которого совершено нарушение антимонопольного законодательства.

Согласно выпискам из Единого государственного реестра юридических лиц, заказчик и участник закупки имеют следующие юридические адреса:

- Постоянное представительство Республики Хакасия располагается по адресу: г. Москва, переулок Мамоновский, д. 6;
- ООО «ЭЛ-Контракт» располагается по адресу: г. Москва, ул. Вавилова, д. 13А, эт. 4, ком. 9.

В связи с чем, в адрес ФАС России 19.12.2019 (исх. № 054-11600/АМ) направлено ходатайство о наделения полномочиями Хакасского УФАС России на возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Постоянного представительства Республики Хакасия и ООО «ЭЛ-Контракт».

ФАС России своим письмом от 01.02.2020 № АЦ/9148/20 наделила Хакасское УФАС России полномочиями по рассмотрению соответствующего дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении вышеуказанных лиц.

В соответствии с Приказом Хакасского УФАС России от 04.03.2020 № 23 в отношении Постоянного представительства Республики Хакасии и ООО «Эл-Контракт» возбуждено дело № 019/01/17-115/2020 по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Определением от 04.03.2020 г. о назначении дела № 019/01/17-115/2020 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению дело назначено к рассмотрению на 06 апреля 2020 года.

24.03.2020 г. (вх. № 1777) от Представительства поступили письменные пояснения с приложением запрашиваемых документов.

25.03.2020 (вх. № 1808) поступило письмо от ООО «Эл-Контракт», согласно которому Обществом запрашиваемые сведения будут представлены в срок до 25-26 марта в связи с объявленной пандемией.

06.04.2020 г. определением об отложении рассмотрения дела № 019/01/17-115/2020 о нарушении антимонопольного законодательства отложено на 01.06.2020 г. в связи с необходимостью получения дополнительных пояснений.

15.04.2020 г. (вх. № 2341) поступили письменные пояснения с приложением документов от ООО «Эл-Контракт».

15.05.2020 г. (вх. № 3216) поступил ответ ООО «Инфорком-Сеть» на запрос Хакасского УФАС от 17.04.2020 № 04-2551/АМ. Согласно представленным сведениям следует, что в аукционной документации спорного аукциона указаны необоснованно усложненные требования к участникам.

Определением от 01.06.2020 г. рассмотрение дела № 019/01/17-115/2020 о нарушении антимонопольного законодательства отложено на 03.07.2020 г. в связи с необходимостью получения дополнительных пояснений, продлен срок рассмотрения дела.

25.06.2020 (№ 4798) поступили письменные пояснения с приложением документов ООО «ЭЛ-Контракт» об опциях «Мобильное приложение –

интерактивная карта «ЭЛ-Контракт».

25.06.2020 г. (вх. № 4840) также от Представительства поступили письменные пояснения.

В соответствии с приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия № 80 от 30 июня 2020 года проведена внеплановая выездная проверка в отношении Постоянного представительства Республики Хакасия.

Согласно приказу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия № 81 от 30 июня 2020 года проведена внеплановая выездная проверка в отношении ООО «ЭЛ-Контракт».

Определением от 03.07.2020 г. рассмотрение дела № 019/01/17-115/2020 о нарушении антимонопольного законодательства отложено на 03.07.2020 г. в связи с отсутствием кворума комиссии.

24.07.2020 г. (вх. № 6471) поступили письменные пояснения ООО «ЭЛ-Контракт».

27.07.2020 г. (вх. № 6553) в адрес антимонопольного органа поступили письменные пояснения Постоянного представительства Республики Хакасия с приложением запрашиваемых документов.

03.08.2020 г. проведен анализ состояния конкуренции на данном товарном рынке.

По результатам вышеуказанного анализа следует, что периодом исследования товарного рынка определен период с 29.03.2019 г. по 13.05.2019 г.

Кроме того, 03.08.2020 г. проведен осмотр мобильного приложения «ЭЛ-Контракт», по результатам которого составлен Акт осмотра № 1.

03.08.2020 г. принято заключение об обстоятельствах дела.

Определением об отложении рассмотрения дела № 019/01/17-115/2020 от 03.08.2020 г. о нарушении антимонопольного законодательства отложено на 10.09.2020 г.

28.08.2020 (вх. № 7890) в адрес антимонопольного органа от ООО «ЭЛ-Контракт» поступили возражения на заключение об обстоятельствах дела, согласно которым Общество не согласилось с вменяемым нарушением

31.08.2020 (вх. № 8030) от Постоянного представительства Республики Хакасия поступили возражения на заключение об обстоятельствах дела, Представительство также не согласилось с вменяемым нарушением.

Определением от 10.09.2020 г. рассмотрение дела № 019/01/17-115/2020 о нарушении антимонопольного законодательства отложено на 14.10.2020 г. в связи с отсутствием кворума комиссии.

08.10.2020 (вх.) от ООО «ЭЛ-Контракт» поступили письменные пояснения, согласно которым в действиях ООО «ЭЛ-Контракт» отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства, такое требование, как наличие «Мобильного приложения – Интерактивная карта ЭЛ-Контракт», ошибочно прописано заказчиком (Постоянным представительством Республики Хакасия) и не может свидетельствовать о заключенном антиконкурентном соглашении между Постоянным представительством Республики Хакасия и ООО «ЭЛ-Контракт».

На заседании комиссии 14.10.2020 представитель Постоянного представительства Республики Хакасия поддержала позицию, изложенную ранее в письменных пояснениях от 27.08.2020 № ППХ-101-ЛЛ.

Представитель ООО «ЭЛ-Контракт» также поддержала позицию, изложенную ранее в письменных пояснениях от 27.08.2020 № 85-Н/2020 и от 07.10.2020 № 85-Н/2020.

Из анализа представленных документов и сведений комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия установлены следующие фактические и иные обстоятельства дела.

29.03.2019 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет опубликована закупка № 0380200000119001495 о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку горюче-смазочных материалов для нужд Постоянного представительства Республики Хакасия.

Начальная (максимальная) цена контракта 1 362 732 рублей.

Объектом закупки № 0380200000119001495 является поставка горюче-смазочных материалов.

В обоснование начальной (максимальной) цены контракта представлены три коммерческих предложения, а именно: ООО «Центральная Процессинговая Компания», ООО «ОЙЛ» и ООО «Эл-Контракт».

На участие в закупке подали свои заявки ООО «Инфорком-сеть» и ООО «Эл-Контракт». По результатам проведенных торгов победителем признано ООО «Эл-Контракт». Цена заключенного контракта составила 1 158 322,20 рублей.

В Техническом задании аукциона №0380200000119001495 на поставку горюче-смазочных материалов для нужд Постоянного представительства Республик Хакасия указано следующее:

«Поставка ГСМ по электронным топливным картам, в том числе в исполнении ЧИП – брелок, для заправки в безоператорном режиме топливом автотранспортных средств Полномочного представительства Республики Хакасия в Российской Федерации в 2019 году;

Условия поставки товаров:

- Формат карт: электронная топливная карта с встроенным микропроцессором (ЧИП), с персональным ПИН-кодом, с дистанционным управлением.
- Поставка ГСМ осуществляется с использованием электронных топливных карт, в том числе в исполнении ЧИП – брелок, (далее «Карта») через внешний терминал без участия оператора (принцип-банкомата).
- Общее количество АЗС в г. Москве и Московской области для поставки топлива для нужд Полномочного представительства Республики Хакасия в Российской Федерации должно быть не менее 180 станций.
- Количество автоматизированных АЗС, производящих отпуск топлива в безоператорном режиме должно быть не менее 80 (восемьдесят) единиц на территории Москвы

(в пределах МКАД), не менее 40 (сорока) АЗС в Московской области.

- Поставка топлива осуществляется на автоматизированных АЗС г. Москвы и Московской области круглосуточно.
- Карты выдаются без оплаты залоговой стоимости и в необходимом количестве по запросу Заказчика;
- Изготовление карт, взамен вышедших из строя без

дополнительной оплаты.

- Работы по картам, связанные с блокированием или разблокированием карт без дополнительной оплаты.
- Изменение состояния карт (установка лимитов, изменение размеров лимитов на картах, смена сортов топлива) без дополнительной оплаты и без посещения офиса Поставщика (дистанционное управление состоянием карт).
- Блокирование карт по требованию Заказчика, в том числе как утерянных карт, по телефонному звонку Заказчика;
- Экстренная блокирование карт, в случае утери карт, через личный кабинет (ресурс дистанционного блокирования карт) во вне рабочие часы офиса Поставщика).
- Информирование об остатке денежных средств, запланированных для реализации по договору (контроль цены договора- обязателен).
- Оказание информационно-технических услуг по договору без оплаты комиссионных за предоставленные услуги
- Предоставления кредитной линии (over-draft) с отсрочкой платежа на срок до 15 дней без изменений условий Контракта
- Предоставление оригиналов отчетных документов в сроки, установленные законодательством РФ;
- Наличие услуги «Интернет-Отчет» - «Личный кабинет» для:

- получения оперативной информации (on-line) по расходованию денежных средств и произведенным заправкам автотранспорта по электронным картам;

- получения оперативной информации об оформленных за отчетный период (месяц) документов по отпуску топлива, в том числе: счетов, накладных, счета-фактуры, подробного отчета по каждой карте;

- **Наличие ресурса «Мобильное приложение – интерактивная карта «ЭЛ-Контракт» для определения расположения безоператорных АЗС в Московском регионе».**

Однако необходимо отметить, что Постоянным представительством Республики Хакасия для формирования начальной (максимальной) цены контракта был направлен запрос в адрес хозяйствующих субъектов без указания последнего пункта технического задания, а именно «наличие ресурса «Мобильное приложение – интерактивная карта «ЭЛ-Контракт» для определения расположения безоператорных АЗС в Московском регионе».

13.05.2019 г. между Постоянным представительством и ООО «ЭЛ-Контракт» заключен государственный контракт № Ф.2019.217234 на поставку горюче-смазочных материалов для нужд Постоянного представительства Республики Хакасия.

Изучив пояснения лиц, участвующих в деле № 019/01/17-115/2020 о нарушении антимонопольного законодательства, исследовав материалы дела, комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Конституции Российской Федерации экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию, не допускается.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции настоящий Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации.

Согласно части 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции целями настоящего федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или

организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В силу пункта 7 статьи 4 Закона 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.

Согласно [пункту 17 статьи 4](#) Закона о защите конкуренции признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

В силу пункта 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии с пунктом 1 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: 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.

Нормами части 1 статьи 1 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) установлено, что данный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в части, касающейся: планирования закупок товаров, работ, услуг; определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей); заключения гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, а также бюджетным учреждением, государственным, муниципальным унитарными предприятиями, за исключением федеральных государственных унитарных предприятий, имеющих существенное значение для обеспечения прав и законных интересов граждан Российской Федерации, обороноспособности и безопасности государства, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации по согласованию с Администрацией Президента Российской Федерации, либо иным юридическим лицом в соответствии с частями 1, 2.1, 4 и 5 статьи 15 настоящего Федерального закона (далее - контракт); особенностей исполнения контрактов; мониторинга закупок товаров, работ, услуг; аудита в сфере закупок товаров, работ, услуг; контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - контроль в сфере закупок).

Согласно положениям статьи 6 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок основывается на принципах

открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

Контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем). Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок (статья 8 Закона о контрактной системе).

На основании изложенного нормы Закона о контрактной системе направлены на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок, они запрещают заказчикам и их должностным лицам, а также участникам закупок совершать действия, которые противоречат требованиям действующего законодательства и приводят к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В связи с чем, в адрес организаций (ПАО НК «Ростефть», ПАО «Газпромнефть-Корпоративные продажи», ПАО «Лукойл»), осуществляющих поставку горюче-смазочных материалов в г. Москве и Московской области направлены запросы о возможности участия в торгах на поставку горюче-смазочных материалов для нужд Постоянного представительства Республики Хакасия в соответствии с вышеуказанным техническим заданием.

22.11.2019 (вх. № 6537) от ПАО «НК «Роснефть» поступили письменные

пояснения, согласно которым Общество готово обеспечить поставку ГСМ для нужд Постоянного представительства Республики Хакасия на территории г. Москва и Московской области, однако исходя из требований технического задания имеются существенные ограничения на участие в торгах путем наложения ограничений на количество безоператорных АЗС и применения «Мобильного приложения – интерактивная карта «ЭЛ-Контракт», что ограничивает круг участников торгов, делая данную закупку неконкурентной.

Аналогичные письменные пояснения поступили 25.11.2019 (вх. № 6560) от ПАО «Газпромнефть-Корпоративные продажи».

Комиссия Хакасского УФАС России проанализировала закупки Постоянного представительства на поставку горюче-смазочных материалов для нужд Постоянного представительства Республики Хакасия с 2017 года по 2020 года и установила следующее.

В 2017 г. Постоянным представительством Республики Хакасия было проведено два аукциона на поставку горюче-смазочных материалов для нужд Постоянного представительства Республики Хакасия (извещения №№ 0380200000117002175, 0380200000116006019).

В 2018 г. был проведен аналогичный аукцион (извещение № 0380200000118000103).

Необходимо отметить, что в 2017 и 2018 гг. технические задания не содержали подробных требований поставщику горюче-смазочных материалов:

«Товар должен соответствовать

- ГОСТ 51866-2002 «Топлива моторные. Бензин неэтилированный. Технические условия»

Ввиду того, что технические регламенты, стандарты и иные требования, предусмотренные законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, не могут в полной мере охватить все необходимые заказчику функциональные, технические, качественные, эксплуатационные характеристики объекта закупки, в том числе товара (материала), используемого при выполнении работ и оказании услуг, документация содержит иные показатели, требования, условные обозначения и терминологию».

Победителями электронных аукционов были: ООО «Инфорком-Сеть», ООО «Центральная Процессинговая Компания», ООО

«Технологический Процессинг и Сервис».

В 2019 г. проведено два электронных аукционов (извещения №№ 0380200000119001495, 0380200000119006952).

В 2020 г. было проведено также два электронных аукциона на поставку на поставку горюче-смазочных материалов для нужд Постоянного представительства Республики Хакасия (извещения №№ 0380200000120000914, 0380200000120003139).

Технические задания электронных аукционов на поставку горюче-смазочных материалов для нужд Постоянного представительства Республики Хакасия в 2019, 2020 гг. содержат расширенные требования к поставщику горюче-смазочных материалов и автозаправочным станциям. Обязательными требованиями являются безоператорное обслуживание и необходимое количество автозаправочных станций в г. Москва и Московской области.

Требования о наличии мобильного приложения «ЭЛ-Контракт» содержалось только в спорном аукционе (извещение № 0380200000119001495).

Необходимо отметить, что с 2019 г. победителем всех вышеуказанных электронных аукционов является ООО «ЭЛ-Контракт».

Постоянное представительство Республики Хакасия полагает, что в его действиях отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства, поскольку в адрес Представительства не поступали жалобы, запросы на разъяснения аукционной документации спорного аукциона.

Вместе с тем, отсутствие жалоб или запросов на разъяснения аукционной документации не свидетельствует о наличии или об отсутствии в действиях заказчика или участника электронных аукционов нарушения антимонопольного законодательства.

ООО «ЭЛ-Контракт» считает, что включение в техническое задание аукционной документации определённого количества безоператорных автозаправочных станций и наличия мобильного приложения «ЭЛ-Контракт» не приводит к ограничению конкуренции, поскольку в спорном электронном аукционе участвовало ООО «Инфорком-Сеть», заявка которого была допущена заказчиком.

Однако исходя из требований аукционной документации, содержание заявок на участие в электронном аукционе на поставку

горюче-смазочных материалов для нужд Постоянного представительства Республики Хакасия соответствовало требованиям аукционной документации. Таким образом, оснований для отклонения заявки ООО «Инфорком-Сеть» у заказчика не имелось.

Кроме того, исходя из письменных пояснений Постоянного представительства Республики Хакасия включение в техническое задание документации электронного аукциона (извещение № 0380200000119001495) на поставку горюче-смазочных материалов для нужд Постоянного представительства Республики Хакасия требований о наличии у участника аукциона электронных топливных карт, в том числе в исполнении ЧИП-брелока, для заправки в безоператорном режиме топливом автотранспортных средств Представительства и ресурса «Мобильное приложение – интерактивная карта «ЭЛ-Контракт» для определения расположения безоператорных АЗС в Московском регионе» обусловлено, тем что данное мобильное приложение позволяет водителю Постоянного представительства Республики Хакасия оперативно отследить ближайшие АЗС к месту нахождения автомобиля, проложить маршрут к выбранной АЗС с учетом актуальной информации о ситуации на дорогах г. Москвы.

Исходя из представленных сведений ООО «Инфорком-Сеть», ПАО «НК «Роснефть», ПАО «Газпромнефть-Корпоративные продажи» также оказывают услуги на безоператорных автозаправочных станциях и владеют аналогичными мобильными предложениями, которые в свою очередь, также обеспечивают стабильную работу водителям.

Постоянное представительство Республики Хакасия и ООО «ЭЛ-Контракт» полагают, что в действиях данных лиц отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства, поскольку «Мобильное приложение – интерактивная карта «ЭЛ-Контракт» находится в свободном доступе.

По результатам осмотра мобильного приложения «ЭЛ-Контракт» установлено, что данное приложение содержит сведения о нахождении автозаправочных станций, на которых осуществляется безоператорное обслуживание водителей, а также с помощью приложения можно проложить маршрут до данных автозаправочных станций, которые, в свою очередь, являются партнерами ООО «ЭЛ-Контракт».

Таким образом, мобильное приложение «ЭЛ-Контракт» является

актуальным только для клиентов ООО «ЭЛ-Контракт», поскольку оно содержит сведения об автозаправочных станциях, которые являются партнерами ООО «ЭЛ-Контракт».

Исходя из вышеизложенного антимонопольного органа приходит к выводу, что любой участник торгов, за исключением ООО «ЭЛ-Контракт», победивший в спорной закупке, для исполнения заключенного государственного контракта должен был стать клиентом ООО «ЭЛ-Контракт», и был бы ограничен теми автозаправочными станциями, где действуют электронные карты Общества, что недопустимо и ограничивает конкуренцию.

Как указывалось ранее, в июле 2020 г. инспекцией антимонопольного органа проведены внеплановые выездные проверки в отношении Постоянного представительства Республики Хакасия и ООО «ЭЛ-Контракт».

По результатам проведенной внеплановой выездной проверки выявлена электронная переписка между Постоянным представительством Республики Хакасия и ООО «ЭЛ-Контракт», а именно обществом в адрес Представительства направлен пакет документов для использования их в качестве образца при формировании аукционной документации для закупки горюче-смазочных материалов для нужд Постоянного представительства Республики Хакасия.

В ходе проведения проверки инспекцией выявлена переписка между ООО «ЭЛ-Контракт» и Постоянным представительством Республики Хакасия относительно проведения электронного аукциона на поставку горюче-смазочных материалов для нужд Постоянного представительства Республики Хакасия.

Вместе с тем, согласно части 1 статьи 46 Закона о контрактной системе проведение переговоров заказчиком, членами комиссий по осуществлению закупок с участником закупки в отношении заявок на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), окончательных предложений, в том числе в отношении заявки, окончательного предложения, поданных таким участником, не допускается до выявления победителя указанного определения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Исходя из представленных возражений на заключение об обстоятельствах дела Постоянного представительства Республики

Хакасия, следует, что запрет на переписку заказчика с участником закупки в отношении заявок на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), окончательных предложений, в том числе в отношении заявки, окончательного предложения, поданных таким участником, ограничен до выявления победителя определения поставщика (заказчика, исполнителя).

В свою очередь, переписка между Постоянным представительством Республики Хакасия и ООО «ЭЛ-Контракт» относительно направления пакета документов для использования их в качестве образца при формировании аукционной документации для закупки горюче-смазочных материалов осуществлялась 31.10.2019 г., между тем, спорный аукцион проводился в период с 29.03.2019 по 18.04.2019.

Таким образом, выявленная в результате проведенной выездной внеплановой проверки переписка не может свидетельствовать о достигнутом соглашении между Постоянным представительством Республики Хакасия и ООО «ЭЛ-Контракт», которые привели к созданию преимущественных условий для Общества.

Кроме того, Постоянное представительство Республики Хакасия полагает, что указанное в аукционной документации требование об определенном количестве безоператорных АЗС не создавало преимущественных условий для ООО «ЭЛ-Контракт», поскольку на участие в рассматриваемой закупке было подано 2 заявки (ООО «ЭЛ-Контракт» и ООО «Инфорком-Сеть»).

Согласно первой части заявки, ООО «Инфорком-Сеть» сообщило о согласии на поставку товаров, соответствующих требованиям документации по аукциону на право заключения государственного контракта – на поставку нефтепродуктов.

Частью 16 статьи 68 Закона о контрактной системе установлено, что в случае, если участником электронного аукциона предложена цена контракта, равная цене, предложенной другим участником такого аукциона, лучшим признается предложение о цене контракта, поступившее раньше.

Согласно протоколу № 2 от 16.04.2019 победителем по итогам прошедшего аукциона признано ООО «ЭЛ-Контракт», предложившее цену контракта – 1 158 322,20 руб., и подавшее заявку раньше.

Таким образом, Постоянное представительство Республики Хакасия полагает, что требование в аукционной документации по количеству

безоператорных АЗС не создавало преимущественных условий для ООО «ЭЛ-Контракт».

Аналогичную позицию по вышеуказанным доводам поддерживает ООО «ЭЛ-Контракт» в своих возражениях на заключение об обстоятельствах дела.

Кроме того, ООО «ЭЛ-Контракт» полагает, что в случае победы ООО «Инфорком-сеть» в спорном аукционе, Общество исполняло бы условия контракта в соответствии с техническим заданием и используя мобильное приложение ООО «Инфорком-сеть», поскольку наличие в аукционной документации требований к мобильному приложению «ЭЛ-Контракт» указано ошибочно специалистом контрактной службы заказчика.

Вместе с тем, в соответствии с частью 1 статьи 95 Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением установленных законодательством случаев.

Изменение основных требований технического задания к аукционной документации законодательством о контрактной системе не предусмотрено.

В соответствии со статьей 34 Закона о контрактной системе, контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно части 4 статьи 7.32 КоАП РФ изменение условий контракта, в том числе увеличение цен товаров, работ, услуг, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных частью 4.1 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - двухсот тысяч рублей.

Также ООО «ЭЛ-Контракт» пояснило, что в аукционной карте в пункте 41 указывается, что предметом контракта является поставка товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения в случаях, указанных в части 9 статьи 37 Закона о контрактной системе. В спорном электронном аукционе мог принять участие любой поставщик, в том числе ПАО НК «Роснефть», ПАО «Газпромнефть-Корпоративные продажи», ПАО «Лукойл», в случае если они изъявили такое желание и совершили подачу заявки. Неподача заявки вышеуказанными компаниями на участие в спорном аукционе не может быть доказательством ограничения конкуренции. Жалоб на положения документации со стороны предполагаемых участников не поступало. Вышеуказанные компании обладают всеми требованиями, указанными в техническом задании, имеют широкую сеть АЗС в Московском регионе, в том числе и безоператорные АЗС, а также имеют свои навигационные аналоги (мобильные приложения).

Постоянное представительство Республики Хакасия допустило всех участников, изъявивших желание поставить топливо, независимо от того, что оба участника аукциона не полностью соответствовали требованиям технического задания.

Рассмотрев доводы ответчиков, Комиссия антимонопольного органа приходит к следующему выводу.

Исходя из смысла антиконкурентного соглашения, в обязательном порядке подразумевается наличие волеизъявления на осуществление действий, направленных на заключение или реализацию такого соглашения со стороны всех субъектов. Однако в представленных материалах недостаточно доказательств, свидетельствующих об антиконкурентном соглашении, заключенном между Постоянным представительством Республики Хакасия и ООО «ЭЛ-Контракт».

Вместе с тем, конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Закона о контрактной системе, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к

необоснованному ограничению числа участников закупок.

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок установлен запрет на включение в аукционную документацию требований к товарам, информации, работам, услугам, которые влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Согласно статье 64 Закона о контрактной системе в сфере закупок документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 данного Федерального закона.

Из правового содержания приведенных норм законодательства следует, что обоснование заказчиком закупки должно соответствовать требованиям о недопустимости ограничения количества потенциальных участников закупки.

В соответствии с пунктом 2 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 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.

Вместе с тем, в аукционной документации рассматриваемой закупки изложены требования к участникам о наличии мобильного приложения «Эл-Контракт».

Таким образом, условия аукционной документации свидетельствуют о том, что по существу они направлены на исключение допуска на рынок по оказанию данных услуг любых иных участников, кроме лица, которое владеет мобильным приложением «ЭЛ-Контракт».

На основании изложенного, по результатам анализа представленных документов, Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия усматривает в действиях Постоянного

представительства Республики Хакасия нарушение пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, в связи с чем, считает необходимым переквалифицировать действия Постоянного представительства Республики Хакасия с пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции на пункт 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, в отношении ООО «ЭЛ-контракт» прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Ввиду того, что на момент принятия настоящего решения Контракт на поставку горюче-смазочных материалов для нужд Постоянного представительства Республики Хакасия исполнен, у Комиссии Хакасского УФАС России отсутствуют основания для выдачи обязательного для исполнения предписания.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Переквалифицировать рассматриваемые Комиссией антимонопольного органа действия Постоянного представительства Республики Хакасия с пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции на пункт 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
2. Прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «ЭЛ-Контракт» в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях Общества.
3. Признать Постоянное представительство Республики Хакасия (ИНН 7704091487) нарушившим положения пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции в части создания Представительством ООО «ЭЛ-Контракт» преимущественных условий участия в торгах (закупка №0380200000119001495) на поставку горюче-смазочных материалов для нужд Постоянного представительства Республики Хакасия.
4. Предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства Постоянному представительству Республики Хакасия не выдавать.
5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хакасского УФАС России для возбуждения в отношении

Постоянного представительства Республики Хакасия дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель
комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

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