Исх. №СП-05/12639 от 26.08.2019

Председатель Комиссии Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства <…> – (должностное лицо);

УСТАНОВИЛ:

В соответствии со ст. 22 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган призван обеспечивать государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства, выявлять нарушения антимонопольного законодательства, принимать меры по прекращению нарушений антимонопольного законодательства и привлекать к ответственности за такие нарушения; предупреждать монополистическую деятельность, недобросовестную конкуренцию, другие нарушения антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами.

В целях реализации своих функций и целей, административный орган наделен рядом полномочий, определенных ст. 23 Закона о защите конкуренции, в числе которых - недопущение действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

В соответствии с п. 6 Положения о Территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного Приказом Федеральной антимонопольной службы № 649/15 от 23.07.2015 территориальный орган Федеральной антимонопольной службы осуществляет функции по контролю за соблюдением антимонопольного законодательства.

Территориальный орган ФАС России имеет право возбуждать и рассматривать дела о нарушениях антимонопольного законодательства (п. 6.4 Положения), выдавать предписания, обязательные для исполнения юридическими и физическими лицами, территориальными органами федеральных органов исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления, в случаях, предусмотренных антимонопольным законодательством (п. 6.5.1 Положения).

На основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан от 21.02.2019 №01/98-пр «О проведении внеплановой выездной и документарной проверки» была проведена внеплановая документарная и выездная проверка в отношении ООО «РСК»(ИНН 1660200738, 420097, РТ, г.Казань, ул.Зинина, д.10, оф.401).

По результатам проведенной проверки Управлением установлено следующее.

В ходе изучения оборотно-сальдовой ведомости ООО «РСК» по счету 60 (расчеты с поставщиками и подрядчиками) за 2017г., 2018г., 2019г. установлено наличие расчетов на крупные суммы с ПАО «Камгэсэнергострой».

В частности, в 2017 году ООО «РСК» оплатило ПАО «Камгэсэнергострой» сумму в размере 620 047 040,58 рублей (при этом, ПАО в установленный период выполнило работ на 767 425 523,26 рублей), в 2018 году - сумму в размере 131 494 201,62 рублей.

Вместе с тем, между ООО «РСК» и ПАО «Камгэсэнергострой» отсутствуют договоры, заключенные в 2016г., 2017г., 2018г. Установлено наличие 3-х договоров подряда, заключенных в 2014 и 2015 годах (договоры подряда на строительство объекта №39/з от 24.10.2014г. – сумма договора 240 865 800,67 рублей, №38/з от 24.10.2014г. – сумма договора 234 055 011,38 рублей, №32/з от 08.04.2015г. – сумма договора 503 817 047,38 рублей). При этом, согласно графику выполнения работ, указанному в приложениях №1 к договорам, сроки выполнения работ по договорам №38/з от 24.10.2014г., №39/з от 24.10.2014г. истекли 10 июля 2015г., сроки выполнения работ по договору №32/з от 08.04.2015г. истекли 30.06.2015г.

Согласно п.4.8 и п.4.9 вышеуказанных договоров, оплата по договорам производится в размере 98% от стоимости работ, указанной в п.4.1 договоров с момента завершения всех работ на Объектах.

Таким образом, установлено, что после окончания сроков действия договоров, и несмотря на нарушение сроков его исполнения (в отсутствии принятия соответствующих мер реагирования со стороны заказчика), ПАО «Камгэсэнергострой» в отсутствие каких-либо дополнительных соглашений продолжало выполнять в 2017г., 2018г. работы по заключенным договорам, а ООО «РСК» продолжало осуществлять оплату за выполненные работы по договорам 2015-2016 годов.

На основании части 1 статьи 2 Закона 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.

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках, Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Целями регулирования Закона о закупке являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с ч.2 ст.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» определяет, что целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения

потребностей юридических лиц, в товарах, работах, услугах, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии со ст.3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики должны руководствоваться следующими принципами:

1) информационная открытость закупки;

2) равноправием, справедливостью, отсутствием дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) целевой и экономически эффективным расходованием денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствием ограничения допуска к участию в закупке путем установления не измеряемых требований к участникам закупки.

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 приводят к ограничению конкуренции.

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках в случае, если при заключении и исполнении договора изменяются объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в протоколе, составленном по результатам закупки, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий.

Таким образом, союз «или», используемый в норме части 5 статьи 4 Закона о закупках говорит о том, что изменение нескольких характеристик договора в совокупности (объем, цена, срок) невозможно.

Согласно выводам судов 3 инстанций (судебное дело № А07-3718/2016) изменение объема поставки товара, увеличение стоимости товара и изменение порядка поставки товаров в дополнительных соглашениях по сравнению с указанными характеристиками в договоре поставки является фактически проведением новой закупки товара на совершенно иных условиях без соблюдения требований Закона о закупках.

В тех случаях, когда требуется проведение конкурентных торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Таким образом, в действиях ООО «РСК» и ПАО «Камгэсэнергострой» содержатся признаки нарушения ч.4 ст.11 Закона о защите конкуренции, согласно которой запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

На основании вышеизложенного издан Приказ Татарстанского УФАС России от 16.08.2019г. № 01/349-к о возбуждении дела №016/01/11-1242/2019 в отношении ООО «РСК» (ИНН 1660200738) и ПАО «Камгэсэнергострой» (ИНН: 1650007171) по признакам нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в достижении и исполнении устного соглашения, реализация которого привела к ограничению конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело №016/01/11-1242/2019 к рассмотрению на 26 сентября 2019 года в 11 часов 00 минут по адресу: 420021, РТ, г. Казань, ул. Московская, 55, 2 этаж, зал заседаний.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела №016/01/11-928/2019 в качестве ответчика:

-ООО «РСК»(ИНН 1660200738, 420097, РТ, г.Казань, ул.Зинина, д.10, оф.401);

- ПАО «Камгэсэнергострой» (ИНН: 1650007171, 423807, РТ, г. Набережные Челны, ул.Гидростроителей, д.17).

3.В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» ПАО «Камгэсэнергострой» (ИНН: 1650007171) в срок до 15 сентября 2019 года представить документы и материалы согласно нижеуказанному перечню:

3.1 письменные пояснения по факту нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в достижении и исполнении устного соглашения, реализация которого привела к ограничению конкуренции;

3.2 учредительные документы ВАШЕЙ ОРГАНИЗАЦИИ, в том числе устав ВАШЕЙ ОРГАНИЗАЦИИ в редакции, действующей на момент получения настоящего определения, выписку из ЕГРЮЛ по состоянию на момент получения настоящего определения;

3.3 сведения о группе лиц ВАШЕЙ ОРГАНИЗАЦИИ по состоянию на 2014г.- 2019г. в соответствии со ст. 9 Закона о защите конкуренции, в форме, утвержденной Приказом ФАС РФ №293 от 20.11.2006г. «Об утверждении формы представления перечня лиц, входящих в одну группу лиц»;

3.4 информацию (в форме справки за подписью руководителя организации) о сумме выручки Вашей организации за 2014г.- 2019г. года (руб., с НДС и без НДС) с разбивкой суммы выручки по видам деятельности и приложением копии отчета о прибылях и убытках за указанный период, либо копии налоговой декларации;

3.5 информацию о торгах, в которых принимала участие ВАША ОРГАНИЗАЦИЯ в 2014 – 2019г. Информацию представить в виде следующей таблицы.

Номер извещения	Дата проведения	Начальная максимальная цена	Ваше последнее ценовое	Результат торгов (признан или не признан

			предложение	победителем)

информацию об исполнении контрактов, заключенных по результатам проведения торгов за период с 2014 по 2019 года (информацию представить в виде таблицы);

информацию о фактическом местонахождении ВАШЕЙ ОРГАНИЗАЦИИ в период с 2014 года по дату получения данного Определения, с приложением правоустанавливающих документов, подтверждающих право пользования помещениями (например, свидетельство о праве собственности, договор аренды и т.д.) и платежных документов, подтверждающих оплату по данным правоустанавливающим документам;

штатную расстановку Вашей организации по состоянию на 01.01.2014г.- 01.01.2019г. (с расшифровкой фамилий и должностей сотрудников);

копии всех имеющихся у Вашей организации договоров со вторым ответчиком по делу №016/01/11-1242/2019, со всеми приложениями, дополнительными соглашениями, актами, спецификациями к договорам.

3.10 копии документов, подтверждающих исполнение и оплату по вышеуказанным договорам, указанным в пункте 3.9 данного Определения (акты сдачи-приемки оказанных услуг /выполнения обязательств, платежные поручения, квитанции и др.);

3.11 Копии всех договоров,со всеми приложениями и дополнениями, заключенных ПАО «Камгэсэнергострой» в целях исполнения договоров подряда, заключенных с ООО «РСК».

4. В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» ООО «РСК» (ИНН 1660200738) в срок до 15 сентября 2019 года представить документы и материалы согласно нижеуказанному перечню:

4.1 письменные пояснения по факту нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в достижении и исполнении устного соглашения, реализация которого привела к ограничению конкуренции;

4.2 копии всех имеющихся у Вашей организации договоров со вторым ответчиком по делу №016/01/11-1242/2019, со всеми приложениями, дополнительными соглашениями, актами, спецификациями к договорам.

4.3 копии документов, подтверждающих исполнение и оплату по вышеуказанным договорам, указанным в пункте 4.2 данного Определения (акты сдачи-приемки оказанных услуг /выполнения обязательств, платежные поручения, квитанции и др.).

Документы представляются сопроводительным письмом в виде надлежащим образом заверенных копий с приложением реестра представляемых документов. Представляемые документы подшиваются, брошюруются и скрепляются печатью.

В случае отсутствия или невозможности представления документов и (или) информации согласно запрашиваемому перечню следует письменно сообщить об этом с указанием причин отсутствия или невозможности представления.

Информация, составляющая коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну, представляется в антимонопольный орган в соответствии с требованиями статей 25, 26 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Непредставление информации, предусмотренной антимонопольным законодательством, или представление заведомо недостоверных сведений в антимонопольный орган влечет привлечение к административной ответственности, предусмотренной частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При представлении документов, информации ссылка на номер дела обязательна.

Разъясняю, что согласно ст. 43 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» лица, участвующие в деле о нарушении антимонопольного законодательства, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме Комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле.

Согласно п. 1 Примечания к ст. 14.32 КоАП РФ, лицо добровольно заявившее в федеральный антимонопольный орган или его территориальный орган о заключении им недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо об осуществлении недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий, освобождается от административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные частями 1 - 4, 6 и 7 настоящей статьи, при выполнении в совокупности следующих условий:

на момент обращения лица с заявлением антимонопольный орган не располагал соответствующими сведениями и документами о совершенном административном правонарушении;

лицо отказалось от участия или дальнейшего участия в соглашении либо от осуществления или дальнейшего осуществления согласованных действий;

представленные сведения и документы являются достаточными для установления события административного правонарушения.

Освобождению от административной ответственности подлежит лицо, первым выполнившее все условия, предусмотренные настоящим примечанием.

Явка представителей с надлежаще оформленной доверенностью на участие в рассмотрении дела №016/01/11-1242/2019 в Татарстанском УФАС России обязательна.

<…> (должностное лицо)