

Резолютивная часть решения оглашена - 29 декабря 2015 года

В полном объеме решение изготовлено - 20 января 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: - заместитель руководителя управления,

члены Комиссии: - заместитель руководителя, - специалист-эксперт информационно-аналитического отдела,

рассмотрев дело №18/06-2015, возбужденное по признакам нарушения КГУП «Примтеплоэнерго» и ООО «Транс Оил Груп» пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в поддержании цен на торгах,

при участии:

от заявителя:

ООО «НК «Союз Петролеум» -

от ответчиков:

КГУП «Примтеплоэнерго» -

ООО «Транс Оил Груп» -

от заинтересованных лиц:

Департамента по жилищно-коммунальному хозяйству и топливным ресурсам Приморского края -

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Управление, Приморское УФАС России) поступило на рассмотрение обращение ООО «НК «Союз Петролеум», а также материалы из прокуратуры Приморского края и прокуратуры города Владивостока о нарушении КГУП «Примтеплоэнерго» и ООО «Транс Ойл Груп» антимонопольного законодательства при проведении в марте 2015 года запроса предложений на право заключения договора на поставку мазута топочного М-100 (извещение №31502165859).

Рассмотрев представленные материалы, Управление установило признаки

нарушения антимонопольного законодательства в действиях КГУП «Примтеплоэнерго» (ИНН 2536112729) и ООО «Транс Оил Груп», выразившегося в заключении соглашения, запрещенного статьей 11 Закона о защите конкуренции, которое привело к поддержанию цены на торгах.

Приказом Приморского УФАС России от 05.08.2015 № 195 было возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № 18/06-2015 по признакам нарушения КГУП «Примтеплоэнерго» (ИНН 2536112729) и ООО «Транс Оил Груп» (ИНН 2524124208) пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Определением о назначении дела №18/06-2015 от 06.08.2015 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению рассмотрение дела было назначено на 17.09.2015.

Определением от 17.09.2015 (исх. №6875/06-4 от 21.09.2015) рассмотрение дела отложено на 12.10.2015.

Определением от 15.10.2015 (исх. №7463/06-3 от 15.10.2015) рассмотрение дела отложено на 11.11.2015.

Определением от 11.11.2015 (исх. №8155/06-4 от 12.11.2015) рассмотрение дела отложено на 16.12.2015 и к рассмотрению дела в качестве заинтересованного лица был привлечен Департамент по жилищно-коммунальному хозяйству и топливным ресурсам Приморского края.

Определением от 16.12.2015 (исх. №9170/06-4 от 16.12.2015) рассмотрение дела отложено на 29.12.2015.

Определением от 03.11.2015 (исх. №7855/06-3 от 03.11.2015) срок рассмотрения настоящего дела продлён до 05.05.2016.

Согласно информации, предоставленной заявителем, между КГУП «Примтеплоэнерго» и ООО «Транс Оил Груп» в феврале-марте 2015 года была достигнута договоренность на поставку 5000 тонн мазута в котельные Находкинского городского округа краевого предприятия.

5000 тонн мазута были поставлены в котельные без заключения какого-либо договора поставки с ООО «Транс Оил Груп», в том числе отдельно от договора перевалки нефтепродуктов, который был заключен между организациями. С целью легализации оплаты за вышеуказанную поставку в марте 2015 года должностными лицами КГУП «Примтеплоэнерго» было опубликовано извещение о проведении запроса предложений на право заключения договоров на поставку мазута топочного марки М-100 для нужд краевого предприятия.

За день до окончания срока подачи заявок 01.04.2015 ООО «НК «Союз Петролеум» предоставило свою заявку с ценовым предложением. Так как цена, предложенная в заявке ООО «НК «Союз Петролеум», была ниже цены, предложенной другими участниками, в том числе ООО «Транс Оил Груп», краевое предприятие после окончания срока подачи заявок внесло в документацию существенные изменения по условиям оплаты и объемам.

Внесение изменений в документацию, по мнению ООО «НК «Союз Петролеум», после окончания срока подачи заявок было произведено

КГУП «Примтеплоэнерго» в целях ограничения (устранения) конкуренции, для того, чтобы не заключать договор поставки с ООО «НК «Союз Петролеум», а заключить его с конкретным поставщиком, который уже осуществил поставку мазута в котельные краевого предприятия.

В ходе подготовки и рассмотрения дела №18/06-2015 ответчики в своих письменных и устных пояснениях фактов нарушения антимонопольного законодательства не признали.

Суть пояснений ответчиков сводится к следующему:

- ООО «Транс Оил Груп» - *«В представленных Заявителем документах отсутствуют доказательства противоправного поведения участников торгов, достижения хозяйствующими субъектами договоренности (соглашения), направленного на поддержание цены на торгах».*

«Заявителем не представлено доказательств, которые бы свидетельствовали о заключении соглашения (договоренности) участников, в устной или письменной форме. Не представлены доказательства информационного обмена между ответчиками, отсутствие их общей заинтересованности, означает невозможность достижения соглашения между организациями».

«... если рассматривать в отдельности все этапы конкурса (подготовка конкурсной документации, подготовка и оценка заявок, проведение конкурса, заключение контракта), заключенные сделки, вышеперечисленные действия ответчиков, все этапы и действия совершены в рамках гражданского законодательства и законодательства о закупках, либо с незначительными отклонениями от установленных процедур».

«Принимая участие во всех этапах конкурса, результатом которого стало заключение сделок, можно сделать вывод о том, что действия ответчиков преследовали цель экономии бюджетных средств, конкурентной борьбы и добросовестной предпринимательской деятельности».

- КГУП «Примтеплоэнерго» - считает, что запрос предложений на право заключения договора на поставку мазута топочного М-100 (извещение №31502165859) проведен в соответствии с требованиями утвержденного Положения о закупках и Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». Внесение изменений в документацию по проведению запроса предложений со 100% предоплаты на отсрочку платежа не менее 90 дней обусловлено ухудшившимся на момент проведения закупки экономическим положением предприятия. Указанные изменения не меняют предмет закупки, не создают кому-либо преимуществ участия в закупке.

«... так как стоимость мазута на товарно-сырьевой бирже на момент внесения изменения в закупку снизилась до 11700 рублей (в сравнении на момент согласования закупки стоимость 1 тонны мазута составляла 14313 рублей), проведение закупки на условиях 100% предоплаты по цене 20500 рублей за тонну явилось бы необоснованным действием предприятия, противоречащим одной из основных целей Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров,

работ, услуг отдельными видами юридических лиц» - эффективному использованию денежных средств. Такие необдуманные действия предприятия в итоге привели бы к заключению договоров по завышенной цене и как следствие нанесли бы значительный финансовый ущерб предприятию».

«... действия ООО «НК Союз Петролиум» по участию в закупке свидетельствовали только о желании общества любым путем сорвать закупку топлива предприятием и отпугнуть подписания договора с победителем».

Исследовав и оценив фактические обстоятельства дела, заслушав доводы и возражения представителей лиц, участвовавших в рассмотрении дела, Комиссия пришла к выводу о наличии заключенного соглашения между организатором торгов (заказчиком) - КГУП «Примтеплоэнерго» и одним из участников - ООО «Транс Оил Групп», целью которого являлось ограничение конкуренции и как следствие поддержание цены на торгах, что является нарушением части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Эти выводы Комиссии основываются на нижеследующем.

Закон о защите конкуренции устанавливает специальные требования к определению соглашения, как волеизъявления хозяйствующих субъектов, отличные от содержащихся в Гражданском кодексе Российской Федерации. Согласно положениям статьи 4 Закона о защите конкуренции, под соглашениями понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в одном или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

При этом факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения по правилам договора, установленным гражданским законодательством (статьи 154, 160, 432, 434 Гражданского кодекса Российской Федерации). Доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения осуществляется на основании анализа поведения участников соглашения с учетом принципов разумности и обоснованности.

При рассмотрении вопроса о заключении антиконкурентного соглашения, запрещенного частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, квалифицирующим признаком выступают реальные или возможные негативные последствия ограничения конкуренции. То есть, в предмет доказывания вменяемого нарушения антимонопольного законодательства в обязательном порядке должно входить установление причинно-следственных связей между совершенными ответчиками конкретными действиями (бездействием) и наступившими вредоносными результатами в виде ограничения конкуренции.

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, конкуренция – это 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.

В соответствии с частью 1 статьи 50 Гражданского кодекса Российской Федерации, частью 1 статьи 2 Федерального закона от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» унитарные предприятия признаются коммерческими организациями, преследующими

извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности.

Основным инструментом, обеспечивающим соперничество хозяйствующих субъектов при осуществлении предпринимательской деятельности, являются торги, которые представляют собой особый способ заключения договора, при котором контрагент выбирается из нескольких претендентов.

Форма торгов определяется собственником продаваемой вещи или обладателем реализуемого имущественного права, если иное не предусмотрено законом. То есть, выбор победителя, с которым должен быть заключен договор, осуществляется в строгом соответствии с законом и правилами, утвержденными организатором торгов (заказчиком).

Пункт 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе, государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

КГУП «Примтеплоэнерго», согласно части 2 статьи 1 Закона о закупках, относится к виду юридических лиц, которые при осуществлении закупочной деятельности должны руководствоваться положениями Закона о закупках, устанавливающими общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принятыми и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупках товаров, работ, услуг КГУП «Примтеплоэнерго» (далее – Положение о закупках) утверждается приказом генерального директора КГУП «Примтеплоэнерго».

Таким образом, закупочная деятельность КГУП «Примтеплоэнерго» должна осуществляться в соответствии с Законом о закупках и Положением о закупках.

Предметом рассмотрения Комиссией Приморского УФАС России являются действия КГУП «Примтеплоэнерго», осуществленные предприятием в период действия Положения о закупках в редакции приказа генерального директора № 71 от 04.03.2015.

Согласно пункту 7.1 Положения о закупках под запросом предложений понимается способ закупки, при котором информация о потребностях в товарах, работах, услугах для нужд предприятия сообщается неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе, документации о закупке. Победителем запроса предложений признается участник, предложивший лучшие условия выполнения договора на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг. Запрос предложений проводится, когда для предприятия важны несколько условий исполнения договора.

Пунктом 7.3.2 Положения о закупках предусмотрено, что запрос предложений проводится независимо от стоимости закупаемых товаров, работ, услуг, если предметом закупки являются нефтепродукты – мазут топочный (М-100, М-40).

Таким образом, КГУП «Примтеплоэнерго» вправе осуществить закупку мазута топочного (М-100, М-40) путем проведения запроса предложений.

24.03.2015 КГУП «Примтеплоэнерго» на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (далее – Официальный сайт) размещено извещение о проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку мазута топочного М-100 (извещение № 31502165859) (далее – Запрос предложений).

Данная закупка была разделена на два лота.

Количество поставляемого товара по лоту №1: 1 500 тонн; начальная (максимальная) цена договора – 26 650 000 рублей; период поставки: март-апрель 2015 года; базис поставки: франко-резервуар котельной ф. «Находкинский».

Количество поставляемого товара по лоту №2: 8 640 тонн; начальная (максимальная) цена договора – 177 120 000 рублей; период поставки: март-апрель 2015 года; базис поставки: франко-станции назначения ст.Новочугуевка (1 860 тонн), ст. Рыбники (480 тонн), ст. Находка (4 800 тонн), ст. Шмаковка (1 500 тонн).

Пунктом 9 информационной карты документации по проведению Запроса предложений было установлено условие о 100% предоплате товара.

В качестве критериев оценки заявок на участие в Запросе предложений заказчиком были установлены: цена договора, опыт работы на рынке поставки топлива (количество лет с момента заключения первого договора на поставку мазута топочного М-100 не выше IV вида, количество исполненных договоров на поставку мазута топочного М-100 не выше IV вида не менее 10 000 тонн по каждому договору за последние пять лет).

Обеспечение заявки на участие в закупке, а также исполнения договора документацией по проведению Запроса предложений не предусматривалось.

Срок окончания подачи заявок на участие в Запросе предложений: 10:00 01.04.2015.

В соответствии с размещенной на Официальном сайте информацией, заказчик 10:05 01.04.2015 (т.е. после окончания срока подачи заявок на участие в Запросе предложений) разместил изменения в документации по проведению Запроса предложений, согласно которым по лоту №2 количество поставляемого товара изменилось и составило – 3 700 тонн; начальная (максимальная) цена договора – 75 850 000 рублей; период поставки: март-апрель 2015 года; базис поставки: франко-станция назначения ст. Находка.

По лоту № 1 условия о количестве, начальной цене и базисе поставки товара остались без изменений.

Вместе с тем, в документации по проведению Запроса предложений Заказчик установил требование об отсрочке платежа (оплаты товара) согласно предложению победителя запроса предложений, но не менее 90 дней от даты поставки, а также дополнительный критерий оценки заявок на участие в закупке «Отсрочка платежа от даты поставки» (пункт 9 информационной карты).

Срок окончания подачи заявок на участие в Запросе предложений: 10:00 06.04.2015.

Как пояснил представитель КГУП «Примтеплоэнерго», участникам, которые на момент внесения вышеуказанных изменений в документацию о закупке подали заявки на участие в Запросе предложений, было предложено внести изменения в такие заявки с учетом изменений закупочной документации, внесенных предприятием, либо отозвать ранее поданные заявки и подать новые.

Как следует из протокола № 1 рассмотрения и оценки заявок от 08.04.2015, на участие в Запросе предложений по лоту № 1 было подано 3 заявки: ООО «Трасн Оил Груп» (подана 26.03.2015), ООО «Партер-ДВ» (подана 31.03.2015), ООО «НК «Союз Петролиум» (подана 01.04.2015).

Заявкам ООО «Партер-ДВ», ООО «НК «Союз Петролиум» было отказано в допуске к участию в Запросе предложений, поскольку заявки данных участников не соответствовали требованиям пункта 9 информационной карты документации по проведению Запроса предложений, а именно: в данных заявках отсутствовало предложение об отсрочке платежа не менее 90 дней от даты поставки.

Закупочная комиссия приняла решение признать Запрос предложений по лоту №1 несостоявшимся и заключить договор поставки с ООО «Трасн Оил Груп» как с единственным участником, чья заявка соответствовала требованиям документации по проведению Запроса предложений.

В соответствии с протоколом №1 рассмотрения и оценки заявок от 08.04.2015 по лоту №2 было подано 6 заявок: ООО «Транс Оил Груп» (подана 26.03.2015), ООО «СибирьНП» (подана 31.03.2015), ООО «ПКП «МОБОЙЛ» (подана 31.03.2015), ООО «Востокнефтепродукт» (подана 31.03.2015), ООО «НК «Союз Петролиум» (подана 01.04.2015), АО «ННК Приморнефтепродукт» (подана 01.04.2015).

Заявкам ООО «СибирьНП», ООО «ПКП «МОБОЙЛ», ООО «Востокнефтепродукт», ООО «НК «Союз Петролиум», АО «ННК Приморнефтепродукт» было отказано в допуске к участию в Запросе предложений, поскольку заявки данных участников не соответствовали требованиям пунктов 7 и 9 информационной карты документации по проведению Запроса предложений, а именно: предложение о цене договора в данных заявках превышала начальную (максимальную) цену договора, указанную в документации по проведению Запроса предложений, а также отсутствовало предложение об отсрочке платежа на срок не менее 90 дней от даты поставки.

Закупочная комиссия приняла решение признать Запроса предложений по лоту №2 несостоявшимся и заключить договор поставки с ООО «Транс Оил Груп» как с единственным участником, чья заявка соответствовала требованиям документации по проведению Запроса предложений.

Таким образом, по обоим лотам закупочная комиссия КГУП «Примтеплоэнерго» приняла решение заключить договоры с ООО «Транс Оил Групп».

Как указано выше, КГУП «Примтеплоэнерго» осуществляет свою закупочную деятельность на основании Положения о закупках.

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупке в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика, содержит 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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках предусмотрена обязанность заказчика при закупке размещать информацию о закупке, в том числе извещение о закупке, документацию о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иную информацию, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено данным законом и положением о закупке.

Закон о закупках предусматривает, что документация о закупке наряду с предусмотренными положением о закупках сведениями должна содержать также сведения, перечисленные в части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Анализ вышеназванных положений Закона о закупках, в том числе части 6 статьи 3 данного закона, позволяет сделать вывод о том, что положение о закупке определяет общие требования (носит общий характер) к осуществляемой заказчиком закупочной деятельности, на основании которых заказчик разрабатывает документацию по каждой проводимой им закупке, в которой конкретизирует процедуру ее осуществления (носит специальный характер). То есть при проведении закупки заказчик обязан руководствоваться утвержденной им и размещенной на официальном сайте документацией о такой закупке.

В рассматриваемом случае КГУП «Примтеплоэнерго» была разработана и размещена на официальном сайте документация по проведению Запроса предложений.

Пунктом 2.4.1 документации по проведению Запроса предложений предусмотрено, что заказчик вправе в любое время до истечения срока подачи заявок внести изменения в извещение и документацию о закупке (включая проект договора).

Таким образом, в рассматриваемом случае КГУП «Примтеплоэнерго» имело право внести изменения в документацию по проведению Запроса предложений в любое время до истечения срока подачи заявок на участие в закупке.

При этом ссылка представителя КГУП «Примтеплоэнерго» на пункт 7.4.4 Положения о закупках, согласно которому «Заказчик в связи с обоснованной необходимостью, инициированной подразделением заказчика (путем направления на согласование генеральному директору мотивированной служебной записки) вправе в любое время на основании принятого решения внести изменения в извещение и документацию о закупке (включая проект договора)» не принимается Комиссией Приморского УФАС России.

Право заказчика о внесении в любое время (на любом этапе, а в рассматриваемом случае после окончания срока подачи заявок) изменений в извещение и документацию о закупке, в отсутствие нормативно закреплённой обязанности продления срока подачи заявок на участие в такой закупке, по мнению Комиссии, противоречит установленным Законом о закупке основополагающим принципам осуществления закупочной деятельности.

Например, реализация данного права позволяет заказчику вносить изменения в извещение и документацию о закупке (включая проект договора) после вскрытия конвертов. То есть, ознакомившись с предложениями участников закупки, заказчик может внести такие изменения в документацию о закупке (критерии оценки заявок, условия допуска к участию в закупке и т.д.), которые позволят признать победителем такой закупки наиболее лояльного к заказчику участника закупки. Следовательно, применение данного пункта Положения о закупках может привести к развитию недобросовестной конкуренции, отсутствию гласности и прозрачности закупки, коррупции и другим злоупотреблениям, в том числе к ограничению конкуренции.

Тем самым, применение пункта 7.4.4 Положения о закупках в действующей редакции недопустимо и противоречит действующему законодательству Российской Федерации, в том числе антимонопольному (часть 1 статьи 2 Закона о закупках).

Кроме того, в соответствии со статьей 4 Закона о закупках заказчики осуществляют закупки товаров, работ, услуг для собственных нужд в соответствии с размещённым на официальном сайте на срок не менее чем один год планом закупок. Осуществление закупки товаров, работ, услуг, не указанных в плане закупок, недопустимо.

Как установлено Комиссией Приморского УФАС России и не отрицается представителями КГУП «Примтеплоэнерго», изменения в план закупок КГУП «Примтеплоэнерго» при внесении изменений в извещение и документацию по проведению Запроса предложений заказчиком не осуществлялось. Тем самым, по лоту №2 предприятием осуществлена закупка товара при отсутствии размещённых на Официальном сайте соответствующих изменений в плане закупок КГУП «Примтеплоэнерго».

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что действия КГУП «Примтеплоэнерго» по внесению изменений в документацию по проведению Запроса предложений по истечении срока подачи заявок на участие в закупке нарушают пункт 2.4.1 данной документации, а также часть 1 статьи 1, часть 1 статьи 3, части 2 статьи 4 Закона о закупках.

На заседании Комиссии Приморского УФАС России генеральный директор КГУП

«Примтеплоэнерго» пояснил, что вышеописанные действия осуществлены предприятием с целью недопущения участия в Запросе предложений ООО «НК «Союз Петролиум». При этом генеральный директор КГУП «Примтеплоэнерго» сообщил, что прежним руководством предприятия в 2014 году заключались договоры на поставку мазута топочного с ООО «НК «Союз Петролиум» с нарушением требований Положения о закупках (на условиях не предусмотренных документациях о закупках), а также требований Закона о защите конкуренции (наличие между предприятием и обществом антиконкурентного соглашения). Считает данные договоры ничтожными и не производит по ним оплату поставленного обществом мазута. По мнению генерального директора КГУП «Примтеплоэнерго» принимая участие в закупке, общество преследовало цель стать ее победителем, заключить договор, получить 100% предоплату и не поставлять мазут, мотивируя данные действия погашением задолженности перед обществом по обязательствам предприятия по оплате поставленного по заключенным ранее договорам товара. В связи с чем и были включены в документацию по проведению Запроса предложений условия об отсрочке оплаты мазута топочного на срок не менее 90 дней от даты его поставки.

Кроме того, выслушав пояснения представителей КГУП «Примтеплоэнерго», Комиссия установила, что поданные участниками торгов заявки в обязательном порядке регистрируются в журнале регистрации заявок. При этом в КГУП «Примтеплоэнерго» нет единого журнала регистрации заявок, он не сшит и не пронумерован, а представляет собой распечатанный документ, приложенный к материалам конкретной закупки, в котором участнику присваивается порядковый номер <...> указывается дата и время приема заявки, лицо, ответственное за прием и предоставление заявки, а также ставится подпись ответственного за предоставление заявки лица.

Исследовав журналы регистрации заявок, Комиссия установила, что заявка ООО «Транс Оил Груп», поданная 26 марта 2015 года в 15 часов 51 минуту, не была записана в журнале регистрации с указанием даты и времени ее приема, а также подавшего ее лица и его подписи. Также не была надлежащим образом зафиксирована в журнале регистрации новая (с учетом изменений закупочной документации) заявка, поданная ООО «Транс Оил Груп» 2 апреля 2015 года в 11 часов 50 минут, а именно не было указано лицо, предоставившее заявку.

На заседании Комиссии из пояснений представителей КГУП «Примтеплоэнерго» было установлено, что на предприятии действует контрольно-пропускная система, в соответствии с которой ведется учет всех посетителей в двух журналах, в которых проставляются дата, время визита, данные о посетителе и номер кабинета посещения.

Изучив данные журналы, Комиссия установила, что на дату 02.04.2015, т.е. дату подачи изменений в заявку ООО «Транс Оил Груп» (согласно журналу регистрации заявок), в указанных журналах отсутствуют отметки о представителях ООО «Транс Оил Груп», которые могли бы подать такие изменения. Также на оригиналах измененных заявок, представленных представителями КГУП «Примтеплоэнерго» на ознакомление Комиссии, отсутствовала отметка об их принятии.

27 апреля 2015 года между КГУП «Примтеплоэнерго» и ООО «Транс Оил Груп» были заключены договоры №27/0053-15/ЗП (лот №1), №28/053-15/ЗП (лот №2) на поставку мазута топочного марки М-100.

Согласно пунктам 3.7 указанных договоров расчет за поставленные нефтепродукты осуществляется покупателем денежными средствами на условиях отсрочки платежа на 91 (девяносто один) день от даты поставки на основании полученных от поставщика счетов-фактур, путем перечисления денежных средств на расчетный счет.

Условия документации по проведению Запроса предложений в части отсрочки оплаты поставляемого товара делают данную закупку экономически не привлекательной для потенциальных (добросовестных) участников закупки, за исключением тех, кому заранее было известно о намерениях заказчика исполнять договор на иных условиях (без отсрочки платежа до 91 дня от даты поставки товара).

Реализуя заключенное между КГУП «Примтеплоэнерго» и ООО «Транс Оил Груп» соглашение, заказчик со своей стороны, разместив на официальном сайте приглашения для неопределенного круга лиц к участию в осуществляемых им закупках, одновременно создал условия, в силу которых иные потенциальные (добросовестные) участники закупки не будут подавать заявки на участие в данной закупке, тем самым создавая «видимость» конкуренции.

В свою очередь, ООО «Транс Оил Груп», подавая заявку на участие в Запросе предложений на заведомо не выгодных для общества условиях, заранее зная о том, что заказчик при исполнении заключенных по результатам данных закупок договоров не намерен такие условия соблюдать, создал для КГУП «Примтеплоэнерго» юридическую возможность для заключения с обществом договора как с единственным участником закупки.

Доказательством наличия заключенного между КГУП «Примтеплоэнерго» и ООО «Транс Оил Груп» соглашения являются те обстоятельства, что были заключены дополнительные соглашения к договорам, согласно которым были изменены количество и цена поставляемого товара. Кроме того КГУП «Примтеплоэнерго» провело оплату поставленного ООО «Транс Оил Груп» топлива (мазута топочного) значительно ранее сроков, предусмотренных пунктами 3.7 договоров.

Тем самым КГУП «Примтеплоэнерго» и ООО «Транс Оил Груп» изменили в ходе исполнения договоров их существенные условия, которые послужили барьером (препятствием) для участия в Запросе предложений иных (добросовестных) участников данной закупке.

Результатом указанного соглашения явилось создание другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок. Данный вывод подтверждается отсутствием действий со стороны других участников Запроса предложений по изменению поданных ими заявок в соответствии с внесенными заказчиком изменениями документации по проведению Запроса предложений.

Целями Закона о закупках являются не только расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, но и развитие добросовестной конкуренции, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках, 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.

Частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

Ограничение конкуренции – это правовая конструкция, описывающая те неблагоприятные последствия, которые наступают или могут наступить в результате нарушения запретов, содержащихся в Законе о защите конкуренции.

Признаками ограничения конкуренции согласно статье 4 Закона о защите конкуренции в том числе является сокращение числа хозяйствующих субъектов на товарном рынке, а также любые обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на этом товарном рынке.

Таким образом, Комиссия Приморского УФАС России приходит к выводу, что вышеописанные действия КГУП «Примтеплоэнерго» повлекли за собой сокращение числа хозяйствующих субъектов, которые могли принять участие в Запросе предложений, что является законодательно установленным признаком ограничения конкуренции.

Проанализировав вышеописанные действия КГУП «Примтеплоэнерго», а также поведение предприятия и ООО «Транс Оил Групп» как при проведении Запроса предложений, так и при исполнении заключенных по итогам данной закупки договоров, Комиссия Приморского УФАС России пришла к выводу о наличии между ответчиками соглашения, которое привело к ограничению конкуренции на рынке поставки мазута топочного марки М-100 и поддержанию цены на торгах, что является нарушением части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, в результате реализации достигнутого соглашения был нанесен ущерб краевому бюджету, так как КГУП «Примтеплоэнерго» на приобретение мазута топочного получает субсидию, а также привело к получению финансовой выгоды ООО «Транс Оил Групп».

По мнению Комиссии, возможный ущерб бюджету составил 14 614 400 рублей. Согласно значимости критериев оценки заявок (цена договора - 69 баллов, отсрочка платежа 21 балл, опыт работы - 10 баллов) участник, предложивший наименьшую цену и признанный соответствующим требованиям документации, становился победителем запроса предложений. Начальная (максимальная) цена в расчете на 1 тонну мазута топочного М-100 согласно документации составляла

20500 рублей (с учетом НДС), а наименьшая, предложенная участником - 17353 рубля (лот №2), 18215 рублей (лот №1).

Следовательно, если бы краевое предприятие не внесло существенные изменения в документацию (изменив сроки и условия оплаты товара) снижение начальной (максимальной) цены в расчете на 1 тонну мазута топочного марки М-100 пол лоту №1 составило бы 2285 рублей, а по лоту №2 - 3147 рублей.

По состоянию на дату принятия решения ООО «Транс Оил Груп» получило доход в размере 84 223 000 рублей (выручка от реализации мазута по заключенным 27.04.2015 договорам №27/0053-15/ЗП - лот №1, №28/053-15/ЗП -лот №2), возможность получения которого обусловлена осуществлением Ответчиками соглашения, противоречащего требованиям антимонопольного законодательства.

Учитывая характер совершенных ответчиками действий, Комиссия считает необходимым выдать КГУП «Примтеплоэнерго» и ООО «Транс Оил Груп» обязательное для исполнения предписание, а также передать материалы дела №18/06-2015 в правоохранительные органы для принятия мер реагирования в соответствии с имеющимися полномочиями, так как в действиях должностных лиц ответчиков содержатся признаки уголовно наказуемых деяний.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать факт нарушения части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции КГУП «Примтеплоэнерго» (ИНН 2536112729) и ООО «Транс Оил Груп» (ИНН 2524124208) путем заключения и участия в соглашении, которое привело к ограничению конкуренции и поддержанию цены на торгах.

2. Выдать Ответчикам предписание о прекращении ограничивающего конкуренцию соглашения и совершения действий, направленных на обеспечение конкуренции.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Приморского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

4. Направить копии материалов дела в правоохранительные органы для принятия мер реагирования в соответствии с имеющимися полномочиями.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

ПРЕДПИСАНИЕ №18/06-2015

20 января 2016 года

г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: - заместитель руководителя управления,

члены Комиссии: – заместитель руководителя, - специалист-эксперт информационно-аналитического отдела,

на основании своего решения от 20 января 2016 года по делу №18/06-2015 о нарушении КГУП «Примтеплоэнерго» (690089, г.Владивосток, ул.Героев Варяга, 12, ИНН 2536112729), ООО «Транс Оил Груп» (692904, г.Находка, Находкинский проспект, 12, офис 104, ИНН 2524124208) части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

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

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

КГУП «Примтеплоэнерго» в течение тридцати календарных дней со дня получения настоящего предписания разработать и внедрить в организации комплекс мер, направленных на предотвращение действий, ограничивающих и (или) устраняющих конкуренцию при проведении торгов.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

Привлечение к административной ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ №18/06-2015

20 января 2016 года

г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: - заместитель руководителя управления,

члены Комиссии: – заместитель руководителя, - специалист-эксперт информационно-аналитического отдела,

на основании своего решения от 20 января 2016 года по делу №18/06-2015 о нарушении КГУП «Примтеплоэнерго» (690089, г.Владивосток, ул.Героев Варяга, 12, ИНН 2536112729), ООО «Транс Оил Груп» (692904, г.Находка, Находкинский проспект, 12, офис 104, ИНН 2524124208) части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

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

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «Транс Оил Груп» не допускать ограничивающие конкуренцию соглашения и совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции.

В течение одного года (каждый квартал) с момента получения настоящего предписания представлять в Управление Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю информацию об участии в торгах на закупку товаров, работ, услуг, а также результатах такого участия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

Привлечение к административной ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.