

Резолютивная часть решения оглашена - 17 декабря 2015 года

В полном объеме решение изготовлено - 31 декабря 2015 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: – специалист-эксперт отдела контроля антимонопольного законодательства и рекламы, – специалист 1 разряда отдела контроля антимонопольного законодательства и рекламы,

рассмотрев дело №19/06-2015, возбужденное по признакам нарушения КГУП «Примтеплоэнерго» и ООО «НК «Союз Петролеум» 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 ответчиков:

КГУП «Примтеплоэнерго» -

ООО «НК «Союз Петролеум» -

ООО «ТрансНефть» - представитель не явился, надлежащим образом извещен;

ООО «Партнер-ДВ» -

ООО «Массив ДВ» - представитель не явился, надлежащим образом извещен;

ООО «ТК Корона» - представитель не явился, надлежащим образом не извещен;

ООО «Дальневосточная торговая компания» - представитель не явился, надлежащим образом извещен;

ООО «Востокнефть-поставка» - представитель не явился, надлежащим образом не извещен,

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 КГУП «Примтеплоэнерго», а также материалы из прокуратуры города Владивостока о нарушении краевым предприятием ООО «НК «Союз Петролеум» антимонопольного законодательства при закупке в 2013-2014 годах мазута топочного.

Рассмотрев представленные материалы, Управлением были установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях

КГУП «Примтеплоэнерго» (ИНН 2536112729) и ООО «НК «Союз Петролеум» выразившегося в заключении соглашения, запрещенного статьей 11 Закона о защите конкуренции, которое привело к поддержанию цены на торгах, проводившихся в 2013-2014 годах.

Приказом Приморского УФАС России от 05.08.2015 № 196 было возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № 19/06-2015 по признакам нарушения КГУП «Примтеплоэнерго» и ООО «НК «Союз Петролеум» пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Определением о назначении дела № 19/06-2015 от 06.08.2015 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению (исх. от 06.08.2015 №5819/02-2) рассмотрение дела было назначено на 17.09.2015.

17.09.2015 в ходе рассмотрения дела Комиссией выявлено наличие признаков нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции в действиях ООО «ТрансНефть» (ИНН 2507008297), ООО «Партнер-ДВ» (ИНН 2536071705), ООО «Массив ДВ» (ИНН 2511080313), ООО «ТК Корона» (ИНН 2537058810), ООО «Востокнефть-поставка» (ИНН 2722124665), ООО «Дальневосточная торговая компания» (ИНН 2722117989).

Определениями от 17.09.2015 исх. №6879/06, №6877/06, 6878/06, 6880/06, 6881/06, 6876/06 ООО «ТК Корона», ООО «Партнер-ДВ», ООО «Массив ДВ», ООО «Дальневосточная торговая компания», ООО «Востокнефть-поставка», ООО «ТрансНефть» были привлечены в качестве ответчиков по делу.

Определением от 17.09.2015 (исх. №6882/06-8 от 21.09.2015) рассмотрение дела отложено на 15.10.2015.

Определением от 19.10.2015 (исх. №7499/06-8 от 19.10.2015) рассмотрение дела отложено на 09.11.2015.

Определением от 10.11.2015 (исх. №8154/06-8 от 12.11.2015) рассмотрение дела отложено на 17.12.2015 и к рассмотрению дела в качестве заинтересованного лица был привлечен Департамент по жилищно-коммунальному хозяйству и топливным ресурсам Приморского края.

Определением от 03.11.2015 (исх. №7856/06-9 от 03.11.2015) срок рассмотрения настоящего дела продлен до 05.05.2016.

В ходе рассмотрения дела Комиссией проведен анализ торгов, проводимых КГУП «Примтеплоэнерго» на поставку мазута топочного М-100 за период с начала 2013 года по ноябрь 2014 года, проанализированы договоры, заключенные по результатам торгов с хозяйствующими субъектами, а также получены пояснения от лиц, участвующих в рассмотрении дела, в том числе представителей КГУП «Примтеплоэнерго».

Присутствующий на заседании Комиссии представитель КГУП «Примтеплоэнерго» пояснил, что договоры на поставку мазута топочного в исследуемый период были заключены по необоснованно завышенной цене в результате достигнутого соглашения ответчиков с бывшим генеральным директором краевого предприятия - Поповым А.Л., а также с нарушением положений Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) и положения о закупках КГУП «Примтеплоэнерго».

Со слов представителя КГУП «Примтеплоэнерго» нарушение выразилось в следующем: в 2013-2014 годах было заключено порядка 30 договоров на поставку мазутного топлива, поставщиками которого являлись ООО «НК Союз Петролеум», ООО «ТрансНефть», ООО «Партнер-ДВ», ООО «Массив ДВ», ООО «ТК Корона», ООО «Дальневосточная торговая компания» и ООО «Востокнефть-поставка». Несмотря на многочисленное число поставщиков, все договоры были заключены в результате проведения закупки у единственного поставщика.

Принцип проведения якобы конкурентных закупок предшествующих заключению договоров с конкретным поставщиком был идентичным, а именно заказчиком, объявлялся запрос предложений на поставку мазута с изначально завышенными требованиями, то есть с обеспечением заявки 30% и с обеспечением договоров 30%.

На каждый подобный запрос предложений подавал заявку только один участник, при этом, не внося обеспечение этой заявки, соответственно поданная участником заявка отклонялась краевым предприятием как не соответствующая установленным требованиям. При этом, не смотря на отказ этому предприятию (отклонение заявки, поданной без соответствующего обеспечения), руководствуясь п. 7.2 положения о закупках КГУП «Примтеплоэнерго» заключало с ним договор, как с единственным поставщиком.

КГУП «Примтеплоэнерго» заключало договор без обоснования изначальной максимальной цены договора, что является нарушением положения о закупках и закупочного законодательства. Доказательством сговора является тот факт, что в один отрезок времени предприятием имеющим возможность провести одну закупку топлива проводилось несколько, в каждой из которых при наличии на рынке несколько поставщиков участвовал, только один из них. Это свидетельствует о разделе рынка под определенных поставщиков, т.к. проведение вновь закупки исключило бы такую возможность. Т.е. поставщики вошли в сговор с заказчиком и сами с собой и поделили рынок, что привело к отсутствию конкуренции при проведении закупок и заключению договоров по максимальной цене, которая изначально была завышена заказчиком.

Представители ООО «НК Союз Петролеум» и ООО «Партнер-ДВ» с доводами, изложенными КГУП «Примтеплоэнерго» не согласились, считают, что в рассматриваемых Комиссией действиях отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства, а также пояснили, что исследуемые договоры на поставку мазута заключены в порядке обычной хозяйственной деятельности обществ.

Исследовав и оценив фактические обстоятельства дела, заслушав доводы и возражения лиц, участвовавших в рассмотрении дела, Комиссия пришла к выводу, что в действиях Ответчиков содержатся признаки нарушения части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Эти выводы Комиссии основываются на нижеследующем.

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.

Пункт 2 статьи 1 Закона 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.

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

Согласно Закону о закупках, целями данного закона 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.

В соответствии с пунктом 4 статьи 447 Гражданского Кодекса Российской Федерации торги проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.

Пунктом 3 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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.

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 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).

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.

Торги выступают специальной юридической процедурой, опосредующей процесс предоставления какого-либо права, включая право на заключение договора. Состязательность (соперничество) - конститутивный признак любых торгов, объективно определяющий их сущность, в отсутствие которого торги утрачивают всякий смысл.

К одной из форм торгов действующее законодательство Российской Федерации относит запрос предложений.

31.12.2013 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 № 31300796765) (далее – Запрос предложений № 1). Количество поставляемого товара – 3 500 тонн, начальная (максимальная) цена контракта – 70 000 000 рублей. Период поставки: январь-февраль 2014 года; базис поставки: франко-резервуар котельной п. Южно-Морской филиала «Находкинский».

Пунктами 13, 21 информационной карты документации по проведению Запроса предложений № 1 установлены требования об обеспечении заявки на участие в закупке в размере 30% от начальной максимальной цены договора и об обеспечении исполнения договора в размере 30% от цены договора.

Пунктом 9 информационной карты документации по проведению Запроса предложений установлено условие оплаты товара: «отсрочка платежа согласно предложению победителя запроса предложений, но не менее 30 дней от даты поставки».

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в Запросе предложений № 1 от 13.01.2014 на участие в данной закупке не было подано ни одной заявки. Закупка признана несостоявшейся.

27.01.2014 на Официальном сайте КГУП «Примтеплоэнерго» разместило извещение о проведении закупки у единственного поставщика мазута топочного М-100 в количестве 3 500 тонн по начальной (максимальной) цене контракта – 70 000 000 рублей; период поставки: январь-февраль 2014 года; базис поставки: франко-резервуар котельной п. Южно-Морской филиала «Находкинский» (извещение № 31400839774).

Требование об обеспечении исполнения договора в размере 30% от цены договора в извещении о проведении данной закупки отсутствовало.

В соответствии с протоколом проведения закупки у единственного поставщика от 10.02.2014 закупочная комиссия КГУП «Примтеплоэнерго» на основании подпункта 8 пункта 7.2 раздела 7 Положения о закупках приняла решение заключить с ООО «НК «Союз Петролеум» договор № 19-М/2014 на сумму 70 000 000 рублей как с единственным поставщиком.

На момент размещения на Официальном сайте извещений о проведении вышеуказанных закупок действовало Положение о закупках, утвержденное приказом генерального директора № 774 от 24.10.2013.

01.08.2014 на Официальном сайте КГУП «Примтеплоэнерго» разместило извещение о проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку мазута топочного М-100 в количестве 1 500 тонн по начальной (максимальной) цене контракта – 32 670 000 рублей; период поставки: август-октябрь 2014 года; базис поставки: франко-резервуар котельной п. Преображение филиала «Партизанский» (извещение № 31401393420) (далее – Запрос предложений № 2).

Пунктами 13, 21 информационной карты документации по проведению Запроса предложений № 2 установлены требования об обеспечении заявки на участие в закупке в размере 30% от начальной максимальной цены договора и об обеспечении исполнения договора в размере 30% от цены договора.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в Запросе предложений № 2 от 08.08.2014 на участие в данной закупке была подана единственная заявка ООО «НК «Союз Петролеум». Однако на основании подпункта «в» пункта 2.10.6 документации по проведению Запроса предложений № 2 общество было отклонено от участия в закупке поскольку в составе заявки отсутствовал документ или копия документа, подтверждающего внесение денежных средств в качестве обеспечения данной заявки. Закупка признана несостоявшейся.

14.08.2014 на Официальном сайте КГУП «Примтеплоэнерго» разместило извещение о проведении закупки у единственного поставщика мазута топочного М-100 в количестве 1 500 тонн по начальной (максимальной) цене контракта – 32 670 000 рублей; период поставки: август-октябрь 2014 года; базис поставки: франко-резервуар котельной п. Преображение филиала «Партизанский» (извещение № 31401427173).

Требование об обеспечении исполнения договора в размере 30% от цены договора в извещении о проведении данной закупки отсутствовало.

В соответствии с протоколом проведения закупки у единственного поставщика от 14.08.2014 закупочная комиссия КГУП «Примтеплоэнерго» на основании подпункта 8 пункта 7.2 раздела 7 Положения о закупках приняла решение заключить с ООО «НК «Союз Петролеум» договор № 28-М/2014 на сумму 32 670 000 рублей как с единственным поставщиком.

08.08.2014 на Официальном сайте КГУП «Примтеплоэнерго» разместило извещение о проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку мазута топочного М-100 в количестве 15 370 тонн по начальной (максимальной) цене контракта – 331 992 000 рублей; период поставки: август-октябрь 2014 года; базис поставки: ст. Дунай, ст. Находка, ст. Рыбники, ст. Ружино (извещение № 31401411853) (далее – Запрос предложений № 3).

Пунктами 13, 21 информационной карты документации по проведению Запроса предложений № 3 установлены требования об обеспечении заявки на участие в закупке в размере 30% от начальной максимальной цены договора и об обеспечении исполнения договора в размере 30% от цены договора.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в Запросе предложений № 3 от 18.08.2014 на участие в данной закупке была подана единственная заявка ООО «НК «Союз Петролеум». Однако на основании подпункта «в» пункта 2.10.6 документации по проведению Запроса предложений № 3 общество было отклонено от участия в закупке поскольку в составе заявки отсутствовал документ или копия документа, подтверждающего внесение денежных средств в качестве обеспечения данной заявки. Закупка признана несостоявшейся.

28.08.2014 на Официальном сайте КГУП «Примтеплоэнерго» разместило извещение о проведении закупки у единственного поставщика мазута топочного М-100 в количестве 15 370 тонн по начальной (максимальной) цене контракта – 331 992 000 рублей; период поставки: август-октябрь 2014 года; базис поставки: ст. Дунай, ст. Находка, ст. Рыбники, ст. Ружино (извещение № 31401467238).

Требование об обеспечении исполнения договора в размере 30% от цены договора в извещении о проведении данной закупки отсутствовало.

В соответствии протоколом проведения закупки у единственного поставщика от 01.09.2014 закупочная комиссия КГУП «Примтеплоэнерго» на основании подпункта 8 пункта 7.2 раздела 7 Положения о закупках приняла решение заключить с ООО «НК «Союз Петролеум» договор № 31-М/2014 на сумму 331 992 000 рублей как с единственным поставщиком.

18.09.2014 на Официальном сайте КГУП «Примтеплоэнерго» разместило извещение о проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку мазута топочного М-100 в количестве 1 500 тонн по начальной (максимальной) цене контракта – 35 850 000 рублей; период поставки: сентябрь-октябрь 2014 года; базис поставки: франко-резервуар котельной п. Зарубино филиала «Артемовский» (извещение № 31401524533) (далее – Запрос предложений № 4).

Пунктами 13, 21 информационной карты документации по проведению Запроса предложений № 3 установлены требования об обеспечении заявки на участие в закупке в размере 30% от начальной максимальной цены договора и об обеспечении исполнения договора в размере 30% от цены договора.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в Запросе предложений № 4 от 26.09.2014 на участие в данной закупке была подана единственная заявка ООО «НК «Союз Петролеум». Однако на основании подпункта «в» пункта 2.10.6 документации по проведению Запроса предложений № 4 общество было отклонено от участия в закупке поскольку в составе заявки отсутствовал документ или копия документа, подтверждающего внесение денежных средств в качестве обеспечения данной заявки. Закупка признана несостоявшейся.

26.09.2014 на Официальном сайте КГУП «Примтеплоэнерго» разместило извещение о проведении закупки у единственного поставщика мазута топочного М-100 в количестве 1 500 тонн по начальной (максимальной) цене контракта – 35 850 000 рублей; период поставки: сентябрь-октябрь 2014 года; базис поставки: франко-резервуар котельной п. Зарубино филиала «Артемовский» (извещение № 31401549867).

Требование об обеспечении исполнения договора в размере 30% от цены договора в извещении о проведении данной закупки отсутствовало.

В соответствии протоколом проведения закупки у единственного поставщика от 01.09.2014 закупочная комиссия КГУП «Примтеплоэнерго» на основании подпункта 8 пункта 7.2 раздела 7 Положения о закупках приняла решение заключить с ООО «НК «Союз Петролеум» договор № 34-М/2014 на сумму 35 850 000 рублей как с единственным поставщиком.

24.09.2014 на Официальном сайте КГУП «Примтеплоэнерго» разместило извещение о проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку мазута топочного М-100 в количестве 3 500 тонн по начальной (максимальной) цене контракта – 81 550 000 рублей; период поставки: октябрь-ноябрь 2014 года; базис поставки: франко-фланец котельной мазутного хозяйства филиала «Фокино» г. Фокино (извещение № 31401540324) (далее – Запрос предложений № 5).

Пунктами 13, 21 информационной карты документации по проведению Запроса предложений № 3 установлены требования об обеспечении заявки на участие в закупке в размере 30% от начальной максимальной цены договора и об обеспечении исполнения договора в размере 30% от цены договора.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в Запросе предложений № 5 от 02.10.2014 на участие в данной закупке была подана единственная заявка ООО «НК «Союз Петролеум». Однако на основании подпункта «в» пункта 2.10.6 документации по проведению Запроса предложений № 5 общество было отклонено от участия в закупке поскольку в составе заявки отсутствовал документ или копия документа, подтверждающего внесение денежных средств в качестве обеспечения данной заявки. Закупка признана несостоявшейся.

10.10.2014 на Официальном сайте КГУП «Примтеплоэнерго» разместило извещение о проведении закупки у единственного поставщика мазута топочного М-100 в количестве 3 500 тонн по начальной (максимальной) цене контракта – 81 550 000 рублей; период поставки: октябрь-ноябрь 2014 года; базис поставки: франко-фланец котельной мазутного хозяйства филиала «Фокино» г. Фокино (извещение № 31401589475).

Требование об обеспечении исполнения договора в размере 30% от цены договора в извещении о проведении данной закупки отсутствовало.

В соответствии протоколом проведения закупки у единственного поставщика от 10.10.2014 закупочная комиссия КГУП «Примтеплоэнерго» на основании подпункта 8 пункта 7.2 раздела 7 Положения о закупках приняла решение заключить с ООО «НК «Союз Петролеум» договор № 37-М/2014 на сумму 81 550 000 рублей как с единственным поставщиком.

24.09.2014 на Официальном сайте КГУП «Примтеплоэнерго» разместило извещение о проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку мазута топочного М-100 в количестве 800 тонн по начальной (максимальной) цене контракта – 18 960 000 рублей; период поставки: сентябрь-октябрь 2014 года; базис поставки: франко-резервуар котельной п. Южно-Морской филиала «Находкинский» (извещение № 31401540447) (далее – Запрос предложений № 6).

Пунктами 13, 21 информационной карты документации по проведению Запроса предложений № 3 установлены требования об обеспечении заявки на участие в закупке в размере 30% от начальной максимальной цены договора и об обеспечении исполнения договора в размере 30% от цены договора.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в Запросе предложений № 6 от 02.10.2014 на участие в данной закупке была подана единственная заявка ООО «НК «Союз Петролеум». Однако на основании подпункта «в» пункта 2.10.6 документации по проведению Запроса предложений № 6 общество было отклонено от участия в закупке поскольку в составе заявки отсутствовал документ или копия документа, подтверждающего внесение денежных средств в качестве обеспечения данной заявки. Закупка признана несостоявшейся.

10.10.2014 на Официальном сайте КГУП «Примтеплоэнерго» разместило извещение о проведении закупки у единственного поставщика мазута топочного М-100 в количестве 800 тонн по начальной (максимальной) цене контракта – 18 960 000 рублей; период поставки: сентябрь-октябрь 2014 года; базис поставки: франко-резервуар котельной п. Южно-Морской филиала «Находкинский» (извещение № 31401589718).

Требование об обеспечении исполнения договора в размере 30% от цены договора в извещении о проведении данной закупки отсутствовало.

В соответствии протоколом проведения закупки у единственного поставщика от 10.10.2014 закупочная комиссия КГУП «Примтеплоэнерго» на основании подпункта 8 пункта 7.2 раздела 7 Положения о закупках приняла решение заключить с ООО «НК «Союз Петролеум» договор № 36-М/2014 на сумму 18 960 000 рублей как с единственным поставщиком.

На момент размещения на Официальном сайте извещений о проведении вышеуказанных закупок действовало Положение о закупках, утвержденное приказом генерального директора № 395 от 04.07.2014.

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

Пунктом 7.1 раздела 7 Положения о закупках (как в редакции, утвержденной приказом генерального директора КГУП «Примтеплоэнерго»

№ 774 от 24.10.2013, так и в редакции, утвержденной приказом № 395 от 04.07.2014) установлено, что заказчик вправе осуществлять закупку у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), если стоимость закупаемых товаров (работ, услуг) не превышает 500 000 рублей с учетом налога на добавленную стоимость, если иное не предусмотрено данным положением.

Случаи, позволяющие осуществить закупку у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) независимо от стоимости закупаемых товаров (работ, услуг), определены пунктом 7.2 раздела 7 Положения о закупках.

Подпунктом 8 пункта 7.2 раздела 7 Положения о закупках предусмотрено, что закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) независимо от стоимости закупаемых товаров (работ, услуг) осуществляется в случаях, когда запрос предложений, запрос котировок, открытый конкурс, открытый аукцион, открытый аукцион в электронной форме признаны несостоявшимися.

Пунктом 8.4.15 раздела 8 Положения о закупках определено, что в случае если по окончании срока подачи заявок на участие в запросе предложений подана только одна заявка, запрос предложений признается несостоявшимся. Комиссия по закупке в срок, не превышающий трех дней с момента окончания срока подачи заявок, рассматривает единственную заявку на соответствие требований извещения и документации о закупке. В случае если указанная заявка соответствует требованиям и условиям, предусмотренным извещением и документацией о закупке, предприятие в течение трех дней со дня рассмотрения такой заявки обязано передать участнику закупки, подавшему единственную заявку, договор, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных таким участником в заявку, в договор, прилагаемый к документации о закупке. При этом договор заключается с участником закупки, подавшим указанную заявку, на условиях и по цене договора, которые предусмотрены заявкой на участие в закупке и документацией о закупке.

В случае если по окончании срока подачи заявок на участие в запросе предложений не подано ни одной заявки на участие в запросе предложений запрос предложений признается несостоявшимся и предприятие вправе заключить договор на условиях, предусмотренных извещением и документацией о закупке в порядке, предусмотренном подпунктом 8 пункта 7.2. раздела 7 Положения о закупках.

Таким образом, в случае признания запроса предложений несостоявшимся Положение о закупках предусматривает возможность заключения договора с единственным участником такой закупки (соответствующим требованиям документации о закупке) либо осуществления этой закупки у единственного поставщика.

Однако указанная возможность может быть реализована заказчиком при соблюдении установленного Положением о закупках требования о том, что договор должен быть заключен на условиях, предусмотренных извещением и документацией о закупке.

Документация по вышеперечисленным закупкам содержала условие об обеспечении исполнения договора в размере 30% от цены договора.

Вместе с тем, как следует из материалов дела, КГУП «Примтеплоэнерго» заключило вышеперечисленные договоры с ООО «НК «Союз Петролеум» как с единственным поставщиком на условиях, отличных от условий, предусмотренных извещениями о проведении Запросов предложений № 1, № 2, № 3, № 4, № 5, № 6, № 7, а именно: отсутствовало требование об обеспечении исполнения договора в размере 30% от цены договора.

Следовательно, данные договоры № 19-М/2014, № 28-М/2014, № 31-М/2014, № 34-М/2014, № 36-М/2014, № 37-М/2014, № 39-М/2014 заключены с нарушением требований подпункта 8 пункта 7.2. раздела 7 Положения о закупках.

Вместе с тем, в соответствии со статьей 1 Закона о закупках целями регулирования данного 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.

Согласно статьям 1 и 3 Закона о защите конкуренции целями названного закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защиты конкуренции и создания условий для эффективного функционирования товарных рынков, а сферой применения – отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

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

Для признания хозяйствующих субъектов нарушившими положения статьи 11 Закона о защите конкуренции необходимо установить наличие одновременно нескольких условий:

антиконкурентные действия должны быть совершены на товарном рынке одновременно двумя и более хозяйствующими субъектами, достигшими соглашения;

результат таких действий приводит или может привести к неблагоприятному результату, в частности к созданию другим хозяйствующим субъектам препятствий доступа на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

При этом, исходя из смысла статей 4, 11, 17 Закона о защите конкуренции, под товарным рынком в данном случае следует рассматривать предмет проводимых торгов.

Для принятия участия в анализируемых торгах хозяйствующим субъектам необходимо было подать заявки в соответствии с установленными в документации о закупке требованиями.

В качестве основных требований, своего рода барьеров выхода на торги (Запросы предложений), установленных в рассматриваемом случае КГУП «Примтеплоэнерго» можно выделить:

- внесение участником закупки обеспечения заявки на участие в закупке в размере 30% от начальной максимальной цены договора;

- внесение обеспечения исполнения договора в размере 30% от цены договора;

- условие об отсрочки оплаты заказчиком поставленного товара.

Проведенный анализ барьеров выхода на торги с точки зрения возможности хозяйствующего субъекта, подавшего заявку, быть допущенным к закупке, позволяет сделать вывод о том, что установленное требование обеспечения заявки на участие в закупке в размере 30% от начальной максимальной цены договора и обеспечения исполнения договора в размере 30% от цены договора как высокое и изначально ограничивающее число участников.

Требование об обеспечении заявки на участие в закупке в размере 30% от начальной максимальной цены договора и об обеспечении исполнения договора в размере 30% от цены договора значительным барьером, тяжело преодолимым некоторым хозяйствующим субъектам без оказания посторонней помощи. Денежные средства компании выводятся из оборота компании, либо привлекаются у кредиторов под проценты и «замораживаются» на длительный промежуток времени (более 1 месяца) без возможности введения их в оборот.

Условие о необходимости внесения участником закупки, с которым по их итогам заключается договор, обеспечения данного договора в размере 30 % от его цены, а также об отсрочке оплаты заказчиком поставленного по этому договору ему товара, в совокупности с условием о внесении обеспечения заявки на участие в закупке (с учетом величины начальной цены договора) в размере 30 % от начальной (максимальной) цене договора делают данную закупку экономически не привлекательной для потенциальных (добросовестных) участников закупки, за исключением тех, кому заранее было известно о намерениях заказчика заключить договор на иных условиях (без внесения обеспечения исполнения договора).

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

Положением о закупке предусмотрено право заказчика устанавливать требование к участникам закупки о внесении ими обеспечения заявок на участие в закупке и обеспечения исполнения договора. Однако в совокупности с вышеописанными обстоятельствами, действия КГУП «Примтеплоэнерго» по установлению требований обеспечения заявки на участие в закупке 30% от начальной (максимальной) цены договора и об обеспечении договора в размере 30% от цены договора расцениваются Комиссией Приморского УФАС России как злоупотребление правом, противоречащее статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации. Данные действия, формально допустимы с точки зрения законодательства о торгах, но фактически направлены на недопущение участия в закупках иных не задействованных в соглашении потенциальных участников.

Таким образом, Комиссия Приморского УФАС России приходит к выводу, что вышеописанные действия КГУП «Примтеплоэнерго» направлены на ограничение конкуренции.

В свою очередь, ООО «НК «Союз Петролеум», подавая заведомо не соответствующую требованиям закупочной документации заявку, заранее зная о том, что заказчик с обществом заключит договор на иных условиях, создавал для КГУП «Примтеплоэнерго» юридическую возможность для заключения с обществом договора как с единственным участником закупки.

Доказательством наличия заключенного между КГУП «Примтеплоэнерго» и ООО «НК «Союз Петролеум» соглашения являются те обстоятельства, что на протяжении рассматриваемого периода (2013 – 2014 годы) общество неоднократно принимало участие в проводимых КГУП «Примтеплоэнерго» закупках, заявка общества признавалась несоответствующей требованиям документации о закупке и с обществом заключался договор на иных чем предусмотренных документациями о закупках условиях, что в свою очередь свидетельствует о своего рода схеме реализации достигнутого соглашения.

Результатом указанного соглашения явилось создание другим хозяйствующим субъектам препятствий доступа на товарный рынок. Данный вывод подтверждается отсутствием заявок на участие в торгах от иных потенциальных участников закупки.

В ходе рассмотрения настоящего дела Комиссией Приморского УФАС России были изучены все закупки мазута топочного, осуществляемые КГУП «Примтеплоэнерго» в рассматриваемый период и установлены аналогичное поведение иных ответчиков по делу (Таблица №1).

Хозяйствующий субъект	№ п/п	Номер и дата извещения	Способ осуществления закупки	Размер обеспечения заявки	Размер обеспечения договора	Место и срок поставки	Начальная (максимальная) цена договора, рублей	Результат закупки	
ООО «Транснефть»	1	№ 31300796785 от 31.12.2013	Запрос предложений	30%	30%	Франко-резервуар котельная (г. Лесозаводск, пгт. Горные ключи)	60 630 000	Не состоявшийся. Заявка ООО «Транснефть» не допущена, нет обеспечения заявки	
		№ 31400839725 от 27.01.2014	Единственный поставщик	нет	нет	Франко-резервуар котельная (г. Лесозаводск, пгт. Горные ключи),	60 630 000	Договор с ООО «Транснефть» № 17-М/2014 от 22.01.2014	
	2	№ 31400894661 от 17.02.2014	Запрос предложений	30%	30%	Франко-резервуар котельная (г. Лесозаводск, пгт. Горные ключи, Спасск-Дальний),	73 220 000	Не состоявшийся. Заявка ООО «Транснефть» не допущена, нет обеспечения заявки	
		№ 31400921571 от 26.02.2014	Единственный поставщик	нет	нет	Франко-резервуар котельная (г. Лесозаводск, пгт. Горные ключи, Спасск-Дальний),	73 220 000	Договор с ООО «Транснефть» № 20-М/2014 от 03.03.2014	
	3	№ 31401191059 от 27.05.2014	Запрос предложений	30%	30%	Лесозаводск,	29 025 000	Не состоявшийся. Заявка ООО «Транснефть» не допущена, нет обеспечения заявки	
		№ 31401365821 от 23.07.2014	Единственный поставщик	нет	нет	Лесозаводск,	29 025 000	Договор с ООО «Транснефть» № 27-М/2014 от 09.06.2014	
	4	№ 31400952075 от 11.03.2014	Запрос предложений	30%	30%	т.р. Пограничный март 2014	14 520 000	Не состоявшийся. Заявка ООО «Транснефть» не допущена, нет обеспечения заявки	
		№ 31401365855 от 23.07.2014	Единственный поставщик	нет	нет	т.р. Пограничный март 2014	14 520 000	Договор с ООО «Транснефть» № 23-М/2014 от 23.07.2014	
	5	№ 31400996773 от 21.03.2014	Запрос предложений	30%	30%	Лесозаводск, март-апрель 2014	21 400 000	Не подано ни одной заявки	
		Информация не размещалась на официальном сайте	Единственный поставщик	нет	нет	Лесозаводск, март-апрель 2014	21 400 000	Договор с ООО «Транснефть» № 24-М/2014 от 31.03.2014	
			№	Запрос			Франко-резервуар котельной т.р.		Не состоявшийся. Заявка ООО

6	31401416184 от 11.08.2014	Запрос предложений	30%	30%	Кавалеровский, т.р. Ольгинский, август-октябрь 2014	35 998 000	«Транснефть» не допущена, нет обеспечения заявки
	№ 31502278292 от 21.04.2015	Единственный поставщик	нет	нет	Франко- резервуар котельной т.р. Кавалеровский, т.р. Ольгинский	35 998 000	Договор с ООО «Транснефть» № 32-М/2014 от 09.09.2014
1	№ 31400894892 от 17.02.2014	Запрос предложений	30%	30%	Франко- резервуар котельной (Дальнегорск, Кавалерово, Ольга), февраль-март 2014	161 258 000	Не состоявшийся. Заявка ООО «Партнер ДВ» не допущена, нет обеспечения заявки
	№ 31400924370 от 27.02.2014	Единственный поставщик	нет	нет	Франко- резервуар котельной (Дальнегорск, Кавалерово, Ольга), февраль-март 2014	161 258 000	Договор с ООО «Партнер ДВ» № 21-М/2014 от 03.03.2014
2	№ 31400996694 от 21.03.2014	Запрос предложений	30%	30%	Дальнегорск, Кавалерово, Ольга, март-апрель 2014	124 408 000	Не состоявшийся. Заявка ООО «Партнер ДВ» не допущена, нет обеспечения заявки
	№ 31401369300 от 24.07.2014	Единственный поставщик	нет	нет	Дальнегорск, Кавалерово, Ольга, март-апрель 2014	124 408 000	Договор с ООО «Партнер ДВ» № 23-М/2014 от 21.03.2014
3	№ 31401191112 от 27.05.2014	Запрос предложений	30%	30%	Дальнегорск, июнь-сентябрь 2014	144 770 000	Не состоявшийся. Заявка ООО «Партнер ДВ» не допущена, нет обеспечения заявки
	№ 31401365842 от 23.07.2014	Единственный поставщик	нет	нет	Дальнегорск, июнь-сентябрь 2014	144 770 000	Договор с ООО «Партнер ДВ» № 26-М/2014 от 09.06.2014
4	№ 31401411885 от 08.08.2014	Запрос предложений	30%	30%	Дальнегорск, август-октябрь 2014	92 558 600	Не состоявшийся. Заявка ООО «Партнер ДВ» не допущена, нет обеспечения заявки
	№ 31401466434 от 28.08.2014	Единственный поставщик	нет	нет	Дальнегорск, август-октябрь 2014	92 558 600	Договор с ООО «Партнер ДВ» № 30-М/2014 от 05.09.2014
1	№ 31401369282 от 24.07.2014	Запрос предложений	30%	30%	т.р. «Ханкайский» ф. «Михайловский», т.р. «Хорольский» ф. «Михайловский», август-октябрь	32 550 000	Не подано ни одной заявки
	№ 31401407996 от 07.08.2014	Единственный поставщик	нет	нет	т.р. «Ханкайский» ф. «Михайловский», т.р. «Хорольский» ф. «Михайловский», август-октябрь	32 550 000	Договор с ООО «Массив ДВ» № 29-М/2014 от 11.08.2014
					Франко-		Не состоявшийся.

ООО «ТК Корона»	1	№ 31400895257 от 17.02.2014	Запрос предложений	30%	30%	резервуар котельной (Фокино, Находка), февраль-март 2014	97 500 000	Заявка ООО «ТК Корона» не допущена, нет обеспечения заявки
		№ 31400924358 от 27.02.2014	Единственный поставщик	нет	нет	Франко-резервуар котельной (Фокино, Находка), февраль-март 2014	97 500 000	Договор с ООО «ТК Корона» № 22-М/2014 от 03.03.2014
	2	№ 31401537317 от 23.09.2014	Запрос предложений	30%	30%	ст. Спасск-Дальний, октябрь-декабрь 2014	67 800 000	Не состоявшийся. Заявка ООО «ТК Корона» не допущена, нет обеспечения заявки
		№ 31401589592 от 23.09.2014	Единственный поставщик	нет	нет	ст. Спасск-Дальний, октябрь-декабрь 2014	67 800 000	Договор с ООО «ТК Корона» № 35-М/2014 от 13.10.2014
ООО «Дальневосточная торговая компания»	1	№ 31401060340 от 10.04.2014	Запрос предложений	30%	30%	пгт. Горные ключи, ст. Шмаковка, апрель 2014	43 000 000	Не состоявшийся. Заявка ООО «Дальневосточная торговая компания» не допущена, нет обеспечения заявки
		Информация не размещалась на официальном сайте	Единственный поставщик	нет	нет	пгт. Горные ключи, ст. Шмаковка, апрель 2014	43 000 000	Договор с ООО «Дальневосточная торговая компания» № 25-М/2014 от 22.04.2014
ООО «Востокнефть-поставка»	1	№ 31401580546 от 08.10.2014	Запрос предложений	30%	30%	Франко станция назначения, октябрь-ноябрь 2014	47 000 000	Не состоявшийся. Заявка ООО «Востокнефть-поставка» не допущена, нет обеспечения заявки
		№ 31401610016 от 17.10.2014	Единственный поставщик	нет	нет	Франко станция назначения, октябрь-ноябрь 2014	47 000 000	Договор с ООО «Востокнефть-поставка» № 38-М/2014 от 21.10.2014

На основании вышеизложенного Комиссия пришла к выводу о наличии заключенного соглашения между организатором торгов (заказчиком) и ответчиками, целью которого являлось ограничение конкуренции путем создания препятствий доступа на товарный рынок для потенциальных участников, что является нарушением части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Между тем в материалах дела отсутствуют документы подтверждающее надлежащее уведомление ООО «Транснефть», ООО «ТК Корона»,

ООО «Востокнефть-поставка» о времени и месте рассмотрения настоящего дела, в силу чего Комиссия Приморского УФАС России на основании статьи 47.1 Закона о защите конкуренции приняла решение о выделении в отдельное производство дел в отношении данных хозяйствующих субъектов.

Кроме того, в ходе рассмотрение дела Комиссией Приморского УФАС России было установлено, что ООО «Дальневосточная торговая компания» прекратило свою деятельность путем реорганизации в форме присоединения к ООО «Криптон», в связи с чем, на основании статьи 48 Закона о защите конкуренции рассмотрение дела в отношении данного хозяйствующего субъекта подлежит прекращению.

КГУП «Примтеплоэнерго» считает, что заключенное бывшим генеральным директором КГУП «Примтеплоэнерго» Поповым А.А. соглашение, подписавшим вышеуказанные договоры с Ответчиками причинило предприятию ущерб в размере свыше 50 миллионов рублей.

Учитывая характер совершенных ответчиками действий, в том числе должностным лицом краевого предприятия, Комиссия считает необходимым передать материалы дела 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 «НК «Союз Петролеум» (ИНН 7724792473) путем заключения и участия в соглашении, которое привело к ограничению конкуренции и поддержанию цены на торгах.
2. Признать факт нарушения части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции КГУП «Примтеплоэнерго» (ИНН 2536112729) и ООО «Партнер-ДВ» (ИНН 2536071705) путем заключения и участия в соглашении, которое привело к ограничению конкуренции и поддержанию цены на торгах.
3. Выделить дело в отношении ООО «ТрансНефть» (ИНН 2507008297) в отдельное производство.
4. Признать факт нарушения части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции КГУП «Примтеплоэнерго» (ИНН 2536112729) и ООО «Массив ДВ» (ИНН 2511080313) путем заключения и участия в соглашении, которое привело к ограничению конкуренции и поддержанию цены на торгах.
5. Выделить дело в отношении ООО «ТК Корона» (ИНН 2537058810) в отдельное производство.
6. Выделить дело в отношении ООО «Востокнефть-поставка» (ИНН 2722124665) в отдельное производство.
7. Прекратить рассмотрение дела в отношении ООО «Дальневосточная торговая компания» (ИНН 2722117989), в связи с прекращением деятельности путем реорганизации в форме присоединения к ООО «Криптон» (ИНН 2724141761).
8. Выдать Ответчикам предписание о прекращении ограничивающего конкуренцию соглашения и совершения действий, направленных на обеспечение конкуренции.
9. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Приморского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.
10. 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 №19/06-2015

31 декабря 2015 года

г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: - заместитель руководителя управления,

члены Комиссии: – специалист-эксперт отдела контроля антимонопольного законодательства и рекламы, – специалист 1 разряда отдела контроля антимонопольного законодательства и рекламы,

на основании своего решения от 31 декабря 2015 года по делу №19/06-2015 о нарушении КГУП «Примтеплоэнерго» (690089, г.Владивосток, ул.Героев Варяга, 12, ИНН 2536112729), ООО «НК «Союз Петролеум» (690066, г.Владивосток, ул.Шилкинская, 16а, 2 этаж, ИНН 7724792473), ООО «Партнер-ДВ» (690016, г.Владивосток, ул.Борисенко, 40, ИНН 2536071705), ООО «Массив ДВ» (г.Уссурийск, 692512, ул.Ленинградская, 29а, офис 2, ИНН 2511080313) 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 «НК «Союз Петролеум», ООО «Партнер-ДВ», ООО «Массив ДВ» 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.