

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства

г. Томск

Дело №070/01/17-153/2020

Резолютивная часть оглашена 24 мая 2021 года

В полном объеме решение изготовлено 7 июня 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

Председателя комиссии: Алиева В.А., руководителя управления;

Членов комиссии: Фоминых Е.П. – начальника отдела контроля органов власти и антиконкурентных соглашений, Безбородовой М.А. – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти и антиконкурентных соглашений, рассмотрела дело № 070/01/17-153/2020 по признакам нарушения Муниципальным бюджетным эксплуатационным учреждением ЗАТО Северск (ОГРН: 1137024001619, ИНН: 7024038246; дата присвоения ОГРН: 30.12.2013, регистрирующий орган: Межрайонная инспекция ФНС № 7 по Томской области, юридический адрес: 636071, Томская обл., г. Северск, улица Лесная, д. 6а, стр. 4, законный представитель – директор М), Обществом с ограниченной ответственностью «Бортэкс» (ОГРН: 1157014001000, ИНН: 7014060073; дата присвоения ОГРН: 23.09.2015, регистрирующий орган: Межрайонная инспекция ФНС № 7 по Томской области, юридический адрес: 634507, Томская обл., Томский р-н, п. Зональная Станция, улица Зеленая, 29, квартира 70, законный представитель – директор МВ), Обществом с ограниченной ответственностью «Производственно-коммерческая фирма «Химпромволокно» (ОГРН: 1027000862470, ИНН: 7017054960; дата присвоения ОГРН: 13.09.2002, регистрирующий орган: Межрайонная инспекция ФНС № 7 по Томской области, юридический адрес: 634041, Томская обл., г. Томск, улица Усова, 44, оф. 34; законный представитель - директор МВ), Обществом с ограниченной ответственностью «Промышленная компания «АНТ» (ОГРН: 1087017018461, ИНН: 7017216219; дата присвоения ОГРН: 26.06.2008, регистрирующий орган: Межрайонная инспекция ФНС № 7 по Томской области, юридический адрес: 634057, Россия, Томская обл., г. Томск, г.о. Томск, ул. Интернационалистов, д. 10, кв. 88; законный представитель - директор П) пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в отсутствие представителя МБЭУ ЗАТО Северск, извещенного надлежащим образом (отчет № 80093959931774 от 20.04.2021, отчет об отправке электронного письма от 18.05.2021), представившего ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя вх.№2639 от 13.04.2021, представителей ООО «ПКФ «Химпромволокно», ООО «ПК «АНТ», ООО «Бортэкс» (конверты от 20.04.2021 вернулись в Управление, отчет об отправке электронного письма от 18.05.2021), Комиссия

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела № 070/01/17-153/2020 послужило установление Комиссией Томского УФАС России признаков нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ) при рассмотрении дела № 070/01/11-49/2020.

Приказом Томского УФАС России от 24.03.2020 № 35 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) возбуждено дело № 070/01/11-49/2020 по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона № 135-ФЗ в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Бортэкс» (далее – ООО «Бортэкс»), Общества с ограниченной ответственностью «Производственно-коммерческая фирма «Химпромволокно» (далее – ООО «ПКФ «Химпромволокно»), Общества с ограниченной ответственностью «Промышленная компания «АНТ» (далее – ООО «ПК «АНТ»).

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства признаки нарушения ООО «Бортэкс», ООО «ПКФ «Химпромволокно», ООО «ПК «АНТ» пункта 2 части 1 статьи 11 Закона № 135-ФЗ, с учетом срока давности, нашли свое подтверждение на закупках, проводимых в 2017-2019 гг. муниципальным бюджетным эксплуатационным учреждением ЗАТО Северск (далее – МБЭУ ЗАТО Северск) на поставку бензина АИ-92 и дизельного топлива с номерами извещений: 0165300009017000462, 0165300009017000521, 0165300009017000650, 0165300009018000057, 0165300009018000273, 0165300009018000389, 0165300009019000083, 0165300009018000038, 0165300009018000334.

В указанных аукционах ООО «Бортэкс», ООО «ПКФ «Химпромволокно», ООО «ПК «АНТ» подавали одно ценовое предложение, либо не делали ценовых предложений, поддерживая цену на торгах и отказываясь от дальнейшей конкурентной борьбы в пользу одного из участников. В результате снижение по рассматриваемым аукционам составило 1-1,5 % от начальной (максимальной) цены контрактов (далее - НМЦК).

Общая сумма НМЦК по рассматриваемым торгам составила 23 741 823. 90 руб. По результатам указанных девяти электронных аукционов, вошедших в срок давности, победителем становились ООО «ПК «АНТ» или ООО «Бортэкс».

В общей сложности сумма дохода по контрактам, заключенным ООО «ПК «АНТ», ООО «Бортэкс» по результатам девяти торгов, составила 23 499 822. 73 руб.

В ходе рассмотрения дела № 070/01/11-49/2020 ООО «Бортэкс» представлены пояснения исх.№32 от 01.10.2020, 28.07.2020 вх.№ 5148 (опись от 27.07.2020 исх.№ 19), представлены договоры ответственного хранения бензина АИ-92 и дизельного топлива с актами приема-передачи, заключенные с МБЭУ ЗАТО Северск от 28.12.2018, от 30.12.2018, от 15.10.2018, от 24.09.2018, от 14.08.2018, от 24.07.2018, от 12.07.2018, от 03.07.2018, от 28.04.2018, от 13.07.2018, от 17.04.2019, от 11.04.2019, от 13.01.2019, от 09.01.2019, от 03.01.2019. ООО «Бортэкс» также представлены акты приемы-передачи товара МБЭУ ЗАТО Северск от 27.07.2018 № 180727-1, от 24.07.2018, от 24.07.2018, от 24.07.2018, от 24.07.2018, согласно которым передавался товар по контракту 0165300009018000273-217/18 от 23.07.2018, в том числе путем зачета ранее переданного бензина и дизельного топлива по договорам ответственного хранения от 12.07.2018, от 03.07.2018, от 24.04.2018, от 13.07.2018.

На заседании Комиссии по делу № 070/01/11-49/2020 от 18.09.2020 законный представитель ООО «ПКФ «Химпромволокно», ООО «Бортэкс», ООО «Русский лес», представитель по доверенности б/н от 01.07.2020 г. ООО «ПК «АНТ» М. не отрицал заключение устного соглашения между ответчиками, дополнительно пояснил следующее. Прежде чем проводились электронные аукционы на поставку бензина и дизельного топлива, ООО «Бортэкс» с МБЭУ ЗАТО Северск заключались договоры ответственного хранения, по которым поставлялся необходимый объем топлива. Заказчик использовал товар по назначению, а только потом заказчиком проводилась закупка. М. пояснил, что поскольку товар уже был поставлен, но не

оплачен, ответчикам в любом случае приходилось выигрывать торги, поэтому участвовали ответчики втроем, уступая друг другу победу. На вопросы Комиссии М. пояснил, что по указанной схеме с МБЭУ ЗАТО Северск ответчики работали несколько лет, место хранения бензина и дизельного топлива было определено на складе в помещении заказчика по адресу: ул. Автодорога, 2/3, г. Северск. Товар для ответственного хранения завозили примерно в объеме 60 м³ дизельного топлива, 15 м³ бензина. Нужда в товаре определялась по устной договоренности, по звонку С М. В настоящее время соглашение с заказчиком не реализуется, с 2019 года основными поставщиками администрации ЗАТО Северска выступают ООО «Финторг», ООО «Экоойл», ООО «ТД «Альянс Ойл». На вопрос Комиссии, - по такой же схеме ООО «Финторг», ООО «Экоойл», ООО «ТД «Альянс Ойл» поставляют товар заказчику: сначала договор ответственного хранения заключается, поставляется бензин и дизельное топливо, а потом объявляется закупка, М. ответил утвердительно. На вопрос Комиссии, по какой причине его подконтрольные юридические лица и доверитель уступают право победы на торгах конкурентам, М. ответил, что им достоверно известно, что конкуренты поставили бензин, в таком случае, смысла участвовать ООО «ПКФ «Химпромволокно», ООО «Бортэкс», ООО «ПК «АНТ» нет, тем более, учитывая долг заказчика перед ООО «ПКФ «Химпромволокно», ООО «Бортэкс», ООО «ПК «АНТ» за поставленный ранее товар. В Томское УФАС России от МБЭУ ЗАТО Северск поступили письменные пояснения по делу № 070/01/11-49/2020 исх.№ 738 от 12.10.2020 с приложением контрактов от 23.01.2017, 06.03.2017, 10.03.2017, 03.04.2017, 15.05.2017, 04.08.2017, 20.11.2017, 18.12.2017, 09.01.2018, 27.03.2018, 03.04.2018, 23.06.2018, 03.09.2018, 12.10.2018, 04.03.2019, 15.04.2019, правоустанавливающие документы на имущество, закрепленное за учреждением: распоряжения Главы администрации ЗАТО Северск № 1113-р от 16.06.2014, № 990-р от 19.08.2014, № 1085-р от 09.09.2014, инвентарные карточки учета нефинансовых активов № 518, № 101031183, № 101031182, № 101031181, № 101031196. Из пояснений следует, что иные контракты МБЭУ ЗАТО Северск с иными участниками настоящего дела не заключались, иные документы, срок которых превышает 3 года, в учреждении не сохранились. Комиссией по делу № 070/01/11-49/2020 установлен факт непредставления МБЭУ ЗАТО Северск договоров ответственного хранения и актов приема-передачи, заключенных с ООО «Бортэкс», копии которых представлены в материалы дела ответчиком.

Оценив указанные договоры, а также контракт № 0165300009018000273-217/18 от 23.07.2018, пояснения законного представителя ООО «Бортэкс», ООО «ПКФ «Химпромволокно», представителя по доверенности ООО «ПК «АНТ» Микрюкова В.Б., зафиксированные в протоколе заседания Комиссии от 18.09.2020, письменные пояснения ООО «Бортэкс» исх.№ 32 от 01.10.2020, письменные пояснения МБЭУ ЗАТО Северск исх.№ 738 от 12.10.2020, Комиссия по делу № 070/01/11-49/2020 установила признаки нарушения МБЭУ ЗАТО Северск, ООО «Бортэкс», ООО «Производственно-коммерческая фирма «Химпромволокно», ООО «Промышленная компания «АНТ» пункта 1 части 1 статьи 17 Закона № 135-ФЗ на торгах № 0165300009018000273. Определением от 20.10.2020 указанные лица привлечены в качестве ответчиков по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Закона № 135-ФЗ, дело выделено в отдельное производство.

20.10.2020 приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области от № 141 возбуждено дело № 070/01/17-53/2020 и создана комиссия по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

По факту непредставления МБЭУ ЗАТО Северск на запрос Комиссии по делу

№070-01/11-49/2020 договоров ответственного хранения бензина и дизельного топлива, заключенных с ООО «Бортэкс», копии которых представлены ООО «Бортэкс» в материалы дела, 28.12.2020 к административной ответственности по части 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях привлечен директор МБЭУ ЗАТО Северск Я. (дело № 070/04/19.8-323/2020).

Из письменных пояснений Я. от 02.12.2020 по делу об административном правонарушении № 070/04/19.8-323/2020 следует, что запрошенные договоры ответственного хранения отсутствуют по причине того, что Я ликвидировал их по окончании календарного года.

Согласно п. 525 Приказа Росархива от 20.12.2019 № 236 «Об утверждении Перечня типовых управленческих архивных документов, образующихся в процессе деятельности государственных органов, органов местного самоуправления и организаций, с указанием сроков их хранения» договоры хранения (складского) подлежат хранению в течение 5 лет. Соответственно, договоры ответственного хранения, заключенные в 2018 и 2019 гг., заключенные МБЭУ ЗАТО Северск, должны храниться в Учреждении до истечения 5-летнего срока хранения (после истечения срока действия договора; после прекращения обязательств по договору), и на дату представления сведений по запросу антимонопольного органа должны были находиться в распоряжении должностного лица МБЭУ ЗАТО Северск.

Заместитель руководителя Томского УФАС России, при рассмотрении дела № 070/04/19.8-323/2020, установил вину должностного лица - директора МБЭУ ЗАТО Северск Я. доказанной. Вина выражена в форме умысла и подтверждается материалами дела, а также пояснениями Я. от 02.12.2020. Учитывая обязанность хранить договоры ответственного хранения, учитывая, что договоры ответственного хранения являются доказательствами и приобщены к материалам дела № 070/01/17-153/2020, выделенного из материалов дела № 070/01/11-49/2020, по признакам нарушения части 1 статьи 17 закона № 135-ФЗ, а именно по признакам сговора заказчика МБЭУ ЗАТО Северск с участниками торгов ООО «Бортэкс», ООО «Производственно-коммерческая фирма «Химпромволокно», ООО «Промышленная компания «АНТ», уничтожение директором МБЭУ ЗАТО Северск Я. указанных документов и непредставление их в антимонопольный орган свидетельствует об умышленности действий должностного лица с целью препятствования расследованию по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 070/01/17-153/2020.

В ходе рассмотрения настоящего дела Комиссией установлено следующее. В представленных в материалы дела № 070/01/11-49/2020 документах ООО «Бортэкс», приобщенных также к материалам настоящего дела, имеются следующие копии актов приема-передачи бензина и дизельного топлива от ООО «Бортэкс» МБЭУ ЗАТО Северск:

- акт приема-передачи б/н от 24.07.2018, по которому передается дизельное топливо летнее экологического класса не ниже К5 (оптовая реализация) в объеме 19980 л согласно договору на ответственное хранение № б/н от 12.07.2018,
- акт приема-передачи б/н от 24.07.2018, по которому передается бензин автомобильный АИ-92 экологического класса не ниже К5 (оптовая реализация) в объеме 5010 л согласно договору на ответственное хранение № б/н от 03.07.2018,
- акт приема-передачи б/н от 24.07.2018, по которому передается бензин автомобильный АИ-92 экологического класса не ниже К5 (оптовая реализация) в объеме 10710 л согласно договору на ответственное хранение № б/н от 24.04.2018,
- акт приема-передачи б/н от 24.07.2018, по которому передается бензин автомобильный АИ-92 экологического класса не ниже К5 (оптовая реализация) в

объеме 8410 л согласно договору на ответственное хранение № 6/н от 13.07.2018, на ответственном хранении согласно договору № 6/н от 13.07.2018 остается 11 570 л бензина АИ-92;

акт приема-передачи № 180724-1 от 24.07.2018, по которому передается бензин автомобильный АИ-92 экологического класса не ниже К5 (оптовая реализация) в объеме 13420 л, 10 л, дизельное топливо летнее экологического класса не ниже К5 (оптовая реализация) в объеме 33 000 л в соответствии с муниципальным контрактом № 0165300009018000273-217/18 от 23.07.2018;

акт приема-передачи № 180727-1 от 27.07.2018, по которому передается бензин автомобильный АИ-92 экологического класса не ниже К5 (оптовая реализация) в объеме 11570 л.

Из содержания указанных актов следует, что они составлены в соответствии с муниципальным контрактом № 0165300009018000273-217/18 от 23.07.2018, заключенным МБЭУ ЗАТО Северск с ООО «Бортэкс» по результатам электронного аукциона № 0165300009018000273.

27.06.2018 Администрацией ЗАТО Северск на электронной площадке АО «ЕЭТП» размещено извещение № 0165300009018000273 о проведении закупки на поставку бензина АИ - 92 и дизельного топлива для нужд заказчика - МБЭУ ЗАТО Северск. Начальная (максимальная) цена контракта (далее - НМЦК) - 2 499 340,00 руб.

В состав участников электронного аукциона вошли ООО «ПК «АНТ», ООО «ПКФ «Химпромволокно», ООО «Бортэкс», ООО «Экоойл». В ходе рассмотрения дела № 070/01/11-49/2020 установлено, что ООО «ПК «АНТ», ООО «ПКФ «Химпромволокно», ООО «Бортэкс», находясь в картельном сговоре, участвовали в аукционе посредством использования одних IP-адресов, учетных записей, с которых подавались заявки и поступали ценовые предложения. В ходе проведения аукциона от ООО «Экоойл» поступило предложение о цене - 2486843.30 руб., от ООО «Бортэкс» - 2474346.60 руб., остальные участники предложений не делали, уступив победу ООО «Бортэкс».

ООО «Бортэкс» признано победителем с ценой контракта 2 474 347,60 руб., согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 12.07.2018 г., контракт с победителем заключен 23.07.2018 г. В результате аукциона НМЦК снижена на 1%.

По условиям муниципального контракта № 0165300009018000273-217/18 ООО «Бортэкс» обязуется поставить и передать в собственность МБЭУ ЗАТО Северск бензин автомобильный АИ-92 экологического класса не ниже К5 (оптовая реализация) в объеме 25 000, дизельное топливо летнее экологического класса не ниже К5 (оптовая реализация) в объеме 33 000. Срок поставки товара: с даты заключения контракта в течение 10 дней.

Таким образом, из представленных актов приема-передачи следует, что ООО «Бортэкс» поставляло бензин АИ-92 и дизельное топливо, закупаемые МБЭУ ЗАТО Северск по условиям муниципального контракта № 0165300009018000273-217/18 от 23.07.2018, ранее даты заключения контракта. Для целей передачи бензина АИ-92 и дизельного топлива между ООО «Бортэкс» и МБЭУ ЗАТО Северск заключались безвозмездные договоры ответственного хранения бензина АИ-92 и дизельного топлива. Так, бензин и дизельное топливо были переданы Обществом Учреждению по договорам ответственного хранения 24.04.2018, 03.07.2018, 12.07.2018, 13.07.2018, а учтены в качестве поставленного по условиям контракта № 0165300009018000273-217/18 товара по актам приема-передачи 24.07.2018, в день подписания основного акта-приема передачи № 180724-1 от 24.07.2018 товара по контракту.

В материалах настоящего дела представлены следующие копии договоров

ответственного хранения, заключенные между ООО «Бортэкс» и МБЭУ ЗАТО Северск:

б/н от 28.12.2018 на ответственное хранение бензина АИ-92 в объеме 10005 л, дизельного топлива в объеме 10005 л;

б/н от 30.12.2018 на ответственное хранение бензина АИ-92 в объеме 10005 л;

б/н от 24.07.2018 на ответственное хранение дизельного топлива в объеме 7695 л;

б/н от 15.10.2018 на ответственное хранение дизельного топлива в объеме 2070 л;

б/н от 14.08.2018 на ответственное хранение дизельного топлива в объеме 10710 л;

б/н от 24.09.2018 на ответственное хранение бензина АИ-92 в объеме 10710 л;

б/н от 13.07.2018 на ответственное хранение дизельного топлива в объеме 19980 л;

б/н от 12.07.2018 на ответственное хранение дизельного топлива в объеме 19980 л;

б/н от 03.07.2018 на ответственное хранение бензина АИ-92 в объеме 5010 л;

б/н от 28.04.2018 на ответственное хранение дизельного топлива в объеме 10710 л;

б/н от 13.01.2019 на ответственное хранение дизельного топлива в объеме 10710 л;

б/н от 09.01.2019 на ответственное хранение дизельного топлива в объеме 10710 л;

б/н от 03.01.2019 на ответственное хранение дизельного топлива в объеме 10710 л;

б/н от 17.04.2019 на ответственное хранение бензина АИ-92 в объеме 710 л;

б/н от 11.04.2019 на ответственное хранение дизельного топлива в объеме 455 л.

По условиям перечисленных договоров ООО «Бортэкс» передавало МБЭУ ЗАТО Северск бензин АИ-92 и дизельное топливо на ответственное хранение до востребования. Место ответственного хранения в договорах не конкретизировано. Вместе с тем, указанные договоры ответственного хранения заключены не в соответствии с действующим законодательством.

Ответственное хранение товаров предусмотрено статьей 514 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ). Когда покупатель (получатель) в соответствии с законом, иными правовыми актами или договором поставки отказывается от переданного поставщиком товара, он обязан обеспечить сохранность этого товара (ответственное хранение) и незамедлительно уведомить поставщика (часть 1). Поставщик обязан вывезти товар, принятый покупателем (получателем) на ответственное хранение, или распорядиться им в разумный срок. Если поставщик в этот срок не распорядится товаром, покупатель вправе реализовать товар или вернуть его поставщику (часть 2). Необходимые расходы, понесенные покупателем в связи с принятием товара на ответственное хранение, реализацией товара или его возвратом продавцу, подлежат возмещению поставщиком. При этом вырученное от реализации товара передается поставщику за вычетом причитающегося покупателю (часть 3). В случаях, когда покупатель без установленных законом, иными правовыми актами или договором оснований не принимает товар от поставщика или отказывается от его принятия, поставщик вправе потребовать от покупателя оплаты товара (часть 4).

Таким образом, ответственное хранение товара покупателем подразумевается в случае отказа покупателя от поставленного товара.

Цель ответственного хранения – сохранение невостребованного товара для последующей передачи его обратно поставщику. До принятия поставщиком мер по вывозу, или реализации товара, или распоряжению им, покупатель обязан сохранить товар в первоизданном виде и нести ответственность за его утрату или порчу.

По смыслу положений статьи 514 ГК РФ ответственное хранение следует за заключением договора поставки товара.

Учитывая факт, что Учреждение производило зачет поставленного по договорам ответственного хранения топлива в счет выполнения условий муниципального

контракта на поставку бензина и дизельного топлива, совокупный анализ договоров ответственного хранения бензина АИ-92 и дизельного топлива, актов приема-передачи, муниципального контракта, позволяют Комиссии сделать вывод о том, что указанные договоры ответственного хранения являются мнимой сделкой, то есть сделкой, совершенной лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия (статья 170 ГК РФ).

Таким образом, ООО «Бортэкс» поставило МБЭУ ЗАТО Северск в счет исполнения муниципального контракта № 0165300009018000273-217/18 от 23.07.2018 необходимое количество бензина АИ-92 и дизельного топлива по договорам ответственного хранения от 24.04.2018, 03.07.2018, 12.07.2018, 13.07.2018 до даты заключения с Учреждением муниципального контракта.

При этом, факт указания сторонами в акте приема-передачи б/н от 24.07.2018, по которому передается бензин автомобильный АИ-92 экологического класса не ниже К5 (оптовая реализация) в объеме 8410 л согласно договору на ответственное хранение № б/н от 13.07.2018, условия, что на ответственном хранении согласно договору № б/н от 13.07.2018 остается 11 570 л бензина АИ-92, свидетельствует об устоявшейся модели взаимодействия ООО «Бортэкс» и МБЭУ ЗАТО Северск. Доказательствами длительных устойчивых связей между Обществом и Учреждением и систематичности поведения также являются предоставленные в материалы дела 14 договоров ответственного хранения, заключенные в период с 2018-2019 гг.

Пояснениями законного представителя ООО «Бортэкс», ООО «ПКФ «Химпромволокно», представителя по доверенности ООО «ПК «АНТ» М. (протокол заседания Комиссии по делу № 070/01/11-49/2020 от 18.09.2020, информационное письмо от 05.10.2020 вх.№6926) также подтверждается, что договоры ответственного хранения с МБЭУ ЗАТО Северск заключались формально, с целью оформить прием необходимого к поставке объема топлива, который в последующем Учреждение учитывало в счет исполнения условий муниципальных контрактов, заключаемых с ООО «ПКФ «Химпромволокно», ООО «Бортэкс», ООО «ПК «АНТ» по результатам электронных аукционов на поставку бензина и дизельного топлива. При этом поставить товар, т.е. выиграть аукцион, должен был тот хозяйствующий субъект, который уже передал на ответственное хранение Учреждению товар.

Указанные действия ООО «Бортэкс», ООО «ПКФ «Химпромволокно», ООО «ПК «АНТ» и МБЭУ ЗАТО Северск обладают признаками ограничения конкуренции, поскольку в результате достигнутого соглашения Общества и Учреждения конкретному хозяйствующему субъекту предоставлены иные условия поставки товара, чем публично предлагались неопределенному кругу лиц при проведении электронного аукциона № 0165300009018000273. Так, ООО «Бортэкс» предоставлена возможность поставить товар на склад заказчика в сроки, отличные от сроков, предусмотренных в аукционной документации и в условиях муниципального контракта.

В ходе рассмотрения настоящего дела от ответчика МБЭУ ЗАТО Северск поступили пояснения (вх.№8319 от 30.11.2020) с приложением, в которых изложена позиция Учреждения. Ответчик не признает наличие антиконкурентного соглашения с ООО «Бортэкс», ООО «ПКФ «Химпромволокно», ООО «ПК «АНТ» и не имеет отношения к деятельности указанных юридических лиц. Ответчик считает недоказанным довод антимонопольного органа о том, что Учреждение влияло на процедуры закупок и результаты их проведения. М. преследовал личные цели при даче пояснений по делу № 070/01/11-49/2020. Информационное письмо от 05.10.2020 вх.№6926, не подписанное никем, расценивается Учреждением как документ неустановленной правовой природы. МБЭУ ЗАТО Северск отрицает, что товар по

электронным аукционам поставлялся заблаговременно и использовался Заказчиком по назначению до проведения закупок. Товар по контракту № 0165300009018000273-217/18 от 23.07.2018 получен МБЭУ 24.07.2018 и 27.07.2018, что подтверждается копиями актов с визой начальника отдела материально-технического снабжения (далее – ОМТС) Ч. Из содержания контракта и документов о его исполнении не следует, что были заключены договоры хранения и условия контракта исполнены до его заключения. Акты приема-передачи от 24.07.2018, из содержания которых следует, что в счет условий контракта производится зачет топлива, ранее поставленного по договорам ответственного хранения, подписаны МС. после введения его в заблуждение М. Указанные акты не подписаны директором, надлежащим образом полномочия на их оформление не выдавались. Дизельное топливо и бензин временно хранился на АЗС Учреждения, потом М. его забирал с хранения, о чем и составлялись акты. В связи с потерей экземпляров ООО «Бортэкс», М. просил МС. подписать акты от 24.07.2018, которые и легли в доказательственную базу по настоящему делу. Договоры ответственного хранения утрачены Учреждением. Директор ООО «Бортэкс» неоднократно обращался в МБЭУ с просьбой заключить договоры аренды цистерн на АЗС по адресу: ул. Автодорога, 2/3 в г. Северск, на что Учреждение отказало, поскольку данный вид деятельности не предусмотрен правоустанавливающими документами бюджетного учреждения. Учитывая положительный опыт общения и длительное сотрудничество с ООО «Бортэкс», МБЭУ осуществляло безвозмездное временное хранение для нужд ООО «Бортэкс». М. выдал данные обстоятельства за отпуск товара в долг. Учреждение не заключало соглашений с другими ответчиками, в том числе, устных, а также не производило согласованных действий, действия МБЭУ направлены исключительно на заключение контрактов на поставку ГСМ и дизельного топлива в интересам городского округа ЗАТО Северск для содержания дорог общего пользования, не были направлены на извлечение прибыли. Учреждение - не является коммерческой организацией, не осуществляет деятельность, приносящую доход. С., с которым по утверждению М., была договоренность на поставку бензина и дизельного топлива, является заместителем директора по общим вопросам, в его должностные обязанности не входит снабжение ресурсами Учреждения. Материально-техническое снабжение обеспечивает ОМТС, его начальник – ЧВ. Контракты с ООО «Бортэкс», ООО «ПКФ «Химпромволокно», ООО «ПК «АНТ» с 2018 г. не заключались.

В приложении к пояснениям (вх.№8319 от 30.11.2020) МБЭУ ЗАТО Северск приложены акты приема-передачи и счета-фактуры № 180724-1 от 24.07.2018, № 180727-1 от 27.07.2018, по которым передается бензин автомобильный АИ-92 и дизельное топливо в соответствии с муниципальным контрактом № 0165300009018000273-217/18 от 23.07.2018. Указанные копии актов приема-передачи также подписаны МС. и М. и соответствуют представленным актам ООО «Бортэкс» в материалы дела № 070/01/11-49/2020, кроме того, что на них дополнительно стоит подпись начальника ОМТС Ч. При этом, в копиях экземпляров актов ООО «Бортэкс» расписки Ч. не имеется.

Из пояснений представителя МБЭУ ЗАТО Северск (действует по доверенности от 01.10.2019), зафиксированных в протоколе заседания Комиссии от 04.12.2020, установлено следующее. Учреждение является некоммерческой организацией, поэтому никакую цель при заключении договоров ответственного хранения не преследовало, хранение осуществлялось безвозмездно. Осуществлять ответственное хранение не запрещено уставом Учреждения. По поводу актов приема-передачи бензина и дизельного топлива от 24.07.2018 представитель пояснила они не заключены в зачет исполнения контракта, они подписаны не

директором МБЭУ ЗАТО Северск, визуально отличаются от актов приема-передачи бензина и топлива по контракту. Договоры ответственного хранения заключались не в счет поставки бензина и дизельного топлива по контракту, а являются самостоятельными договорами. Хранение осуществлялось до востребования по адресу: г. Северск, Автодорога, 2/3. На вопрос члена Комиссии, как Учреждение оценивает довод М. о том, что по звонку С. ООО «Бортэкс» привозило необходимое количество бензина, представитель пояснила, что С. является заместителем директора по общим вопросам, в его должностной инструкции, которая представлена в материалах дела, не предусмотрено обязанностей и материальной ответственности за хранение каких-либо ценностей. В представленных МБЭУ актах есть виза ОМТС Ч., в представленных М. актах такой визы нет. На вопрос председателя Комиссии, создает ли сам факт того, что хозяйствующим субъектом переданы бензин и дизельное топливо МБЭУ ЗАТО Северск на ответственное хранение до заключения контракта, этому субъекту преимущественные условия, представитель ответила отрицательно. По поводу иных субъектов, которые бы обращались с просьбой осуществлять МБЭУ ответственное хранение, представитель затруднилась дать пояснения. Журналов учета договоров, в которых бы были зафиксированы договоры ответственного хранения, в Учреждении не имеется.

Также, в ответ на определение Комиссии от 04.12.2020 МБЭУ ЗАТО Северск представлены пояснения (вх.№ 122 от 13.01.2021), из которых следует, что письменно никакие хозяйствующие субъекты не обращались в МБЭУ с целью хранения топлива, счета-фактуры по договорам ответственного хранения с ООО «Бортэкс» не оформлялись. Из дополнительных пояснений (исх.№ 45 от 15.01.2021) следует, что учреждение не вправе без согласия учредителя распоряжаться особо ценным движимым имуществом, а также недвижимым имуществом. В связи с этим, Учреждение не заключало договоры аренды емкостей с ООО «Бортэкс» для хранения топлива, а самостоятельно хранило в интересах ООО «Бортэкс» ГСМ.

В заседании Комиссии от 15.01.2021 на вопросы членов Комиссии представитель МБЭУ ЗАТО Северск пояснила следующее. Поставщикам товара, не зарегистрированным в ЗАТО, Учреждение оформляет пропуск, но, как правило, у поставщиков уже есть пропуск в ЗАТО Северск. На вопрос председателя Комиссии, могут ли с учетом срока поставки по условиям контракта поставщики из других городов поставить товар, представитель пояснила, что по условиям аукционной документации срок поставки с момента заключения контракта – 10 дней. На вопрос, сколько дней оформляется пропуск в ЗАТО Северск, представитель ответила, что 14-40 дней. На вопрос, по какой причине в технических условиях и аукционной документации нет условия о необходимости поставщикам иметь специальное разрешение на въезд в ЗАТО Северск, представитель пояснила, что конкурс проводится для предприятий малого и среднего бизнеса, на аукцион выходят те субъекты, какие могут поставить товар. Поставщики могут воспользоваться услугами транспортной компании, т.к. пропуск нужен только водителям бензовозов, водители, как правило, местные. Обычно в Учреждение поставляют бензин и дизельное топливо бензовозы транспортных компаний, например, СДЭК, ДПД. На вопрос, сколько в Учреждении емкостей для хранения бензина и дизельного топлива и какого они объема, представитель затруднилась ответить.

На заседании Комиссии от 15.01.2021 из материалов дела № 070/01/11-49/2020 приобщены к материалам настоящего дела следующие документы о находящемся в распоряжении МБЭУ ЗАТО Северск имуществе: распоряжение Администрации

ЗАО Северск № 1085-р от 09.09.2014 «О передаче имущества с баланса МП «УК КБУ» на баланс МБЭУ» с приложением, распоряжение Администрации ЗАО Северск № 990-р от 19.08.2014 «О передаче имущества с баланса МП «УК КБУ» на баланс МБЭУ» с приложением, распоряжение Администрации ЗАО Северск № 1113-р от 16.09.2014 «О передаче имущества с баланса МП «УК КБУ» на баланс МБЭУ» с приложением, инвентарная карточка учета нефинансовых активов № 518, инвентарная карточка учета нефинансовых активов № 101031182, инвентарная карточка учета нефинансовых активов № 101031181, инвентарная карточка учета нефинансовых активов № 101031196, инвентарная карточка учета нефинансовых активов № 101031183.

На определение Комиссии от 15.01.2021 МБЭУ ЗАО Северск представлены дополнительные пояснения по делу (вх.№293 от 20.01.2021). Из пояснений следует, что в состав имущества АЗС входит здание операторной АЗС, 7 емкостей для нефтепродуктов, 1 автозаправочная колонка и 4 топливно-раздаточных колонки. Про процедуру поставки и приема ГСМ в пояснениях указана ссылка на п.п. 21, 22 контракта. Срок рассмотрения заявлений на выдачу специального разрешения на въезд в ЗАО Северск – 45 дней. Также указано, что на сайте ЕИС в сфере закупок имеется вложение к каждому аукциону, в том числе, информационная карта электронного аукциона, в п. 29 которой содержится дополнительная информация относительно статуса ЗАО. Таким образом, до подачи заявок субъекты имеют полную информацию об условиях закупки. Анализ закупок предприятиями закрытого типа позволяют сделать вывод, что сроки поставки 10-14 дней имеют место в закупках других закрытых городов. Поставщики самостоятельно оформляют въезд и/или обращаются к Заказчикам. До объявления аукциона МБЭУ согласовывает все условия с Отделом муниципального заказа Администрации ЗАО Северск, УЖКХ ТИС Администрации ЗАО Северск. На запрос Томского УФАС России Управление имущественных отношений Администрации ЗАО Северск (вх.№413 от 25.01.2021) пояснило, что в период с 2018-2020 гг. МБЭУ ЗАО Северск не обращалось в Управление за разрешением об осуществлении ответственного хранения бензина и дизельного топлива в интересах иных хозяйствующих субъектов.

На запрос Томского УФАС России ООО «Экоойл» (вх.№560 от 01.02.2021) пояснило, что отказалось от участия в аукционе № 0165300009018000273 по причине отсутствия свободных денежных средств для закупа бензина АИ-92 и дизельного топлива для поставки.

МБЭУ ЗАО Северск представлены письменные пояснения (вх.№ 594 от 02.02.2021) с приложением на запрос Томского УФАС России, в которых указано следующее. Открытый аукцион № 0165300009018000273 проводился в электронной форме среди субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций, для обоснования НМЦК использовался метод сопоставимых рыночных цен. Учреждение 01.06.2018 направляло запросы ООО «ПК «АНТ», ООО «ПК «Стальтом», ООО «Томское домостроительное предприятие». Запросы направлялись нарочным способом, электронной почтой и дополнительно WhatsApp, от указанных субъектов были получены коммерческие предложения. Далее Учреждение направило Главе Администрации ЗАО Северск письмо и документацию для проведения аукциона на сумму 2 499 340 руб. Отдел муниципального заказа Администрации ЗАО Северск разместил извещение № 0165300009018000273 на сайте ЕИС. По результатам аукциона победителем признано ООО «Бортэкс», с которым и заключен контракт на сумму 2 474 346 руб. МБЭУ ЗАО Северск представлены письменные пояснения (вх.№ 593 от 02.02.2021) с приложением на запрос Томского УФАС России, из которых следует, что на

основании распоряжения Администрации ЗАТО Северск № 1085-р от 09.09.2014 в пользовании МБЭУ имеются следующие емкости для хранения нефтепродуктов: резервуар РГС-50 № 1 – 51952 м3, резервуар РГС-50 № 2 – 45061 м3, резервуар РГС-50 № 3 – 52737 м3, резервуар РГС-50 № 4 – 52783 м3.

На заседании Комиссии от 25.02.2021 заслушивались пояснения лица, располагающего сведениями о рассматриваемых обстоятельства, начальника ОМТС Ч. На вопросы председателя и членов Комиссии Ч. пояснил следующее. В обязанности начальника ОМТС входит, в том числе, обеспечение доставки материальных ресурсов на АЗС, контроль их количества, качества, контроль за состоянием производственных запасов. Отпуск топлива на АЗС осуществляется на основании заключенных контрактов по результатам аукционов. После заключения контракта поставщиком на основании контракта бензовозом завозится определенное количество бензина и дизельного топлива. Поставленное топливо сливается в цистерны Учреждения. На вопрос, сколько на балансе МБЭУ цистерн, Ч. ответил, что 6 цистерн по 50 м3, 4 из них – официально отражены в документах МБЭУ. Учреждение для осуществления деятельности использует только бензин АИ-92 и дизельное топливо. 2 передних емкости используются для дизельного топлива, 2 других – для бензина. С момента поставки отпуск топлива осуществляется по путевым листам на каждую единицу техники на день. На вопрос, каким образом определяется фактическое наличие топлива, Ч. пояснил, что на основании задания АЗС ежедневно отпускается определенное количество топлива на каждый автомобиль. Учет объема топлива в емкости определяется с использованием шторметра, за это отвечает мастер ГСМ. На вопрос, какие документы предъявляют поставщики, чтобы в Учреждении приняли топливо за АЗС, Ч. ответил, что водители предъявляют товарную накладную. На вопросы члена Комиссии, каким образом осуществляется отпуск топлива, одновременно из всех емкостей или одной, Ч. ответил, что заправка автомобилей производится из одной емкости посредством использования крана. На вопрос члена Комиссии, возможно ли хранение топлива в МБЭУ, Ч. ответил, что в Учреждении нет таких объемов для хранения, никогда такой вопрос не возникал. На вопрос, сразу ли используется привезенное топливо, ответил утвердительно, так как предприятие непрерывно работает. На просьбу председателя Комиссии дать пояснения, каким образом осуществлялось хранение по договорам ответственного хранения, какие функции выполнял начальник ОМТС, в соответствии с должностной инструкцией которого в обязанности входит организация складского хранения, Ч. пояснил, что не знает, возможно, директор договорился. Пояснить, в каком именно резервуаре осуществлялось хранение бензина и дизельного топлива ООО «Бортэкс» затруднился, ответил, что возможно, в шестом резервуаре объемом 50 м3, который не находится на балансе МБЭУ, но располагается на территории Учреждения. В ходе заседания Комиссии от 25.02.2021 представитель МБЭУ ЗАТО Северск также пояснила, что в распоряжении МБЭУ имеется еще 8-кубовая емкость для хранения бензина. Официально Администрацией ЗАТО Северск переданы на баланс МБЭУ 4 больших резервуара и одна 8-кубовая емкость, есть еще и неучтенные емкости. На вопрос, в чьи обязанности входит обеспечение МБЭУ необходимыми производственными запасами на основе потребности в материальных ресурсах, кто направляет заявку и осуществляет взаимодействие с контрагентами, представитель ответчика пояснила, что этим занимается она и инженер по закупкам И. На вопрос председателя Комиссии, в связи с чем были заключены договоры на хранение топлива МБЭУ с ООО «Бортэкс», кто ответственный за подготовку данных договоров, представитель пояснила, что договоры подготовил представитель ООО «Бортэкс». На вопрос, каким образом

МБЭУ ЗАТО Северск собиралось хранить топливо по договорам хранения, если по пояснениям Ч. нет у Учреждения возможности осуществлять хранение и топливо сразу используется, ответила, что высокая интенсивность МБЭУ только зимой, в другой сезон возможно хранить. По поводу емкостей для хранения нефтепродуктов дополнительно пояснила, что на балансе МБЭУ 4 резервуара объемом 50 м³, а также 5-ая емкость объемом 8 м³. Также на территории Учреждения имеются два заглубленных безколоночных резервуара, не находящихся на балансе МБЭУ. Разрешительных документов учредителя на хранение топлива в чьих-либо интересах у Учреждения не имеется.

На запрос Томского УФАС России Управление имущественных отношений Администрации ЗАТО Северск (вх.№1644 от 11.03.2021) пояснило, что в муниципальной собственности ЗАТО Северск и в оперативном управлении МБЭУ находится объект недвижимого имущества – АЗС по адресу: г. Северск, ул. Автодорога, 2/3. В состав АЗС входит здание операторской, емкости для нефтепродуктов, автозаправочная колонка, 4 топливораздаточных колонки. В связи с выявленным расхождением фактического количества емкостей с учетными данными Учреждения проведена инвентаризация 12.01.2021, в результате которой выявлены три емкости нефтепродуктов (в том числе, два заглубленных резервуара по 50 м³, указанных в запросе), не учтенные на балансе МБЭУ. Выявленное имущество поставлено на забалансовый учет Учреждения до проведения оценки рыночной стоимости и включено в Реестр муниципального имущества ЗАТО Северск.

МБЭУ ЗАТО Северск представлены письменные пояснения (вх.№ 2114 от 25.03.2021), из которых следует, что резервуары, расположенные на территории МБЭУ, использовались по назначению в связи с производственной необходимостью. Бухгалтерский учет поступления и расходования ГСМ в МБЭУ ведется в соответствии с Инструкцией, утвержденной приказом МФ РФ от 01.12.2010 № 157, ведение инструкции о порядке поступления, хранения и отпуска ГСМ не ведется в Учреждении, поскольку не является обязательным. Раздельного учета ГСМ по резервуарам в Учреждении не ведется, в связи с чем не представляется возможным представить сменные отчеты. Трудовой договор с директором Я. расторгнут, врио назначен МС..

На запрос Томского УФАС России ИП В. о предоставлении копий всех договоров, заключенных с ООО «Бортэкс», ООО «Производственно-коммерческая фирма «Химпромволокно», ООО «Промышленная компания «АНТ» за 2018-2020 гг., а также надлежащим образом заверенные копии всех заявлений на получение разрешений, а также копий разрешений на перевозку опасных грузов за 2018-2020 гг., выданных ИП ВА. для осуществления поставок опасных грузов (бензина и дизельного топлива) в МБЭУ ЗАТО Северск по адресу: г. Северск, Автодорога, 2/3, представила договоры на перевозку продукции автомобильным транспортом, акты выполненных работ, заключенные с ООО «Бортэкс», ООО «ПКФ «Химпромволокно», ООО «ПК «АНТ».

В рамках рассмотрения настоящего дела в соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона №135-ФЗ в объеме, необходимом для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела и принятия решения, подготовлен аналитический отчет по результатам анализа состояния конкуренции (далее аналитический отчет) от 05 апреля 2021 г.

Указанный анализ проводился в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденном Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 (далее – Порядок).

В соответствии с пунктом 10.10 Порядка проведения анализа состояния

конкуренции на товарном рынке, по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17 Закон № 135-ФЗ, анализ состояния конкуренции включает следующие этапы:

- а) определение временного интервала исследования товарного рынка;
- б) определение предмета торгов;
- в) определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах (с момента подачи заявки на участие в торгах).

Также дополнительно исследовано наличие потенциальных участников электронного аукциона на поставку бензина АИ-92 и дизельного топлива. По результатам проведения анализа состояния конкуренции при проведении электронного аукциона на поставку бензина АИ-92 и дизельного топлива (извещение № 0165300009018000273) в рамках дела о нарушении антимонопольного законодательства № 070/01/17-153/2020, отделом контроля органов власти и антиконкурентных соглашений установлено следующее:

1. Временной интервал исследования определен периодом с 27.06.2018 (дата размещения извещения о проведении электронного аукциона) по 23.08.2018 (дата окончания исполнения контракта).
 2. Предмет торгов: поставка бензина АИ-92 и дизельного топлива для нужд Муниципального бюджетного эксплуатационного учреждения ЗАТО Северск.
 3. Потенциальными поставщиками (продавцами) товара являются: ООО «ПК «АНТ», ООО «ЭКООЙЛ», ООО «ПКФ «Химпромволокно» и ООО «БОРТЭКС», однако ООО «ПКФ «Химпромволокно» и ООО «ПК «АНТ» свое право на участие в аукционе реализовано не было. Все указанные участники являлись между собой конкурентами на право заключения государственного контракта на поставку бензина АИ-92 и дизельного топлива.
 4. Потенциальными конкурентами на поставку бензина АИ-92 и дизельного топлива для нужд МБЭУ ЗАТО Северск в указанный временной интервал: ООО «ПК «Стальтом» (ИНН 7017072461), ООО «ТД «Альянс Ойл» (ИНН 7017340696), ООО «ТКО» (ИНН 7017374938), ИП Д (ИНН 702435715938) и ООО «ЭНЕРГИЯ» (ИНН 7017425389). Следовательно, данный товарный рынок является конкурентным.
- Оценивая имеющиеся в деле доказательства, в том числе, письменные пояснения МБЭУ ЗАТО Северск, устные пояснения представителя МБЭУ ЗАТО Северск, устные пояснения начальника ОМТС Ч., сведения, представленные на запросы Томского УФАС России Управлением имущественных отношений Администрации ЗАТО Северск, ИП В., Комиссия приходит к следующим выводам.
- Материалами настоящего дела подтверждается, что ООО «Бортэкс», ООО «ПКФ «Химпромволокно», ООО «ПК «АНТ» в период с 2017-2019 г. являлись постоянными поставщиками бензина и дизельного топлива в МБЭУ ЗАТО Северск. Из пояснений законного представителя ООО «Бортэкс» и ООО «ПКФ «Химпромволокно», представителя по доверенности ООО «ПК «АНТ» М. по делу № 070/01/11-49/2020 следует, что по звонку заместителя директора по общим вопросам МБЭУ ЗАТО Северск С. ООО «Бортэкс», ООО «ПКФ «Химпромволокно», ООО «ПК «АНТ» поставляли бензин на склад Учреждения по адресу: г. Северск, ул. Автодорога, 2/3, оформляя передачу топлива договорами ответственного хранения. Учреждение использовало бензин и дизельное топливо по назначению «в долг», и только потом объявляло закупки на поставку бензина и дизельного топлива для нужд Учреждения. По результатам аукционов между Учреждением и победителем подписывался контракт. М. при рассмотрении дела № 070/01/11-49/2020 пояснял, что поскольку товар уже был поставлен, но не оплачен, ответчикам в любом случае приходилось выигрывать торги, поэтому участвовали ответчики втроем, уступая друг другу победу. В ходе рассмотрения дела № 070/01/11-49/2020 пояснения М.

нашли подтверждение. Так, установлено совместное использование ООО «Бортэкс», ООО «ПКФ «Химпромволокно», ООО «ПК «АНТ» IP-адресов и учетных записей при подаче заявок, ценовых предложений на торгах заказчика МБЭУ ЗАТО Северск, наличие устойчивых связей между ответчиками, антиконкурентное поведение с целью поддержания цены на торгах для обеспечения победы одного из ответчиков, заключениям им контракта по максимально возможной цене.

Довод представителя ответчика МБЭУ ЗАТО Северск о том, что договоры ответственного хранения являются самостоятельной сделкой и не соотносятся с муниципальными контрактами на поставку бензина и дизельного топлива, Комиссия считает несостоятельным по следующим основаниям.

Муниципальное бюджетное эксплуатационное учреждение ЗАТО Северск является некоммерческой организацией и осуществляет свою деятельность в соответствии с Федеральным законом от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (далее – Закон «О некоммерческих организациях»).

Бюджетным учреждением признается некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий соответственно органов государственной власти (государственных органов) или органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах (часть 1 статьи 9.2 Закона «О некоммерческих организациях»).

Бюджетное учреждение осуществляет свою деятельность в соответствии с предметом и целями деятельности, определенными в соответствии с федеральными законами, иными нормативными правовыми актами, муниципальными правовыми актами и уставом (часть 1 статьи 9.2 Закона «О некоммерческих организациях»).

В соответствии с пунктом 13 Устава МБЭУ ЗАТО Северск, утвержденного 16.07.2014, целями деятельности Учреждения являются: 1) благоустройство и озеленение территории городского округа ЗАТО Северск Томской области; 2) содержание и ремонт ливневой канализации; 3) организация мест массового отдыха населения; 4) осуществление деятельности в отношении автомобильных дорог местного значения в границах городского округа ЗАТО Северск Томской области с целью обеспечения безопасности дорожного движения.

В редакции Устава МБЭУ ЗАТО Северск от 21.03.2016 дополнен пункт 13 Устава. Так, еще одной целью деятельности Учреждения является организация и оказание ритуальных услуг и содержание мест захоронения.

В пунктах 14 и 15 Устава МБЭУ ЗАТО Северск перечислены виды деятельности, которые Учреждение осуществляет для достижения своих уставных целей.

Осуществление хранения вещей, в том числе топлива, в интересах иных хозяйствующих субъектов не входит в перечень видов деятельности Учреждения.

В соответствии с пунктом 17 Устава МБЭУ ЗАТО Северск Учреждение вправе осуществлять иные виды деятельности, не являющиеся основными видами деятельности, лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых оно создано, и соответствующие указанным целям, при условии, что такая деятельность указана в его Уставе.

Учитывая организационно-правовую форму и уставную деятельность МБЭУ ЗАТО Северск, сам факт хранения бензина и дизельного топлива в интересах другого хозяйствующего субъекта противоречит разумной деловой цели предпринимательской деятельности и позволяет сделать Комиссии вывод о

доверительных, тесных взаимоотношениях, сложившихся между представителями ООО «Бортэкс» и МБЭУ ЗАТО Северск.

Из представленных ИП В. договоров на осуществление поставки опасных грузов, актов выполненных работ, заключенных с ООО «Бортэкс», ООО «ПКФ «Химпромволокно», ООО «ПК «АНТ», следует, что бензин и дизельное топливо поставлялось с использованием бензовоза.

На балансе МБЭУ имеются 5 емкостей для хранения бензина и дизельного топлива, а также 2 неучтенные емкости, не находящиеся на балансе Учреждения, но расположенные на территории предприятия. Таким образом, поставленное бензовозами по договорам ответственного хранения топливо возможно хранить только непосредственно в емкостях для нефтепродуктов Учреждения.

Также Комиссия учитывает пояснения начальника ОМТС МБЭУ ЗАТО Северск Ч. (работает в должности с 01.09.2014) и пояснения представителя Учреждения о том, что МБЭУ является предприятием с непрерывным процессом производства, осуществляющим содержание дорог на территории ЗАТО Северск, для чего требуется постоянное использование автомобильной техники, в связи с чем поставленное по контрактам топливо переливается в цистерны и используется сразу. На основании задания АЗС отпускается определенное количество топлива ежедневно на каждый автомобиль. Учитывая, что начальник ОМТС Ч., в чьи обязанности входит организация складского хранения в соответствии с должностной инструкцией, не смог пояснить, каким образом осуществлялось хранение привезенного ООО «Бортэкс» по договорам ответственного хранения топлива, а также пояснил, что в Учреждении нет таких объемов для хранения и потребность в хранении топлива не возникала, Комиссия приходит к выводу, что фактически хранение топлива, переданного МБЭУ по договорам ответственного хранения, не осуществлялось, а топливо использовалось по назначению.

Довод представителя ответчика МБЭУ ЗАТО Северск о том, что высокая интенсивность работы предприятия имеет место только в зимний период, а договоры ответственного хранения были заключены летом, когда возникла потребность у М., Комиссия считает несостоятельным, поскольку представленные договоры ответственного хранения МБЭУ ЗАТО Северск с ООО «Бортэкс» заключались в разные месяцы в течение 2018-2019 гг.

На основании изложенного, Комиссия оценивает заключение договоров ответственного хранения между МБЭУ ЗАТО Северск и ООО «Бортэкс» как мнимые сделки, а предоставление МБЭУ ЗАТО Северск возможности доступа хозяйствующему субъекту-постоянному поставщику бензина и дизельного топлива на склад Учреждения с целью передачи бензина и дизельного топлива как предоставление преимущественных условий исполнения контракта на поставку бензина и дизельного топлива.

Пояснения представителя МБЭУ о том, что акты приема-передачи б/н от 24.07.2018 подписаны не директором Учреждения, а М. после введения его в заблуждение М., надлежащим образом полномочия на их оформление не выдавались, Комиссия считает необоснованными и несостоятельными по следующим обстоятельствам. Как следует из самих актов б/н приема-передачи от 24.07.2018 МС.. на дату подписания актов был врио директора на основании приказа № 09/лс от 16.07.2018, соответственно, являлся уполномоченным представителем заказчика. МС., будучи врио директора, также подписал акты приема-передачи № 180724-1 от 24.07.2018, № 180727-1 от 27.07.2018 о принятии топлива по контракту № 0165300009018000273-217/18. Соответственно, Комиссия полагает, что подписывая акты б/н от 24.07.2018 о передаче ранее переданного по договорам ответственного хранения топлива в зачет исполнения контракта № 0165300009018000273-217/18, в день подписания

актов об исполнении указанного контракта, МС. не мог не осознавать значение подписываемых документов.

Таким образом, Комиссия по рассмотрению дела № 070/01/17-153/2020 приходит к выводу о наличии в действиях МБЭУ ЗАТО Северск, ООО «Бортэкс», ООО «ПКФ «Химпромволокно», ООО «ПК «АНТ» признаков нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Закона 135-ФЗ.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 17 Закона 135-ФЗ при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе, координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации.

Нарушение антимонопольного законодательства МБЭУ ЗАТО Северск, ООО «Бортэкс», ООО «ПКФ «Химпромволокно», ООО «ПК «АНТ» выразилось в заключении соглашения между заказчиком МБЭУ ЗАТО Северск и участниками электронного аукциона № 0165300009018000273-217 ООО «Бортэкс», ООО «ПКФ «Химпромволокно», ООО «ПК «АНТ», находящимися в картельном сговоре, которое привело к ограничению конкуренции и к созданию преимущественных условий исполнения контракта для одного из участников торгов - ООО «Бортэкс».

Согласно пункту 1 статьи 1, статьи 6, подпунктов 1, 2 статьи 8 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ (далее - Закон № 44-ФЗ) правопорядок в сфере закупок обеспечивается соблюдением следующих принципов: эффективность, результативность осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечение гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращение коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона № 135-ФЗ под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Подробнее содержание принципа обеспечения конкуренции изложено в подпунктах 1, 2 статьи 8 Закона № 44-ФЗ: контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем). Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками

закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок. Таким образом, принцип добросовестности ведения хозяйственной деятельности субъектами предпринимательской деятельности, в том числе, закрепленный в статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, применительно к защите конкуренции указан и в специальных законах, регулирующих закупочную деятельность. Недобросовестность участника закупочных процедур является одним из свидетельств нарушения участником торгов требований антимонопольного законодательства.

Согласно пункту 17 статьи 4 №135-ФЗ признаки ограничения конкуренции определяются следующим образом: сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации. В силу пункта 18 статьи 4 Закона №135-ФЗ под соглашением понимается, в том числе, договоренность в устной форме.

С учетом положений пункта 18 статьи 4 Закона №135-ФЗ соглашением хозяйствующих субъектов могут быть признаны любые договоренности между ними в отношении поведения на рынке, как оформленные письменно (например, договоры, решения объединений хозяйствующих субъектов, протоколы), так и не получившие письменного оформления, но нашедшие отражение в определенном поведении. Факт наличия соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок. Наличие соглашения может быть установлено исходя из того, что несколько хозяйствующих субъектов намеренно следовали общему плану поведения (преследовали единую противоправную цель), позволяющему извлечь выгоду из недопущения (ограничения, устранения) конкуренции на товарном рынке (пункт 21 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства»).

Схожую позицию в отношении антиконкурентных соглашений изложил Верховный Суд Российской Федерации в Обзоре по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.03.2016 (далее – Обзор). Факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в

виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан в том числе с использованием совокупности иных доказательств, в частности фактического поведения хозяйствующих субъектов (пункт 9 Обзора).

Как следует из изложенных норм закона и указанных официальных правовых позиций, учитывая направленность действий по заключению антиконкурентного соглашения на недобросовестное пользование предоставленными правами, то есть на достижение результата недобросовестными средствами, формально не противоречащими закону, для констатации антиконкурентного соглашения антимонопольному органу необходимо проанализировать ряд косвенных доказательств, сопоставив каждое из них с другими и не обременяя процесс доказывания обязательным поиском хотя бы одного прямого доказательства. По итогам доказывания совокупность косвенных признаков соглашения (при отсутствии доказательств обратного) может сыграть решающую роль, т.е. создать критическую массу применительно к доказыванию антиконкурентного поведения, заключающегося в притворности действий - создании видимости правомерного поведения, введении в заблуждение, что формирует выводы антимонопольного органа, имеющие правовое значение.

Сведениями о наличии письменного соглашения между МБЭУ ЗАТО Северск и ООО «ПК «АНТ», ООО «Бортэкс», ООО «ПКФ «Химпромволокно», Комиссия не располагает. Вместе с тем, из совокупности документов и информации, имеющихся в материалах дела, следует, что между ответчиками заключено соглашение в устной форме. Соглашение, достигнутое в устной форме, не может и не должно быть документально подтверждено.

В отсутствие доказательств наличия письменного соглашения вывод о существовании между ответчиками устного соглашения сделан Комиссией с учетом совокупности всех имеющихся в деле доказательств, в частности:

- несоответствие поведения ответчиков принципам разумной деловой цели предпринимательской деятельности;
- наличие устойчивых деловых связей и длительных взаимодействий между ответчиками;
- демонстрация ответчиками антиконкурентной модели поведения, выражающейся в предоставлении возможности хозяйствующему субъекту поставить заказчику требуемый товар в иные сроки и на иных условиях, чем отражены в аукционной документации, адресованной неограниченному кругу лиц;
- результаты исследования конкурентной среды на торгах.

По указанным фактам Комиссией Томского УФАС России по рассмотрению дела № 070/01/17-153/2020 13.04.2021 (исх. №БМ/2336 от 16.04.2021) принято заключение об обстоятельствах дела.

Пояснения, иные доказательства, доводы в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, со стороны ответчиков представлены не были.

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению дела № 070/01/17-153/2020 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о наличии в действиях ответчиков нарушения антимонопольного запрета на заключение соглашения между заказчиком и участниками торгов, если такое соглашение имеет своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, и необходимости квалифицировать действия МБЭУ ЗАТО Северск, ООО «Бортэкс», ООО «ПКФ «Химпромволокно», ООО «ПК «АНТ» по пункту 1 части 1 статьи 17 № 135-ФЗ.

Период совершения антимонопольного нарушения: с 28.04.2018 (дата заключения самого раннего договора ответственного хранения) по 27.07.2018 (дата подписания последнего акта № 180727-1 приема-передачи товара по муниципальному контракту № 0165300009018000273-217/18 от 23.07.2018).

Доход, полученный при реализации антиконкурентного соглашения: 2 474 347,60 руб.

Основания для выдачи ответчикам предписаний об устранении нарушения антимонопольного законодательства по факту заключения антиконкурентного соглашения и участия в нем отсутствуют в связи с завершением реализации такого соглашения.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона № 135-ФЗ, Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению делу № 070/01/17-153/2020 о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать Муниципальное бюджетное эксплуатационное учреждение ЗАТО Северск (ОГРН: 1137024001619, ИНН: 7024038246; дата присвоения ОГРН: 30.12.2013, регистрирующий орган: Межрайонная инспекция ФНС № 7 по Томской области, юридический адрес: 636071, Томская обл., г. Северск, улица Лесная, д. 6а, стр. 4, законный представитель – директор М), общество с ограниченной ответственностью «Бортэкс» (ОГРН: 1157014001000, ИНН: 7014060073; дата присвоения ОГРН: 23.09.2015, регистрирующий орган: Межрайонная инспекция ФНС № 7 по Томской области, юридический адрес: 634507, Томская обл., Томский р-н, п. Зональная Станция, улица Зеленая, 29, квартира 70, законный представитель – директор М), общество с ограниченной ответственностью «Производственно-коммерческая фирма «Химпромволокно» (ОГРН: 1027000862470, ИНН: 7017054960; дата присвоения ОГРН: 13.09.2002, регистрирующий орган: Межрайонная инспекция ФНС № 7 по Томской области, юридический адрес: 634041, Томская обл., г. Томск, улица Усова, 44, оф. 34; законный представитель - директор М), общество с ограниченной ответственностью «Промышленная компания «АНТ» (ОГРН: 1087017018461, ИНН: 7017216219; дата присвоения ОГРН: 26.06.2008, регистрирующий орган: Межрайонная инспекция ФНС № 7 по Томской области, юридический адрес: 634057, Россия, Томская обл., г. Томск, г.о., Томск г., ул. Интернационалистов, д. 10, кв. 88; законный представитель - директор П) нарушившими пункт 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Не выдавать Муниципальному бюджетному эксплуатационному учреждению ЗАТО Северск, обществу с ограниченной ответственностью «Бортэкс», обществу с ограниченной ответственностью «Производственно-коммерческая фирма «Химпромволокно», обществу с ограниченной ответственностью «Промышленная компания «АНТ» предписания.

3. Передать материалы дела должностному лицу Томского УФАС России для решения вопроса о возбуждении административного производства в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель комиссии

В.А. Алиев

Члены комиссии

Е.П. Фоминых

М.А. Безбородова

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его вынесения в Арбитражный суд Томской области.