

Исх. №АЯ-06/5211 от 24.05.2023 г.

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

УСТАНОВИЛ:

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

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

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

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

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан поступило обращение (вх.№15020 от 05.12.2022) о проведении АО «Рацин» закупок у единственного поставщика с нарушением действующего законодательства.

Для объективного рассмотрения обращения Татарстанским УФАС России был направлен запрос информации в адрес АО «Рацин» (исх.№АЯ-04/1943 от 03.03.2023), на который был представлен ответ АО «Рацин» (вх.№81/2023 от 23.03.2023).

В ходе рассмотрения представленных материалов и документов, Татарстанским УФАС России было установлено следующее.

При проведении закупочных процедур (заключении договоров с единственным поставщиком) АО «Рацин» руководствуется Положением об организации и осуществлении процесса закупок товаров, работ и услуг АО «Рацин» (далее – Положение).

В силу статьи 3.6 Закона о закупках порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Пунктом 50 Раздела 6 Положения предусмотрены случаи закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

В соответствии с подпунктом 51 пункта 50.2 Положения закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется заказчиком в случае осуществления закупки транспортных средств.

14 ноября 2022 года был заключен договор купли-продажи транспортного средства №03/11-22/ТС на приобретение автомобиля марки Mercedes-Benz V-Class стоимостью 17 400 000,00 руб с ООО «Спортивно-технический клуб «Тимерхан».

Как следует из представленных документов АО «Рацин» закупка рассматриваемого автомобиля проводилась в соответствии с подпунктом 51 пункта 50.2 раздела 6 Положения о закупке АО «Рацин», как закупка у единственного поставщика.

Таким образом, Положение АО «Рацин» позволяет АО «Рацин» проводить неконкурентные закупки (у единственного поставщика) на приобретение транспортных средств вне зависимости от наличия или отсутствия конкурентного рынка.

Татарстанское УФАС России считает необходимым отметить следующее.

Частью 1 статьи 3 Федерального закона от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее-Закон о закупках) установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий: информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов (путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке); обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки; описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

Неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке (часть 3.2 статьи 3 Закона о закупках).

Порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке (статья 3.6 Закона о закупках).

Как указано выше, Положением АО «Рацин» предусмотрена возможность осуществления закупки у единого поставщика в случае осуществления закупки транспортного средства вне зависимости от наличия или отсутствия конкурентного рынка.

Установление иных (помимо конкурса и аукциона) способов закупки должно осуществляться заказчиком не произвольно, а с учетом принципов, установленных частью 1 статьи 3 Закона о закупках (информационная открытость закупки, равноправие, справедливость, отсутствие необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки).

Данный вывод соответствует правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 9 Обзора от 16.05.2018, согласно которой сам факт допустимости закупки у единственного поставщика на конкурентном рынке без каких-либо ограничений является неправомерным. Для целей экономической эффективности закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконтурных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным причинам (например, ликвидация последствий чрезвычайных ситуаций, последствий непреодолимой силы). Кроме того, закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика возможна по результатам несостоявшейся конкурентной закупочной процедуры. Возможность привлечения исполнителя без проведения торгов (конкурса/аукциона), независимо от наличия конкурентного рынка, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

Также позиция, сформулированная в Определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 16.09.2021 № 306-ЭС21-13429 по делу № А57-6544/2020 подтверждает то, что отдавая в отдельных случаях предпочтение такому способу как осуществление закупки у единственного поставщика, заказчик должен иметь разумные и объективные причины, объясняющие, что применение конкурентных процедур либо является неэффективным (например, если товарный рынок ограничен или цены на объект закупки колеблются в узком диапазоне), либо в значительной степени лишают заказчика того результата, которого он намеревался достичь, планируя закупку (осуществление срочного размещения заказа, закупка на товарном рынке, где преобладает недобросовестная конкуренция). В ином случае выбор данного неконкурентного способа размещения заказа представляет собою злоупотребление правом, намеренное уклонение от конкурентных процедур вопреки принципам осуществления закупок, а также целям правового регулирования в данной сфере.

Любой хозяйствующий субъект, осуществляющий продажу транспортных средств может быть рассмотрен в качестве участника соответствующего товарного рынка.

В рассматриваемом случае у заказчика отсутствовали основания для осуществления закупки у единственного поставщика, без проведения конкурентных процедур. Осуществление процедур способом закупки у единственного поставщика, без проведения конкурентных процедур, лишило другие организации, занимающиеся поставкой аналогичных товаров, права на участие в закупках на конкурентной основе, поставило их в неравное положение с лицами, с которыми заказчиком заключены договоры по результатам закупочных процедур у единственного поставщика.

Проведение процедуры закупки у единственного поставщика также могло повлечь за собой неэффективное расходование денежных средств.

Заказчиком не были представлены документы, обосновывающие и подтверждающие факты отсутствия иного транспорта на предприятии и безотлагательности в этой связи проведения закупки у единственного поставщика.

Таким образом, заключение договор купли-продажи транспортного средства №03/11-22/ТС на приобретение автомобиля марки Mercedes-Benz V-Class стоимостью 17 400 000,00 руб с ООО «Спортивно-технический клуб «Тимерхан», осуществленной путем закупки у единственного поставщика является нарушением статьи 3 Закона о закупках, что имеет признаки нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее-Закон о защите конкуренции).

В соответствии с частью 1 статьи Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции положения части 1 настоящей статьи распространяются в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом о закупках.

Таким образом, исходя из системного анализа положений части 1 статьи 17 и части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции следует вывод, что положения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции распространяются на все закупки, провидимые по Закону о закупках, в том числе и на неконкурентные (закупка у единственного поставщика).

Пунктом 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) предусмотрено, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе, координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации.

Целями антимонопольного законодательства являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

В соответствии с п. 7 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», конкуренция – 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.

Под недопущением конкуренции следует понимать такую ситуацию, когда в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) исключается любая возможность конкуренции.

Ограничение конкуренции подразумевает то, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) существенно снижается возможность конкуренции.

Устранение конкуренции свидетельствует о том, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) постепенно устраняется (минимизируется) возможность конкуренции.

Таким образом, в действиях АО «Рацин» имеются признаки нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в осуществлении закупок на приобретение транспортного средства без проведения конкурентных процедур (закупки у единственного поставщика), что приводит или может привести к ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

На основании вышеизложенного издан приказ Татарстанского УФАС России от 16.05.2023 № 01/104-к о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении АО «Рацин» по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, в части заключения антиконкурентного соглашения, которое выразилось в осуществлении закупок на приобретение транспортного средства без проведения конкурентных процедур (закупки у единственного поставщика), что приводит или может привести к ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

#### ОПРЕДЕЛИЛ:

Назначить дело №016/01/17-531/2023 к рассмотрению на 6 июня 2023 года в 11 часов 00 минут по адресу: 420021, РТ, г. Казань, ул. Московская, 55, 2 этаж, зал заседаний.

Привлечь к участию в деле в качестве ответчика АО «Рацин» (420111, Республика Татарстан, город Казань, ул. Федосеевская, д. 36, ОГРН 1171690050179, Дата регистрации 26.05.2017, ИНН: 1655387463, КПП: 165501001).

Привлечь к участию в деле в качестве заинтересованного лица ООО «Спортивно-технический клуб «Тимерхан» (422718, Республика Татарстан, р-н Высокогорский, п. ж/д разъезда Киндери ОГРН: 1121690089344 от 19.12.2012 г., ИНН: 1616022620, КПП: 161601001).

В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» АО «Рацин» в течение 2 рабочих дней со дня получения настоящего определения о назначении необходимо представить в адрес Татарстанского УФАС России следующую информацию и заверенные надлежащими образом копии документов согласно ниже указанному перечню:

письменные пояснения по фактам изложенным в данном определении;

информацию по обоснованию НМЦД для реализации проведения закупки, как направлялся запрос, получен ли запрос, имеется ли ответ (коммерческие предложения, либо иные документы, используемые для расчета цены) с приложением подтверждающих документов;

дату внесения изменений в план-график закупок (в части добавления данной позиции), все изменения в плане-графике по сумме НМЦД по данной позиции;

все договоры, заключенные с ООО «Спортивно-технический клуб «Тимерхан» в период с 2020 года по дату получения настоящего запроса;

все договоры на покупку транспортных средств, ремонт, техническое обслуживание, страхование и т.п. за период с 2020 года по дату получения настоящего определения;

переписки с дилерами по продаже автомобилей, которые велись при покупке автомобиля Mercedes-Benz V-Class.

5. В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» ООО «Спортивно-технический клуб «Тимерхан» в течение 2 рабочих дней со дня получения настоящего определения о назначении необходимо представить в адрес Татарстанского УФАС России следующую информацию и заверенные надлежащими образом копии документов согласно ниже указанному перечню:

все имеющиеся документы (чеки, акты, договоры), связанные с приобретением транспортного средства Mercedes-Benz V-Class, которое впоследствии реализовано АО «Рацин»;

сведения о расходах на транспортирование и перевозку вышеупомянутого транспортного средства с приложением подтверждающих документов;

все имеющиеся договоры с АО «Рацин», заключенные с 2020 г. по настоящее время;

все документы, подтверждающие формирование цены по данному транспортному средству;

всю переписку с АО «Рацин» (как получили запрос цены от АО «Рацин»), коммерческие предложения, направленные АО «Рацин», с кем из представителей заказчика осуществлялся контакт, как проводились переговоры по покупке транспортного средства (телефонный разговор, e-mail, смс-сообщения, переписки в мессенджерах, письма на бумажных носителях и т.п.);

аналогичные договоры на поставку таких же автомобилей в организации, а также физическим лицам за период с августа 2022 года по февраль 2023 года.

При формировании ответа на определение о назначении дела №016/01/17-546/2023 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению просим отвечать согласно перечню запрашиваемой информации.

Документы представляются сопроводительным письмом в виде надлежащим образом заверенных копий с приложением реестра представляемых документов.

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

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

Обращаем Ваше внимание, что за непредставление или несвоевременное представление сведений, либо предоставление заведомо недостоверных сведений в антимонопольный орган физические, должностные или юридические лица несут административную ответственность, предусмотренную статьей 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Разъясняю, что согласно статье 43 Закона о защите конкуренции, участвующие в деле о нарушении антимонопольного законодательства, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле.

В случае обеспечения явки на заседание Комиссии представителям ответчиков, заинтересованных лиц, лиц, обладающих сведениями, необходимо иметь при себе надлежащим образом оформленную доверенность, а лицам, имеющим право на представление интересов без доверенности, необходимо иметь документ, подтверждающий полномочие представлять юридическое лицо (индивидуального предпринимателя) без доверенности.

<...> – (должностное лицо)