

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства

№ 012/01/15-1051/2021

Г.

Йошкар-Ола

Резолютивная часть объявлена 05 июля 2022 года

Решение в полном объеме изготовлено 05 июля 2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

<...> – заместителя руководителя - начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти, Председатель Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти, член Комиссии;

<...> – специалиста-эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти, член Комиссии;

рассмотрев дело № 012/01/11-310/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное в отношении АО «Медведевское ЖЭУ» и ООО «Марийская нефтяная компания» (далее — ООО «МНК») по признакам нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившегося в достижении антиконкурентного соглашения при заключении и исполнении договора поставки ГСМ от 01.01.2019 в нарушении требований законодательства о закупках отдельными видами юридических лиц,

в присутствии законного представителя АО «Медведевское ЖЭУ» <...>,

в присутствии законного представителя ООО «МНК» <...>, а также представителя по доверенности от 04.05.2022 <...>,

руководствуясь статьей 49 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Марийское УФАС России поступило обращение УФСБ России по

Республике Марий Эл от 10.01.2022 о возможном нарушении АО «Медведевское ЖЭУ» Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при заключении в 2019 году контрактов (договоров) с ООО «МНК».

По результатам рассмотрения указанного обращения Марийским УФАС России приказом от 08 апреля 2022 года № 66 в отношении АО «Медведевское ЖЭУ» и ООО «МНК» возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в достижении антиконкурентного соглашения при заключении и исполнении договора поставки ГСМ от 01.01.2019 в нарушение требований законодательства о закупках отдельными видами юридических лиц.

08.06.2022 Комиссией Марийского УФАС России принято заключение об обстоятельствах дела, в котором Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях ответчиков нарушения части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в достижении антиконкурентного соглашения при заключении и исполнении договора поставки ГСМ от 01.01.2019 в нарушение требований законодательства о закупках отдельными видами юридических лиц по следующим основаниям.

Из пункта 1 части 2 статьи 2 Закона о закупках следует, что данный Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

Согласно Уставу АО «Медведевское ЖЭУ», утвержденному решением Комитета по управлению муниципальным имуществом администрации Медведевского муниципального района от 20.12.2017 № 106/1, АО «Медведевское ЖЭУ» учреждено муниципальным образованием Медведевский муниципальный район, функции учредителя осуществляет Комитет по управлению муниципальным имуществом администрации Медведевского муниципального района, размер доли муниципального образования в уставном капитале общества составляет 100%, что также следует из выписки АО «Реестр» от 09.12.2021. Дата регистрации общества 11.05.2018.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми

актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в [частях 3.1 и 3.2 статьи 3](#) настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 8 Закона о закупках заказчики, указанные в пунктах 1 - 3 части 2 статьи 1 указанного закона и созданные после дня вступления в силу данного закона, утверждают в течение трех месяцев с даты их регистрации в едином государственном реестре юридических лиц положение о закупке. Заказчики, указанные в пунктах 2 и 3 части 2 статьи 1 Закона о закупках созданные после 1 февраля 2018 года, в течение трех месяцев с даты их регистрации в едином государственном реестре юридических лиц утверждают положения о закупке или принимают решения о присоединении к положению о закупке в соответствии с частями 3 - 5 статьи 2 Закона о закупках.

При этом в соответствии с частью 5.1 статьи 8 Закона о закупках если в течение срока, предусмотренного данным законом, заказчик в соответствии с требованиями указанного закона не разместил утвержденное им положение о закупке или принятое им решение о присоединении к положению о закупке, на такого заказчика до дня размещения им в соответствии с требованиями Закона о закупках утвержденного положения о закупке или решения о присоединении к положению о закупке распространяются положения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) в части, установленной Законом о закупках.

Так, Положение о закупке товаров, работ и услуг для нужд АО «Медведевское ЖЭУ» в единой информационной системы в сфере закупок в нарушение требований части 5 статьи 8 Закона о закупках утверждено только 17.02.2022 и размещено в ЕИС 18.02.2022.

Следовательно, учитывая положения части 5.1 статьи 8 Закона о закупках, не имея размещенного на сайте <http://zakupki.gov.ru/> положения о закупке, общество было не вправе осуществлять закупки в рамках Закона № 223-ФЗ до 18.02.2022. При изложенных обстоятельствах, закупки товаров, работ, услуг должны быть совершены обществом в порядке, установленном Законом о контрактной системе.

Вместе с тем установлено, что в нарушение указанных требований закона АО «Медведевское ЖЭУ» заключен контракт с ООО «МНК» 01.01.2019 на

поставку ГСМ сроком действия до 31.12.2019.

Согласно пункту 7.1 указанного договора по окончании срока действия договора, договор пролонгируется на прежних условиях, пока одна из сторон не потребует его прекращения.

Согласно пояснениям АО «Медведевское ЖЭУ» договор, заключенный с ООО «МНК» 01.01.2019, пролонгировался и действовал на 18.02.2022.

Данный факт подтверждается счет-фактурами на поставку бензина, дизельного топлива, тосола, моторного масла за период с 2019 по 2021 год, а также платежными поручениями.

Между тем, ни законодательством о контрактной системе, ни законодательством о закупках отдельными видами юридических лиц пролонгация заключённого договора, в котором определен срок его действия, не предусмотрена.

С учетом изложенного, в соответствии с требованиями Закона о закупках пролонгация сторонами договора от 01.01.2019 на поставку ГСМ является незаконной.

В соответствии с частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - это договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии с частью 1 статьи 420 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

В силу статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом или иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

В связи с чем, обязанность проверять соответствие положений договора и правовых оснований для его заключения действующему законодательству, в том числе Закону о защите конкуренции и Закону о закупках, возложена на обе стороны договора.

Следовательно, заключение и пролонгация договора, являющегося

согласованием воли сторон о всех существенных условиях, в том числе противоречащих законодательству о закупках и антимонопольному законодательству, свидетельствует о наличии антиконкурентного соглашения. При этом заключение договора в обход закона предполагает наличие вины обеих сторон соглашения, поскольку оно заключено в целях ограничения конкуренции (статья 10 ГК РФ).

Таким образом, договор от 01.01.2019 на поставку ГСМ является соглашением в понятии, определенном пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект - это коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Учитывая изложенное, АО «Медведевское ЖЭУ» и ООО «МНК» являются хозяйствующими субъектами в понятии, определенном пунктом 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции, следовательно, являются субъектами ответственности по части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

При таких обстоятельствах, между АО «Медведевское ЖЭУ» и ООО «МНК» достигнуто антиконкурентное соглашение, результатом которого является заключение договора без проведения конкурентных процедур в соответствии с Законом о контрактной системе и в последующем его незаконная пролонгация.

Действия АО «Медведевское ЖЭУ» при этом направлены не на выбор наилучшего предложения в условиях конкурентной борьбы и стимулирование участия хозяйствующих субъектов в закупках, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности осуществления указанных закупок, а на создание преимуществ участникам соглашения в отсутствие возможности снижения цены заключаемых договоров с поставщиком.

Согласно ответам ООО «Бекар-Сервис» от 05.04.2022, ИП П. от 25.01.2022, указанные лица участвовали в конкурентных закупках на поставку ГСМ на территории Республики Марий Эл и имели реальную возможность принять участие в закупке АО «Медведевское ЖЭУ», если бы такая была проведена. Из писем ООО «Бекар-Сервис» от 05.04.2022, ИП П. от 25.01.2022 также следует, что в связи с непроведением АО «Медведевское ЖЭУ» конкурентных закупок на поставку ГСМ их права и интересы были ущемлены.

В рамках рассмотрения дела Комиссией было установлено, что договор поставки ГСМ от 01.01.2019 сторонами в настоящий момент расторгнут по соглашению сторон (соглашение о расторжении договора купли-продажи от 08.04.2022).

Кроме того, АО «Медведевское ЖЭУ» размещено извещение о проведении запроса котировок в электронной форме № 32211240984 на право заключения договора на поставку топлива на апрель – июнь 2022 года от 21.03.2022.

Начальная (максимальная) цена договора: 2 005 500,00 рублей.

Согласно протоколу оценки и сопоставления заявок на участие в запросе котировок от 29.03.2022 было подано 2 заявки.

Договор поставки был заключен с ООО «МНК», предложившее наименьшую цену 1 640 000,00 рублей (снижение составило 18,2 %).

Также согласно размещенной в ЕИС закупке № 32211471557 от 15.06.2022 на поставку топлива на июль-сентябрь 2022 года на участие в закупке подана 5 заявок (снижение составило более 16 %).

Данный факт подтверждает возможность снижения цены на поставку топлива, а, следовательно, целевое и экономически эффективное расходование денежных средств и реализацию мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Согласно части 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Так, на Заключение об обстоятельствах дела № 012/01/11-310/2022 от 08.06.2022 (исх. № 02-10/24 от 16.06.2022) ООО «МНК» были представлены возражения, в которых указывалось на отсутствие нарушения Обществом части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, поскольку на момент заключения договора поставки ГСМ от 01.01.2019 Положения о закупке АО «Медведевское ЖЭУ» разработано не было.

Между тем, факт отсутствия у АО «Медведевское ЖЭУ» размещенного на дату заключения договора с ООО «МНК» Положения о закупке не свидетельствует об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «МНК». Комиссия обращает внимание, что обязанность проверять соответствие положений договора и правовых оснований для его заключения действующему законодательству, в том числе Закону о защите конкуренции и Закону о закупках, возложена на обе

стороны договора (статья 10 ГК РФ).

АО «Медведевское ЖЭУ» с допущенным нарушением антимонопольного законодательства согласилось.

Таким образом, учитывая изложенное, Комиссия приходит к итоговому выводу о наличии в действиях АО «Медведевское ЖЭУ» и ООО «МНК» нарушения части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в достижении антиконкурентного соглашения при заключении и исполнении договора поставки ГСМ от 01.01.2019 в нарушение требований законодательства о закупках отдельными видами юридических лиц, которое влечет ограничение конкуренции.

Согласно части 1 статьи 50 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает предписание ответчику по делу.

Вместе с тем необходимости в выдаче обязательного для исполнения предписания не имеется в связи с тем, что договор поставки ГСМ от 01.01.2019 на момент вынесения решения сторонами расторгнут.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях АО «Медведевское ЖЭУ» и ООО «Марийская нефтяная компания» нарушение части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в достижении антиконкурентного соглашения при заключении и исполнении договора поставки ГСМ от 01.01.2019 в нарушении требований законодательства о закупках отдельными видами юридических лиц.

2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии