

Исх. №АР-05/3516 от 26.03.2021

На основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан от 26.01.2021г. № 01/22-пр «О проведении плановой выездной и документарной проверки» была проведена плановая документарная и выездная проверка в отношении АО «Татспиртпром» (420111, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Баумана, д. 44/8, ИНН 1681000049).

Срок проведения проверки: с 02.02.2021 года по 26.02.2021года включительно.

Приказом о продлении срока проведения проверки (исх.№ 01/48-пр от 25.02.2021г.) срок проведения проверки был продлен до 26 марта 2021 года.

С копией приказа о проведении проверки ознакомлен: _____

(Ф.И.О. руководителя, иного должностного лица проверяемого лица, уполномоченного представителя с указанием даты, времени ознакомления)

Предметом настоящей проверки является проверка соблюдения АО «Татспиртпром» требований антимонопольного законодательства.

Период, за который проведена проверка соблюдения антимонопольного законодательства: за период с 01.01.2018г. по дату завершения проверки.

Проверка проводилась инспекцией в составе:

Руководитель инспекции: <...> – (должностное лицо)

Члены инспекции: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

Юридический адрес проверяемой организации: 420111, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Баумана, д. 44/8.

Фактический адрес проверяемой организации: 420111, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Баумана, д. 44/8.

Место проведения проверки: 420111, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Баумана, д. 44/8.

Инспекцией, проводившей проверку, были изучены документы и информация, предоставленные в соответствии с приказом Татарстанского УФАС России от 26.01.2021г. №01/22-пр, а именно:

учредительные и регистрационные документы АО «Татспиртпром», действующие на дату проведения проверки;

журналы учета входящей и исходящей корреспонденции за период с 01.01.2018 до даты завершения контрольного мероприятия, с приложением самой переписки;

локальные нормативные акты за период с 01.01.2018 до даты завершения контрольного мероприятия (приказы, распоряжения, за исключением кадровых);

информация в форме справки за подписью руководителя организации о фактически

осуществляемых видах деятельности с указанием размера выручки, полученного от каждого вида деятельности (в стоимостном и процентном выражении), за 2018г., 2019г., 2020г., 2021г.;

сведения о группе лиц АО «Татспиртпром» по состоянию на 01.01.2018г., 01.01.2019г., 01.01.2020г., 01.01.2021г. и на 01.02.2021г. в соответствии со статьей 9 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в форме, утвержденной Приказом ФАС России № 293 от 20.11.2006г. «Об утверждении формы представления перечня лиц, входящих в одну группу лиц»;

сведения о суммарной балансовой стоимости активов группы лиц АО «Татспиртпром» по состоянию на 01.01.2018г., 01.01.2019г., 01.01.2020г. и на 01.02.2021г.;

информация обо всех торгах за 2018-2021гг., в которых принимало участие АО «Татспиртпром» в виде реестра с указанием вида торговой процедуры, номера извещения, начальной (максимальной) цены, последнего ценового предложения АО «Татспиртпром» и результатов торгов;

информация об исполнении контрактов (договоров), заключенных в результате победы при участии в торгах с указанием номера извещения, номера и даты заключения контракта (договора), суммы контракта (договора), срока исполнения, даты расторжения, даты прекращения контракта (договора), платежных поручений и сумм оплаты;

информация обо всех торгах за 2018-2021гг., Заказчиком которых являлось АО «Татспиртпром» в виде реестра с указанием вида торговой процедуры, номера извещения, результата (состоялись, не состоялись), начальной (максимальной) цены, наименование и ИНН победителя, ценовое предложение победителя;

документация по торгам, проведенным за период с 01.01.2018 до даты завершения контрольного мероприятия;

информация об исполнении контрактов (договоров), заключенных в результате победы при участии в торгах, Заказчиком которых являлось АО «Татспиртпром» с указанием номера извещения, номера и даты заключения контракта (договора), суммы контракта (договора), срока исполнения, даты расторжения, даты прекращения контракта (договора), платежных поручений и сумм оплаты;

сведения о заключенных договорах в качестве заказчика на территории Российской Федерации (в том числе с контрагентами, осуществляющими деятельность на территории Республики Татарстан), в период с 01.01.2018г. (в форме реестра с указанием полного наименования, ИНН, места нахождения исполнителя, перечня поставляемой продукции (оказываемых услуг), номера и даты заключения договора, срока действия договора, суммы договора);

сведения о заключенных договорах в качестве исполнителя на территории Российской Федерации (в том числе с контрагентами, осуществляющими деятельность на территории Республики Татарстан), в период с 01.01.2018г. (в форме реестра с указанием полного наименования, ИНН, места нахождения заказчика, перечня поставляемой продукции (оказываемых услуг), номера и даты заключения договора, срока действия договора, суммы договора);

копии всех действующих договоров, заключенных АО «Татспиртпром» в 2018, 2019, 2020, 2021 годах (со всеми приложениями, дополнительными соглашениями, актами, спецификацией и протоколами разногласий и т.д.);

копии документов, подтверждающих факт исполнения договоров за 2018, 2019, 2020, 2021 годы (акты сдачи-приемки оказанных услуг, акты выполненных услуг, платежные документы и т.д.) – по каждому договору, действующему в 2018, 2019, 2020, 2021 годах;

переписка АО «Татспиртпром» с контрагентами и поставщиками товаров по вопросу заключения (перезаключения) договоров поставки, об условиях договоров поставки, по вопросу заключения дополнительных соглашений к договорам поставки, договоров возмездного оказания услуг;

сведения обо всех объектах электро-, тепло- и водопроводно-канализационного хозяйства, эксплуатацию которых осуществляет АО «Татспиртпром» с указанием о наличии/отсутствии технологического присоединения к данным объектам физических и юридических лиц, в случае наличия такого присоединения указать наименование лица (ФИО физического лица), его почтового адреса и контактного номера телефона, а также с указанием всех тарифов (цен) на все поставляемые ресурсы и услуги, применяемых АО «Татспиртпром» по отношению к юридическим и физическим лицам (с приложением имеющихся договоров);

копии всех заключенных соглашений, входящей и исходящей переписки АО «Татспиртпром» с федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления за период с 01.01.2018 года до даты завершения контрольного мероприятия;

перечень нежилых объектов и земельных участков, арендуемых и находящихся в собственности, пользовании и во владении АО «Татспиртпром» за период с 01.01.2018 до даты завершения контрольного мероприятия, с приложением копий правоустанавливающих документов, в том числе копий договоров аренды, купли-продажи со всеми приложениями;

положение о закупках для нужд АО «Татспиртпром»;

приказы о создании конкурсной, аукционной, котировочной, единой комиссий;

реестр заключенных договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, согласно части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» с 2018 года по настоящее время с приложением заверенных копий вышеуказанных договоров и письменным пояснением оснований заключения данных договоров в отношении государственного и муниципального имущества;

копии документов за 2018-2021гг., подтверждающих право АО «Татспиртпром» на осуществление видов деятельности, если в соответствии с законодательством Российской Федерации для их осуществления требуются специальные разрешения (например, лицензии);

информация об объеме поставки АО «Татспиртпром» алкогольной продукции в адрес хозяйствующих субъектов – контрагентов АО «Татспиртпром», осуществляющих реализацию алкогольной продукции на территории Республики Татарстан;

иные нормативные правовые акты, документы, материалы, информация, объяснения и т.д. по требованию членов инспекции, необходимые для достижения целей и задач

проведения проверки.

ПРОВЕРКОЙ УСТАНОВЛЕНО:

Акционерное общество «Татспиртпром» (420111, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Баумана, д. 44/8, ИНН 1681000049) зарегистрировано в качестве юридического лица 01.12.2004 за основным государственным регистрационным номером 1041626847723 (свидетельство <...>).

В настоящий момент должность генерального директора АО «Татспиртпром» занимает <...>.

Уставный капитал общества составляет 1 742 302 000 рублей.

Согласно сведениям Единого государственного реестра юридических лиц, основным видом экономической деятельности, осуществляемым АО «Татспиртпром» является производство дистиллированных питьевых алкогольных напитков: водки, виски, бренди, джина, ликеров и т. п. (код по ОКВЭД 11.01.1).

Согласно сведениям, предоставленным проверяемым лицом, одну группу лиц, определяемую в соответствии со статьей 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по состоянию на 01.02.2021 года с АО «Татспиртпром» входят: <...>.

Перечень нежилых объектов и земельных участков, находящихся в собственности и аренде у АО «Татспиртпром» (основное управление) представлена в таблице.

Согласно финансовой (бухгалтерской) отчетности АО «Татспиртпром», размер годовой выручки за 2018 г. составил <...> тыс. руб., за 2019 г. – <...> тыс. руб., за 2020 г. – <...> тыс. руб., январь 2021 г. составил - <...> тыс. руб.

Согласно сведениям Единого государственного реестра юридических лиц, основным видом экономической деятельности, осуществляемым АО «Татспиртпром» является производство дистиллированных питьевых алкогольных напитков: водки, виски, бренди, джина, ликеров и т. п. (код по ОКВЭД 11.01.1).

В таблице ниже представлены показатели выручки АО «Татспиртпром» от реализации товаров за период с 01 января 2018 года по 31 января 2021 года:

<...>

Таким образом, Инспекцией Татарстанского УФАС России установлено, что реализация ликероводочных изделий (далее – ЛВИ) составляет наибольшую долю выручки организации в проверяемом периоде.

В таблице ниже представлена информация о реализации алкогольной продукции АО «Татспиртпром» (раздельно ЛВИ и пиво) с указанием покупателей, объемов (в натуральном и денежном выражении) по годам с 2018 года по январь 2021 года.

<...>

На основании вышеизложенного, Инспекция Татарстанского УФАС России приходит к выводу, что с 2020 года единственным покупателем алкогольной продукции, произведенной АО «Татспиртпром» на территории Республики Татарстан является ООО «Алкоторг». В 2021 году ООО «Алкоторг» стало единственным покупателем алкогольной продукции проверяемого лица не только в Республике Татарстан, но и в

Российской Федерации.

Согласно сведениям, имеющимся в Татарстанском УФАС России, ООО «Алкоторг» (ИНН 1659091192) в настоящее время является крупнейшей организацией на оптовом рынке реализации алкогольной продукции Республики Татарстан (около 47,5% рынка).

Таким образом, Инспекцией установлено, что реализация алкогольной продукции, произведенной АО «Татспиртпром», осуществляется через ООО «Алкоторг».

В рамках проверки Инспекцией была изучена закупочная деятельность АО «Татспиртпром» и установлено следующее.

Закупочная деятельность проверяемого лица регулируется Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также Положением о закупочной деятельности АО «Татспиртпром».

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 223-ФЗ) 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).

Согласно части 2 статьи Закона 223-ФЗ 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.

Согласно пункту 4 части 2 статьи Закона 223-ФЗ Положение о закупке утверждается советом директоров (наблюдательным советом) хозяйственного общества.

Согласно части 1 статьи 4 Закона 223-ФЗ положение о закупке, изменения, вносимые в указанное положение, подлежат обязательному размещению в ЕИС не позднее чем в течение 15 дней со дня утверждения.

Советом директоров АО «Татспиртпром» утверждено Положение о закупочной деятельности АО «Татспиртпром» (Протокол от 29 декабря 2018г), которое размещено в ЕИС (<http://zakupki.gov.ru>) 29.12.2018 г.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1 Закона о закупках в течение трех рабочих дней со дня заключения договора, в том числе договора, заключенного заказчиком по результатам закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) товаров, работ, услуг, стоимость которых превышает размеры, установленные частью 15 статьи 4 настоящего Федерального закона, заказчики вносят информацию и документы, установленные Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 1 настоящей статьи, в реестр договоров. Если в договор были внесены изменения, заказчики вносят в реестр договоров такую информацию и документы, в отношении которых были внесены изменения. Информация о результатах исполнения договора вносится заказчиками в реестр договоров в течение десяти дней со дня исполнения, изменения или расторжения договора.

Выборочной проверкой контрактов установлено следующее:

Договор по результатам закупки № 32009329543 Право заключения договора на оказание услуг по сервисному и техническому обслуживанию комплексов измерительных автоматизированного учета алкоголя «БАЗИС-2006М» на сумму <...> рублей заключен 06 августа 2020 года. Однако сведения о заключенном договоре размещены заказчиком в единой информационной системе только – 13 августа 2020 года.

Аналогичное нарушение установлено при размещении договора: №51681000049200003310000.

Таким образом, заказчиком нарушены требования части 2 статьи 4.1 Закона о закупках.

Согласно части 4 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) нарушение предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц сроков размещения в единой информационной системе в сфере закупок информации о закупке товаров, работ, услуг, размещение которой предусмотрено законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, за исключением случаев, предусмотренных частью 6 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до пяти тысяч рублей; на юридических лиц - от десяти тысяч до тридцати тысяч рублей.

На основании изложенного Инспекция предлагает передать материалы по данному факту должностному лицу, для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении должностного лица АО «Татспиртпром» и самого юридического лица административного производства по части 4 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Договор по закупке №32009841082 Право заключения договора на оказание услуг доступа к Базе данных с возможностью просмотра контактной информации соискателя с использованием API HH и публикациями вакансий на сумму <...> рублей отсутствует в реестре. Извещение о закупке было опубликовано 24 декабря 2020 года.

Кроме того, Инспекцией установлено, что договор по закупке №32009841082 был заключен 25 января 2021 между АО «Татспиртпром» и ООО «Хэдхантер». Однако на дату завершения плановой проверки АО «Татспиртпром» (26 марта 2021 года) сведения о заключенном договоре в реестре отсутствуют.

Аналогичные нарушения установлены при размещении закупок: №32008991764, №32008817508.

Таким образом, заказчиком нарушены требования части 2 статьи 4.1 Закона о закупках.

Согласно части 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ неразмещение в единой информационной системе в сфере закупок информации о закупке товаров, работ, услуг, размещение которой предусмотрено законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, -влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до трехсот тысяч рублей.

На основании изложенного, Инспекция предлагает передать материалы по данным фактам должностному лицу, для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении должностного лица АО «Татспиртпром» и самого юридического лица

административного производства по части 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Согласно статьи 3.6 Закона 223-ФЗ порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Пунктом 24.2.2. Положения о закупочной деятельности АО «Татспиртпром» предусмотрено, что закупка у единственного поставщика может осуществляться при наличии срочной необходимости в закупаемой продукции ввиду изменения (корректировки) плана розлива на производстве, в том числе, но не исключительно при розливе дополнительного объема.

Информация о договорах, заключенных в 2020 году по результатам проведения закупки у единственного поставщика на основании пункта 24.2.2. Положения о закупочной деятельности АО «Татспиртпром», представлена в следующей таблице. <...>

Таким образом, на основании пункта 24.2.2. Положения о закупочной деятельности АО «Татспиртпром» заказчиком приобретает сырье и основные материалы необходимые для производства основной продукции.

Инспекцией у проверяемого лица требованием о предоставлении информации (исх. № АР-05/1892 от 18.02.2021 г.) были запрошены письменные пояснения в части установления плана розлива на производстве, и изменения (корректировки) плана розлива на производстве с приложением копий таких планов за 2018-2021 г.г. и изменений в них, в том числе с приложением локально-нормативных актов, регламентирующих порядок такой деятельности.

Согласно пояснительной записке за подписью <...>, формирование месячного операционного плана производства осуществляется в конце текущего месяца на следующий за ним. Основанием для формирования месячного плана производства является получение скорректированной потребности департамента продаж в алкогольной продукции. Отдельных нормативно-правовых актов, регулирующих и определяющих порядок формирования месячных планов, не существует. Формирование месячных планов производства является одной из должностных обязанностей, входящих в должностную инструкцию и положение о подразделении.

Инспекция, проанализировав представленные месячные планы производства, не установила каких-либо существенных изменений (корректировок) в них, обосновывающих срочную необходимость в закупаемой продукции. Более того, как следует из пояснительной записки, представленной проверяемым лицом, формирование месячного операционного плана производства осуществляется в конце текущего месяца на следующий за ним, то есть изменение объемов производства и, соответственно, потребность в сырье является прогнозируемым.

Более того, рынки поставки зерна, тары являются конкурентными, на которых действует большое количество участников рынка, что также подтверждается количеством участников закупок, которые принимают участие в конкурентных закупках на поставку указанных товаров, проводимых АО «Татспиртпром».

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 1 статьи 17 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.

Согласно части 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно пункта 9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) избрание заказчиком способа закупки, который повлек за собой необоснованное ограничение круга потенциальных участников, нарушает принципы осуществления закупочной деятельности и положения Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, закрепленные заказчиком в положении о закупке условия позволяют осуществлять закупку у единственного поставщика во всех случаях и при любых потребностях без проведения конкурентных процедур на закупку соответствующих товаров и независимо от наличия конкурентного рынка, создают возможность привлечения исполнителя, поставщика без проведения торгов (конкурса/аукциона и др.), что, в свою очередь, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

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).

Более того, пунктом 24.2.1. Положения предусмотрена возможность осуществления закупки у единственного поставщика при наличии срочной необходимости в продукции ввиду возникновения или угрозы возникновения чрезвычайной ситуации, ситуации, сложившейся в результате аварии, катастрофы, обстоятельств непреодолимой силы, а также иных непредвиденных обстоятельств, когда требуются незамедлительные действия, связанные с осуществлением закупки для обеспечения поддержки и сохранения бесперебойной работы Заказчика, если применение иных способов закупок, требующих затрат времени, повлечет за собой убытки и/или другие неблагоприятные последствия для Заказчика.

Инспекцией в ходе проверки не установлены обстоятельства (экономические, технические и др.), которые бы обосновывали необходимость и (или) целесообразность заключения АО «Татспиртпром» договоров ввиду наличия срочной необходимости в закупаемой продукции ввиду изменения (корректировки) плана розлива на производстве.

На основании изложенного в действиях АО «Татспиртпром» содержится, признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, в части установления в Положении о закупочной деятельности возможности заключения договоров с единственным поставщиком ввиду наличия срочной необходимости в закупаемой продукции ввиду изменения (корректировки) плана розлива на производстве, при условии, что закупаемый товар обращается на конкурентном рынке и план розлива на производстве является прогнозируемым.

В соответствии с пунктом 13 части 4 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее –

Закон о закупках) положениями данного закона не регулируются отношения, связанные с осуществлением заказчиком закупок товаров, работ, услуг у юридических лиц, которые признаются взаимозависимыми с ним лицами в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации и перечень которых определен правовыми актами, предусмотренными частью 1 статьи 2 настоящего Федерального закона и регламентирующими правила закупок. В таких правовых актах указывается обоснование включения в указанный перечень каждого юридического лица в соответствии с положениями Налогового кодекса Российской Федерации.

При проведении плановой проверки Инспекцией Татарстанского УФАС России было установлено, что в перечень взаимозависимых с АО «Татспиртпром» лиц входят следующие организации: ООО «Алкоторг» (ИНН 1659091192), ООО «Казанский ипподром» (ИНН 1659054627), ООО «Племконзавод «Казанский» (ИНН 1633605132), АО «Связьинвестнефтехим» (ИНН 1655070635).

Следовательно, закупки товаров, работ, услуг у перечисленных юридических лиц осуществляются без соблюдения норм Закона о закупках.

1) В ходе проведения проверочных мероприятий, установлено, что 20 августа 2020 года между АО «Татспиртпром» и ООО «Алкоторг» (ИНН 1659091192) заключен агентский договор <...> от <...>, согласно которому агент ООО «Алкоторг» принимает на себя обязательство за агентское вознаграждение совершить от своего имени и за счет принципала АО «Татспиртпром» следующие действия:

1.1.1. Осуществить поиск поставщиков товара по наиболее выгодным ценам (в дальнейшем – «Поставщик Товара») и заключить с ними от своего имени Договор поставки на приобретение зерна для Принципала (в дальнейшем – «Товар») на следующих условиях:

<...>

В соответствии с пунктом 4.4 агентского договора общая сумма настоящего договора не должна превышать <...>.

Согласно дополнительному соглашению <...> от <...> общая сумма агентского договора <...> от <...> изменена и не должна превышать <...>.

2) В ходе проведения проверочных мероприятий, установлено, что 20 августа 2020 года между АО «Татспиртпром» и ООО «Алкоторг» (ИНН 1659091192) заключен агентский договор <...>, согласно которому агент ООО «Алкоторг» принимает на себя обязательство за агентское вознаграждение совершить от своего имени и за счет принципала АО «Татспиртпром» следующие действия:

1.1.1. Осуществить поиск поставщиков товара по наиболее выгодным ценам (в дальнейшем – «Поставщик Товара») и заключить с ними от своего имени Договор поставки на приобретение зерна для Принципала (в дальнейшем – «Товар») на следующих условиях:

<...>.

1.1.2. Организовать доставку Товара необходимыми видами транспорта до филиалов принципала.

В соответствии с пунктом 4.4 общая сумма агентского договора не должна превышать <...>.

Согласно дополнительному соглашению <...> от <...> общая сумма агентского договора <...> изменена и не должна превышать <...>.

Таким образом, 20 августа 2020 года АО «Татспиртпром» заключило два агентских договора на общую предельную сумму <...>, предусматривающих поставку зерна в филиалы общества за счет средств общества поставщиками, найденными агентом ООО «Алкоторг».

Кроме того, 13-15 ноября 2020 года предельная сумма вышеуказанных агентских договоров была увеличена на <...>, и составила <...>.

Согласно сведениям из ЕГРЮЛ, основным видом деятельности ООО «Алкоторг» является торговля оптовая напитками (ОКВЭД2 46.34). Материалы проведенной проверки АО «Татспиртпром» свидетельствуют о том, что ООО «Алкоторг» является в настоящее время единственным приобретателем алкогольной продукции, произведенной АО «Татспиртпром», а также крупнейшей организацией на оптовом рынке реализации алкогольной продукции Республики Татарстан (около 47,5% рынка).

Следовательно, оказание агентских услуг в целях поставки зерна в АО «Татспиртпром» не является профильным видом деятельности для ООО «Алкоторг».

Вместе с тем, Татарстанским УФАС России установлено, что до заключения агентских договоров, поставка зерна в АО «Татспиртпром» осуществлялась поставщиками напрямую.

Так, за 2020 год АО «Татспиртпром» заключило 73 договора на поставку зерна общей стоимостью <...>, за 2019 год – 85 договоров стоимостью <...>, за 2018 год – 19 договоров стоимостью <...>.

Стоит отметить, что вышеуказанные договоры на поставку зерна заключались с различными хозяйствующими субъектами в соответствии с Положением о закупочной деятельности АО «Татспиртпром» и Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Например, 24 июня 2020 года в Единой информационной системе в сфере закупок (<https://zakupki.gov.ru/>) было размещено извещение о проведении заказчиком АО «Татспиртпром» аукциона в электронной форме №32009265730 на право заключения договора на поставку зерна ржи (2 000 тн.).

Согласно техническому заданию к закупочной документации, установлены следующие требования к товару:

Технические требования для ржи 1-3 класса по ГОСТ 16990-2017, а также следующим параметрам:

- влажность – не более 14,0%;
- сорность – не более 2,0% (общая);
- крахмалистость – не менее 52,0%;
- содержание белка (на абсолютно сухое вещество) - 9-12%;
- зараженность вредителями не допускается.

Место поставки товара:

- филиал АО «Татспиртпром» «Усадский спиртзавод», расположенный по адресу: РТ, Высокогорский район, Усадское с/п, Тимофеевка д., Профсоюзная ул., 2;

- филиал АО «Татспиртпром» «Мамадышский спиртзавод», расположенный по адресу: РТ, г. Мамадыш, ул. Давыдова, д. 97 б.

Инспекция Татарстанского УФАС России отмечает, что вышеуказанные технические характеристики в закупочной документации совпадают с характеристиками товара по агентскому договору <...> от <...> с ООО «Алкоторг», то есть совпадение предмета поставки.

Аналогичным образом установлено совпадение предмета поставки: зерна пшеницы при сравнении технического задания по закупке № 32009472166 с содержанием агентского договора <...> от <...>.

Федеральный закон от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» определяет, что целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (заказчиков) в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии со статьей 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг Заказчики должны руководствоваться:

- 1) информационной открытостью закупки;
- 2) равноправием, справедливостью, отсутствием дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевой и экономически эффективным расходованием денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствием ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

На основании части 1 статьи 2 Закон о закупках 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).

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках, определено, что Положение о закупках является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Однако, с 20 августа 2020 года поставка зерна в АО «Татспиртпром» осуществляется путем реализации агентских договоров с ООО «Алкоторг», договорные отношения с которым не регулируется Законом о закупках в соответствии с пунктом 13 части 4 статьи 1 указанного закона.

По мнению Инспекции Татарстанского УФАС России, АО «Татспиртпром» намеренно заключило агентские договоры <...> от <...> и <...> от <...> с ООО «Алкоторг» с целью организации и осуществления поставок зерна в АО «Татспиртпром» без проведения закупочных процедур по Закону о закупках и Положению о закупочной деятельности АО «Татспиртпром».

Вышеуказанное также подтверждается тем, что АО «Татспиртпром» не заключало договоров на поставку зерна (пшеницы и ржи) после заключения агентских договоров с ООО «Алкоторг».

В соответствии с пунктом 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 Закона о защите конкуренции), если такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции, в том числе соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок.

Признаки ограничения конкуренции закреплены в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции и к ним, в частности, относятся сокращение числа участников рынка, рост или снижение цены товара, обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара.

Поскольку уже сам факт создания препятствий для входа на рынок означает либо сокращение, либо создание условий для сокращения числа участников рынка, запрет, предусмотренный пунктом 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, является безусловным, в связи с чем дополнительное установление ограничения конкуренции не требуется, поскольку такое ограничение вытекает из факта создания препятствий.

По мнению Инспекции Татарстанского УФАС России проверяемым лицом АО «Татспиртпром» была проигнорирована обязанность проведения торгов на отбор контрагента для поставок зерна (пшеницы и ржи).

Таким образом, достигнутое в 2020 году и реализуемое в настоящее время соглашение между АО «Татспиртпром» и ООО «Алкоторг» привело к созданию другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на соответствующий товарный рынок.

В соответствии с положениями статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме, при этом факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством (статьи 154, 160, 432, 434 ГК РФ).

Согласно выводам судебной практики, в том числе по делу А33-3568/2015, заключение договора в нарушение принципов антимонопольного законодательства, изложенных, в том числе в Законе о закупках, приводит к ограничению конкуренции, поскольку Общество, которое заключает данный договор с Заказчиком получает необоснованные преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, а другим хозяйствующим субъектам создаются препятствия к доступу на

товарный рынок.

В данном случае имело место соглашение, целью которого было ограничение, недопущение конкуренции путем заключения агентских договоров с ООО «Алкоторг», в обход конкурентных процедур. Соответственно, соглашение, заключенное между АО «Татспиртпром» и ООО «Алкоторг» следует квалифицировать по части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции как иное соглашение.

Учитывая вышеизложенное, Инспекция Татарстанского УФАС России приходит к выводу о том, что в действиях АО «Татспиртпром» (ИНН 1681000049) и ООО «Алкоторг» (ИНН 1659091192), выразившихся в заключении и исполнении антиконкурентного соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок, усматривается нарушение пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

ЗАКЛЮЧЕНИЕ:

По результатам плановой документарной и выездной проверки, проведенной в отношении АО «Татспиртпром» (ИНН 1681000049), можно сделать следующие выводы:

в действиях АО «Татспиртпром» (ИНН 1681000049) установлены признаки нарушения части 4 статьи 7.32.3 КоАП РФ в части нарушения предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц сроков размещения в единой информационной системе в сфере закупок информации о закупке товаров, работ, услуг, размещение которой предусмотрено законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц;

в действиях АО «Татспиртпром» (ИНН 1681000049) установлены признаки нарушения части 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ в части неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок информации о закупке товаров, работ, услуг, размещение которой предусмотрено законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц;

в действиях АО «Татспиртпром» (ИНН 1681000049) установлены признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, в части установления в Положении о закупочной деятельности возможности заключения договоров с единственным поставщиком ввиду наличия срочной необходимости в закупаемой продукции ввиду изменения (корректировки) плана розлива на производстве, при условии, что закупаемый товар обращается на конкурентном рынке и план розлива на производстве является прогнозируемым;

в действиях АО «Татспиртпром» (ИНН 1681000049) и ООО «Алкоторг» (ИНН 1659091192) установлены признаки нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении и исполнении антиконкурентного соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок.

АО «Татспиртпром» в течение пятнадцати дней с момента получения акта проверки необходимо представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан письменные пояснения по обстоятельствам, изложенным в акте проверки с приложением подтверждающих документов.

Руководитель инспекции:

<...> – (должностное лицо)

Члены инспекции:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (ДОЛЖНОСТНОЕ ЛИЦО)

Акт составлен в 2-х экземплярах на 23 листах.