Дело № 04-19

Ответчики:

1. АО «Архангельская областная энергетическая компания»

адрес местонахождения:

163000, г.Архангельск, ул.Попова, д.14, оф.301

2. ООО «Топливная энергетическая компания»

адрес местонахождения:

142401, Московская область, Ногинский район, г.Ногинск, ул.Рабочая, д. 75А, оф. 22

Заявитель:

ООО «Флотснаб»

адрес местонахождения:

190121, г.Санкт-Петербург, пр.Римского -Корсакова, д.73/33 лит.А-1, оф.103

почтовый адрес: 163000, г.Архангельск, ул. Карла Маркса, д.15, оф.13

Р Е Ш Е Н И Е

Резолютивная часть решения объявлена 15.10.2019.

Решение изготовлено в полном объёме 29.10.2019. г. Архангельск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее – Архангельское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель -	Цакулов Ю.Г.	– зам.руководителя Управления - начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России ;
Член комиссии -	Спирина Т.А.	– заместитель начальника отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;
Член комиссии -	Нестеренко Т.В.	– главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;

в присутствии представителей АО «АрхоблЭнерго» - <…..> (доверенность от 02.08.2019 № 102/19), <…..> (доверенность от 15.10.2019 № 123/19);

в отсутствие представителей ООО «ТЭК», ООО «Флотснаб», надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев дело № 04-19, возбужденное в отношении:

АО «Архангельская областная энергетическая компания» (АО «АрхоблЭнерго»)

ИНН 2901179251; ОГРН 1082901006165 ;

адрес местонахождения: 163000, г.Архангельск, ул.Попова, д.14, оф.301

(наименование организации / Ф.И.О. индивидуального предпринимателя, в отношении которой возбуждено дело, адрес)

ООО «Топливная энергетическая компания» (ООО «ТЭК»)

ИНН 5031125672; ОГРН 1175053008547;

юридический адрес: 142401, Московская область, Ногинский район, г.Ногинск, ул.Рабочая, д. 75А, оф. 22

(наименование организации / Ф.И.О. индивидуального предпринимателя, в отношении которой возбуждено дело, адрес)

по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области поступило обращение ООО «Флотснаб» от 20.08.2018 № 08/20-1, перенаправленное Региональным управлением ФСБ России по Архангельской области (вх.№ 5887 от

24.08.2018), на действия АО «Архангельская областная энергетическая компания» и ООО «ТЭК» при проведении закупки № 31806771270 на поставку топлива для рассмотрения на предмет выявления признаков нарушения п.1 ч.1 ст.17 Федерального закона «О защите конкуренции» (соглашение между заказчиком и участником закупок). Также рассмотрены обращения: ООО «Флотснаб» от 21.08.2018 № 08/21-1, поступившее непосредственно от ООО «Флотснаб» (вх.№ 5783 от 21.08.2018), и перенаправленное ФАС России (вх.№ 6419 от 13.09.2018); ООО «Флотснаб» от 20.09.2018 № 09/20-3, перенаправленное Приморской межрайонной прокуратурой (вх.№ 7282 от 11.10.2018) и прокуратурой города Архангельска (вх.№ 7326 от 12.10.2018), на действия АО «Архангельская областная энергетическая компания» при проведении закупки № 31806771270 на поставку топлива.

В заявлениях указано, что при проведении закупки № 31806771270 (лот №2) на поставку топлива нарушена ст.17 Федерального закона «О защите конкуренции», поскольку ООО «ТЭК» предложило неисполнимое, по мнению заявителя, условие - срок поставки нефтепродуктов на Соловки - 3 дня. В этой связи, Общество стало победителем закупки и с ним был заключен договор. Заявитель полагает, что топливо было завезено на Соловки до проведения закупки.

По результатам рассмотрения представленных материалов, Управлением приказом № 17 от 01.02.2019 возбуждено дело № 04-19 по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В материалы дела № 04-19 АО «АрхоблЭнерго» представило пояснения от 24.09.2018 № 1685, от 05.12.2018 № 2248, от 21.02.2019 № 302, от 21.03.2019 № 533, от 24.04.2019 б/н, товарные накладные, подтверждающие поставку бензина АИ - 92 на терминал Соловки. В частности, АО «АрхоблЭнерго» сообщило о том, что выбор способа закупки был связан с отсутствием запасов топлива в поселке Соловецкий и необходимостью срочного обеспечения населения и организаций бензином АИ - 92. Был установлен срок поставки 15 календарных дней. Общество полагает, что доводы заявителя не находят подтверждения. Переговоры с участникам закупок не проводились.

ООО «ТЭК» пояснения по делу не представило; письмом вх.№ 3064 от 29.04.2019 представило копии договоров в соответствии с определением об отложении дела № 04-19 от 25.03.2019.

ООО «Флотснаб» поддержал доводы, изложенные в обращении.

Комиссия рассмотрела дело с учетом следующего.

АО «АрхоблЭнерго» является заказчиком в понятии Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – ФЗ «О закупках»).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ от 13.09.2018, АО «АрхоблЭнерго» зарегистрировано 21.05.2008, с 06.03.2018 управляющей организацией Общества является ПАО «ТГК-2».

Ввиду вышеуказанных норм ФЗ «О закупках» в АО «Архангельская областная

энергетическая компания» принято Положение о порядке проведения закупок товаров, работ и услуг для нужд АО «АрхоблЭнерго», утвержденное решением Совета директоров АО «АрхоблЭнерго» - Протокол № 81/18 от 15 февраля 2018 года (далее – Положение о закупках).

Положение о закупках для нужд АО «АрхоблЭнерго» является документом, который регламентирует закупочную деятельность и содержит требования к закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «АрхоблЭнерго», в том числе порядок подготовки и проведения закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, иные связанные с обеспечением закупки положения, а также порядок подготовки и проведения открытого конкурса, аукциона.

В соответствии с приказом АО «АрхоблЭнерго» от 31.07.2018 № 486, отделу организации закупок Общества в срок до 07.08.2018 поручено организовать и провести открытый запрос предложений на право заключения договора на поставку нефтепродуктов.

31.08.2018 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет http://zakupki.gov.ru размещены извещение № 31806771270 о проведении запроса предложений и закупочная документация об открытом запросе предложений № 65 на право заключения договора на поставку нефтепродуктов: 1 лот - поставка дизельного топлива, 2 лот - поставка бензина АИ-92.

Согласно части 6.7 Положения о закупках, в разделе III «Техническое задание» документации заказчиком определен вид закупаемой продукции - «Бензин АИ-92 ГОСТ Р51105-97 с изм.» и «Дизельное топливо летнее ЕВРО по ГОСТ Р 52368-2005 (ЕН 590:2009) - не ниже сорта «С» или ДТ-Л-К5 не ниже сорта «С» по ГОСТ 32511-2013 (EN 590:2009)», а также её объем - «60 тонн» и «90 тонн», соответственно.

Из письма АО «АрхоблЭнерго» от 24.09.2018 № 1685 следует, что, способ закупки - запрос предложений позволял определить наилучшее предложение участников закупки по совокупности критериев оценки. Учитывая сложившуюся ситуацию, связанную с отсутствием запасов топлива в поселке Соловецкий Приморского района Архангельской области и необходимостью срочного обеспечения населения и организаций бензином АИ-92, АО «АрхоблЭнерго» было принято решение выбрать одним из критериев оценки «Срок поставки» с весомостью — 15%, весомость другого критерия «Цена договора» - 85%.

Закупочной документацией (форма заявки на участие в открытом запросе предложений) установлен максимальный срок поставки - не более 15 календарных дней с момента заключения договора, а также место поставки – нефтебаза АО «АрхоблЭнерго» в п. Соловецкий Архангельской области.

Пунктами 6,7 раздела «Общие положения» документации определены сроки начала и окончания приема заявок:

- дата начала подачи заявок — 31.07.2018;

- дата и время окончания срока подачи заявок - **07.08.2018 в 10:00** (время московское).

Фактически срок подачи заявок составил 7 календарных дней или 5 рабочих дней.

Место, дата вскрытия конвертов с заявками, дата рассмотрения заявок, дата оценки и сопоставления заявок, подведение итогов закупки - **07.08.2018** (пп. 8-10 раздела «Общие положения» документации).

Порядок заключения договора установлен пп. 23 раздела «Общие положения» документации, который определяет, что победитель обязан подписать договор со своей стороны в течение 10 (десяти) рабочих дней с даты получения от Заказчика проекта договора и представить все подписанные экземпляры договора Заказчику. Договор заключается только после предоставления участником открытого запроса предложений, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора (если предусмотрено настоящей документацией).

Согласно принятому Обществом Положению о закупках, решение об обеспечении заявки и/или обеспечению исполнения договора при проведении закупок способами отличными от конкурса или открытого аукциона принимается Заказчиком (часть 7.8 главы 7 Положения о закупках), т. е. при проведении запроса предложений — это право заказчика.

Закупочной документацией обеспечение заявки и обеспечение исполнения договора, порядок и сроки их предоставления не предусмотрены.

Согласно протоколу вскрытия конвертов 31806771270 ЛОТ 1 от 07.08.2018, по лоту 1 заявки не поступили, закупочная процедура признана несостоявшейся.

Согласно протоколу вскрытия конвертов 31806771270 ЛОТ 2 от 07.08.2018, по лоту 2 было подано 3 заявки:

- ООО «ТЭК» с ценовым предложением - 7 712 100,00 руб. **(дата подачи заявки — 06.08.2018 в 12:50),**

- ООО «Судоходная компания «ЭКОТЭК» с ценовым предложением - 7 00020,00 руб.

- ООО «Флотснаб» с ценовым предложением — 6 696 000, 00 руб.

Исходя из протокола рассмотрения и заявок и подведения итогов № 31806771270 ЛОТ 2 от 07.08.2018, заявки всех участников удовлетворяли требованиям заказчика, при этом, сроки поставки продукции, предложенные участниками закупки, следующие:

- ООО «ТЭК» - 3 календарных дня с момента заключения договора,

- ООО «Судоходная компания «ЭКОТЭК» - 15 календарных дней,

- ООО «Флотснаб» - 15 календарных дней.

№ п/п	Участник /критерий оценки	«Цена договора», с учетом НДС	«Срок поставки», календарные дни
1.	ООО «ТЭК»	7 712 100,00 руб.	3
2.	ООО «Судоходная компания «ЭКОТЭК»	7 000 020,00 руб.	15

3.	ООО «Флотснаб»	6 696 000,00 руб.	15

Оценка участников происходила следующим образом:

№ п/п	Участник //критерий оценки/значимость	«Цена договора»/значимость 85% баллы:	«Срок поставки»/значимость 15% баллы:
1.	ООО «ТЭК»	86,82	100
2.	ООО «Судоходная компания «ЭКОТЭК»	95,66	20
3.	ООО «Флотснаб»	100	20

№ п/п	Участник	Количество баллов	Рейтинг заявки
1.	ООО «ТЭК»	88,80	1
2.	ООО «Судоходная компания «ЭКОТЭК»	84,31	3
3.	ООО «Флотснаб»	88,00	2

Согласно краткому аналитическому отчету по анализу состояния конкуренции, имеющемуся в материалах дела, при проведении открытого запроса предложений № 65 на право заключения договора на поставку нефтепродуктов, лот № 2 «Поставка бензина АИ-92» от 12.08.2019, ООО «Топливная энергетическая компания», ООО «Судоходная компания «ЭКОТЭК», ООО «Флотснаб» являются конкурентами на товарном рынке реализации бензина АИ-92. Принимали участие в закупке по предмету закупки № 31806771270 поставка нефтепродуктов по лоту № 2 «поставка бензина — АИ - 92».

Победителем закупки № 31806771270 (ЛОТ № 2) признано ООО «ТЭК» с максимальным ценовым предложением 7 712 100,00 руб. и минимальным сроком поставки нефтепродуктов — 3 дня (**протокол рассмотрения заявок и подведения итогов 31806771270 лот 2 от 07.08.2019).**

08 августа 2018 года Заказчиком с ООО «ТЭК» **заключен договор** поставки нефтепродуктов № 255-03/18.

В соответствии с пп. 1.1, 1.3 договора, место поставки товара — нефтебаза АО «АрхоблЭнергО» пос.Словецкий Приморского района, Архангельской области, количество товара — 90 тонн, цена за единицу товара, с НДС — 85 690 руб/т, общая стоимость товара - 7 712 100,00 руб.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ от 13.09.2018, ООО «ТЭК» - ООО «Топливная энергетическая компания» зарегистрировано 24.05.2017; ИНН 5031125672; ОГРН

1175053008547; юридический адрес: 142401, Московская область, Ногинский район, г.Ногинск, ул.Гаражная, д. 4, оф. 20; генеральный директор - <.....>; единственный учредитель - <.....>, с долей 100 %, основной вид деятельности — деятельность агентов по оптовой торговле топливом, рудами, металлами и химическими веществами (код по ОКВЭД 46.12). Согласно выписке из ЕГРЮЛ, юридический адрес ООО «ТЭК» с 29.11.2019: 142401, Московская область, Ногинский район, г.Ногинск, ул.Рабочая, д. 75-а, оф. 22; дата внесения в ЕГРЮЛ записи о переименовании/ переподчинении адресного объекта - 19.04.2019.

Учитывая сведения о составе группы лиц АО «АрхоблЭнерго» по состоянию на 24.09.2018, представленные АО «АрхоблЭнерго» письмом от 24.09.2018 № 1685, ПАО «ТГК-2» и АО «АрхоблЭнерго» представляют собой группу лиц. Указанные хозяйствующие субъекты не входят в одну группу лиц с ООО «ТЭК» (доказательств обратному в материалы дела не представлено).

Вместе с тем, в целях расследования по заявлению по закупке № 31806771270 были сделаны запросы в ИФНС России по городу Архангельску и городу Ногинску, которые письмами от 19.09.2018 № 2.24-24/07032 ДСП от 20.09.2018 № 07-37/2663, соответственно, представили информацию об открытых в банках счетах в отношении АО «АрхоблЭнерго» и ООО «ТЭК».

По информации Банков (письма от 04.10.2018 № 724 и от 11.10.2018 № 8637-01-исх/876) о движении денежных средств по счетам названных юридических лиц было установлено, что ООО «ТЭК» 02.08.2018 оплатило ЗАО «Северная Империя» - поставщику нефтепродуктов по счету за бензин АИ-92-К5 - 4 369 500,00 руб.

Согласно письму ЗАО «Северная Империя» от 04.12.2018 № 244, между ЗАО «Северная Империя» и ООО «Топливная энергетическая компания» 02.08.2018 был заключен договор № Б8-012 на поставку продукции.

В соответствии с п. 3.3 договора, покупатель производит предварительную оплату в размере 100 % от стоимости продукции и затрат поставщика, связанных с транспортировкой поставляемой продукции от нефтебазы поставщика до места слива, если иные суммы и сроки не указаны в спецификации.

По данному договору ЗАО «Северная Империя» в адрес ООО «Топливная энергетическая компания» выставило счет № 2181 от 02.08.2018 на оплату продукции «Бензин неэтилированный марки АИ-92-К5 по ГОСТ 3251-2013» в количестве 90 000 кг по цене 41,14 руб/кг на общую сумму 4 369 500,00 руб.

Следовательно, ООО «ТЭК» уже 02.08.2018 внесло предоплату ЗАО «Северная Империя» за бензин в размере 100 % или - 4 369 500,00 руб.

В материалы дела ООО «ТЭК» представлены счета-фактуры от 02.08.2018 № 08-0210, № 08-0211, 08-0212 на общую сумму 2 375 842,8 руб., количество товара - 48 936 кг или 48,936 тонн; от 03.08.2019 № 08-0306 и № 08-0305 на общую сумму 1 743 964,05 руб., количество товара - 35 921 кг или 35,921 тонн.

Поступление бензина АИ-92 ООО «ТЭК» от ЗАО «Северная Империя» подтверждается товарно-транспортными накладными от 03.08.2019, имеющимися в

материалах дела № 04-19.

Для целей перевозки бензина ООО «ТЭК» 30.07.2018 с ООО «Сервисснаб» заключен договор № 51, согласно которому перевозчик обязуется осуществлять по заявкам Заказчика перевозку грузов на принадлежащем ему автотранспорте, а заказчик оплатить услуги. Приложением к договору «Протокол № 1 согласования тарифов на услуги перевозки» от 30.07.2018 **согласованы маршрут перевозки (погрузка: ЗАО «Северная империя» нефтебаза г.Северодвинск — доставка: АО «Архангельский траловый флот» рыбный порт**) и её стоимость.

Также, ООО «ТЭК» 30.07.2018 с ООО «Сервисснаб» заключен договор аренды автотранспорта (без экипажа) № 52. Согласно акту приема-передачи транспортных средств (приложение № 2 к указанному договору), количество единиц техники — 10 шт.; **дата и время передачи автотранспортных средств - «03» августа 2018 года в «00» часов «00» минут.** Согласно акту возврата транспортных средств (приложение № 3 к указанному договору) **дата и время передачи автотранспортных средств - «08» августа 2018 года в «18» часов «00» минут.**

Для перевозки транспортных средств ООО «ТЭК» с ООО «Северное речное пароходство» 26.07.2018 заключило договор на оказание услуг по перевозке транспортных средств водным транспортом № 27К/2018. По данному договору, перевозчик обязуется выполнить перевозку грузов внутренним водным транспортом: - перевозки водным транспортом транспортных средств (бензовозов) (далее груз), **общим весом 163 тонны, согласно приложению № 1 к договору, по маршруту Архангельск — п.Соловецкий в срок до 06.08.2018 (п.1.1 договора)**, в соответствии с п.1.3 договора — **установлены предварительные сроки оказания услуг: начальный — 01.08.2018; конечный — 06.08.2018.** Оказание услуг по данному договору подтверждается счетом-фактурой от 08.08.2019 № 1267.

Для разгрузки плавсредств ООО «ТЭК» с АО «Архангельский траловый флот», являющимся оператором перегрузочного терминала на Соловках, заключен договор № 24/2018 от 27.07.2018. По договору оказывались услуги приема аппарельной баржи к неукрепленному берегу, услуги швартовщиков, предоставлялась стоянка баржи сроком до 3-4 суток, оформлялись пропуска на вьезд автотранспорта и заинтересованных лиц, отпускалась электроэнергия. За пользование инфраструктурой порта АО «Архангельский траловый флот» выставлены: счет на оплату услуг № ГУ-120 от 31.07.2018, счет-фактура № ГУ-133 от 03.08.2018. Сторонами по данному договору подписан акт № ГУ-120 от 03.08.2018, подтверждающий оказание услуг.

Вместе с тем, в морском порту Онега письмом от 26.11.2018 № 02-03с/6248 были запрошены сведения о подходе плавсредств и разрешению на выгрузку топлива (бензина, дизельного топлива) на морской терминал Соловки в июле — сентябре 2018 года, в том числе с указанием дат разгрузки, наименования грузоотправителя, грузополучателя, перевозчика, объемов выгрузки и т. п.

Филиал ФГБУ «Администрация морских портов Западной Арктики» в морском порту Онега письмом от 09.12.2018 № 253 сообщил, что «06.08.2018 б/т «Плотовод-694» с баржой № 2710 на буксире ошвартовался в морском терминале Соловки, приход № 271. На барже груз 5 автоцистерн с прицепами общий вес 163 тн.

Цистерны заполнены бензином АИ-92. Перевозчик: ПАО «Северное речное пароходство, Грузоотправитель: ООО «ТЭК», г. Москва, Грузополучатель: АО «АрхоблЭнерго» г.Архангельск. **Разгрузка произведена в ночь с 06.08.2018 на 07.08.2018** путем самостоятельного съезда автоцистерн с Баржи-2710 на берег, затем до место слива. **07.08.2018 в 09:00 мск б/т «Плотовод-694» с баржой № 2710 (груз: подвижная техника — 53 тн) вышел на Архангельск.** Отход № 271».

Данная информация подтверждена документами: «Сведения о приходе в морской порт и выходе из порта № 271», «Информация о грузе МГБ-Д.212674.12/Rev.5/31 с приложением».

Исходя из данных Филиала ФГБУ «Администрация морских портов Западной Арктики» в морском порту Онега, ООО «ТЭК» в морской терминал Соловки 06.08.2018 в 21:00 силами ПАО «Северное речное пароходство» была произведена доставка бензина АИ-92 в количестве 110 тонн (общий вес груза - 163 тн минус вес подвижной техники - 53 тн), что больше на 20 тонн, чем предусмотрено договором № 255-03/18 от 08.08.2018.

Согласно информации «Сведения о приходе в морской порт и выходе из порта № 271», разгрузка плавсредств производилась **с 21:00 06.08.2018 до 09:00 07.08.2018**.

В соответствии с информацией АО «АрхоблЭнерго» от 24.04.2019 б/н (вх. № 2955 от 24.04.2019), от 05.04.2019 № 649, в перечень эксплуатируемых объектов АО «АрхоблЭнерго» Соловецкий филиал входят склад хранения нефтепродуктов (топливопроводы), резервуары хранения бензина, расходные емкости ДЭС, расходные емкости ТЭС, АЗС.

Министерство ТЭК и ЖКХ Архангельской области письмом от 11.04.2019 № 203/04-18/2724 сообщило том, что на территории МО «Сельское поселение «Соловецкое» деятельность по приему, хранению и отпуску нефтепродуктов осуществляет АО «АрхоблЭнерго». Администрация МО «Сельское поселение «Соловецкое» письмом от 01.04.2019 № 03-8/446 подтвердила довод Министерства.

Таким образом, учитывая, что в поселке Соловецкий Приморского района Архангельской области деятельность по приему, хранению и отпуску нефтепродуктов осуществляет только АО «АрхоблЭнерго», то очевидно, что разгрузка нефтепродуктов производилась непосредственно на нефтебазе АО «АрхоблЭнерго».

Вместе стем, следует отметить, что по факту завезено на Соловки 110 тонн бензина АИ - 92, по договору поставки нефтепродуктов № 255-03/18, заключенному с ООО «ТЭК», к поставке предполагалось 90 тонн бензина, однако, по документам, подтверждающим исполнение этого договора поставлено Заказчику 84,86 тонны. Вместе с тем, расхождение в количестве доставленного (завезенного на Соловки) и поставленного (на терминал) топлива для существа дела не имеет определяющего значения.

В подтверждение исполнения ООО «ТЭК» договора поставки № 255-03/18 АО «АрхоблЭнерго» представило товарные накладные №№ 213, 214, 215, 216, 217 датированные 10.08.2018 на общую сумму 7 271 396,33 руб. за

84,857 тонн нефтепродуктов. Факт оплаты подтвержден платежным поручением от 13.09.2018 № 15225. Грузополучателем по данным товарным накладным является АО «АрхоблЭнерго».

Следует иметь ввиду, что АО «АрхоблЭнерго» по договору с ООО «ТЭК» должно было оплатить 90 тонн нефтепродуктов, что должно было составить 7 712 100,00 руб.

Таким образом:

- 26.07.2018 ООО «ТЭК» с ООО «Северное речное пароходство» заключило договор на оказание услуг по перевозке транспортных средств водным транспортом № 27К/2018; установлены маршрут Архангельск — п.Соловецкий и предварительные сроки оказания услуг - до 06.08.2018;

- 27.07.2018 ООО «ТЭК» с АО «Архангельский траловый флот» заключен договор услуг порта № 24/2018;

- 30.07.2018 ООО «ТЭК» с ООО «Сервисснаб» заключен договор на перевозку грузов автомобильным транспортом № 51, согласован маршрут перевозки (погрузка: ЗАО «Северная империя» нефтебаза г.Северодвинск — доставка: АО «Архангельский траловый флот» рыбный порт);

- 30.07.2018 с ООО «Сервисснаб» заключен договор аренды автотранспорта (без экипажа) № 52;

- 02 августа 2018 года ООО «ТЭК» закупило бензин АИ-92-К5 в количестве 90 тонн по договору № Б8-012 у ЗАО «Северная империя»;

- 06 августа 2018 года бензин АИ-92-К5 в количестве 110 тонн силами ПАО «Северное речное пароходство» был доставлен в морской терминал Соловки;

- **06 августа 2018 года в 12:50 - ООО «ТЭК» подало заявку для участия в закупке;**

- 06 августа 2018 с 21:00 по 07 августа 208 года до 09:00 произведена разгрузка прибывших в морской терминал Соловки автоцистерн (с прицепами) с бензином АИ-92 на нефтебазе АО «АрхоблЭнерго» пос. Соловецкий Приморский район, Архангельская область.

- 07 августа 2018 года в 9:00 груз: порожняя подвижная техника — 53 единицы были отправлены в Архангельск.

- **07 августа 2018 года в 10:00** состоялось вскрытие конвертов с заявками, рассмотрение, оценка, сопоставление заявок и **подведение итогов закупки** № 31806771270, **определен победитель запроса предложений** - ООО «ТЭК».

- **08 августа 2018 года с ООО «ТЭК» заключен договор поставки нефтепродуктов (бензин АИ-92-К5) № 255-03/18**.

- 10 августа 2018 года составлены товарные накладные №№ 213, 214, 215, 216, 217,

подтверждающие поступление грузополучателю - АО «АрхоблЭнерго» бензина АИ-92.

- 13 сентября 2018 года АО «АрхоблЭнерго» произведена оплата по договору № 255-03/18 от 08.08.2018.

Изложенные выше факты очевидно указывают на то, что поставка бензина в п. Соловецкий в рамках договора № 255-03/18 от 08.08.2018 фактически осуществлена до проведения запроса цен — до определения победителя закупки.

В этой связи, можно сделать вывод, что Общество было уверено, что именно оно станет победителем запроса предложений и поставщиком нефтепродуктов на Соловки, поэтому заранее внесло предоплату за товар и организовало его доставку в место назначения.

Из фактических обстоятельств дела следует, что Заказчик - АО «АрхоблЭнерго» не могло не знать, что разгрузка нефтепродуктов у него на терминале в п. Соловецкий произошла до даты определения победителя и заключения с ним договора. Кроме того, разгрузка топлива сторонней организацией на терминале заказчика не могла быть осуществлена без надлежащего на то его разрешения и обеспечения доступа к емкостям.

Комиссия Управления делает вывод о том, что стать победителем в закупке ООО «ТЭК» способствовал указанный в заявке короткий срок поставки товара - фактически неисполнимый для других поставщиков.

По мнению ООО «Флотснаб», в такой срок осуществить поставку топлива в труднодоступный район Архангельской области - на Соловки, другими заинтересованными лицами, в том числе ему, фактически невозможно, если «заранее не начать исполнять потенциальный договор поставки».

Вместе с тем, ответ ООО «Судоходная компания «ЭКОТЭК» от 29.10.2019 б/н, который также являлся участником рассматриваемой закупки, на запросы Архангельского УФАС России от 02.09.2019 № 02-03с/4371 и 16.10.2219 № 02-03с/5272 в полной мере подтверждает данный довод ООО «Флотснаб», проинформировав о том, что «поставка бензина в п. Соловецкий в навигацию 2019 года в течении 3 календарных дней невозможна, в связи с тем, что необходимо провести закупку данного продукта на заводе изготовителе, далее доставить до города Архангельска, погрузить на судно и доставить до п. Соловецкий, переход на который составляет не менее 24 часов».

Кроме того, ООО «Судоходная компания «ЭКОТЭК» сообщило, что интересы компании были нарушены, т. к. судно, следовавшее в п. Соловки, было недогружено, что привело к удорожанию перевозки и , соответственно, недополучению прибыли.

В случае проигрыша в закупке ООО «ТЭК» понесло бы большие убытки, практически равные цене договора, поэтому закупка и поставка товара ранее, чем определен победитель закупки, без достижения соглашения с заказчиком была бы крайне опасна для Общества, т. к. могли нанести существенный ущерб его финансовому состоянию. Если бы действия были самостоятельные, то они могли противоречить цели Общества - извлечению прибыли, для которой оно создано,

поскольку ООО «ТЭК» является коммерческой организацией.

Принимая во внимание, что на дату определения победителя по запросу предложений топливо фактически находилось на нефтебазе Заказчика, то можно сделать вывод, что стороны заранее предопределили положение дел при закупке. Тем самым ООО «ТЭК» было поставлено в преимущественное положение по сравнению с другими участниками закупки, в том числе с ООО «Флотснаб» и ООО «Судоходная компания «ЭКОТЭК».

Кроме того, Комиссия Управления предполагает, что если бы поставка топлива не была бы произведена до проведения закупки, то срок указанный ООО «ТЭК» в заявке соответствовал бы реальному сроку исполнения договора поставки и тогда, с большой долей вероятности, победителем могло бы стать ООО «Флотснаб» с наименьшим ценовым предложением.

Комиссия Управления считает, что такой результат был возможен только в случае достигнутых представителями АО «АрхоблЭнерго» и ООО «ТЭК» договоренностей.

Такое поведение участника закупки и Заказчика являются особой моделью поведения, которая носит необычный, исключительный (необщепринятый) характер.

Ввиду выше изложенного, рассматриваемая закупка по сути носила формальный характер.

Согласно ст.17 Федерального 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 т.ч. 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.

Комиссия Управления полагает, что договоренности, достигнутые АО «АрхоблЭнерго» и ООО «ТЭК», привели к закупке продукции по более высокой цене, созданию преимущественных условий участия в закупке ООО «ТЭК» по сравнению с другими участниками закупки и ограничению конкуренции на рынке поставки нефтепродуктов в Архангельской области (пос. Соловецкий Приморского района, Архангельской области).

АО «АрхоблЭнерго» письмами от 30.08.2019 б/н и 14.110.2019 № 1992 представило мнение по заключению об обстоятельствах дела.

Рассмотрев его, Комиссия Управления, основываясь на доводах, изложенных в Научно - практическом комментарии к Федеральному закону «О защите конкуренции», учитывающем судебную практику по аналогичным делам, считает, что неважно были ли объявлены такие торги или нет в принципе, а участник соглашения при этом каким-либо образом заранее узнал о планировании закупки, то в таком случае, все равно соглашение может быть признано

заключенным.

Управление полагает, что момент начала закупки (опубликование извещения) - 31.07.2019 не может ни коим образом считаться датой начала заключения соглашения. Следовательно, довод Ответчика о заключении договоров с АО «СРП», АО «АТФ», ООО «Сервисснаб» до даты публикации извещения о закупке не может говорить о нарушении антимонопольного законодательства, не принимается Комиссией Управления во внимание.

Письмо АО «АрхоблЭнерго» от 17.07.2018 № 168/0718 адресованное ООО «ТЭК», представленное в материалы дела с пояснениями по заключению об обстоятельствах дела и именуемое АО «АрхоблЭнерго» «коммерческим предложением», по мнению Комиссии Управления, содержит прямое предложение к Обществу осуществить доставку бензина АИ-92 в количестве 90 тонн на остров Соловецкий до 05.08.2019. Письмо аналогичного содержания было направлено и ООО «Судоходная компания «ЭКОТЭК».

В ответ ООО «ТЭК» письмом от 26.07.2018 № 239/02-2018-А сообщает о возможности поставки бензина АИ-92 в количестве 90 тонн на остров Соловецкий до 05.08.2019 по цене за 1 тонну бензина 85 690 руб. на сумму 7 712 100, с НДС.

ООО «Судоходная компания «ЭКОТЭК» также выразило готовность поставить топливо по стоимости 5 000 000 руб., с НДС.

Такая переписка расценивается Комиссии Управления как прямая договоренность сторон.

При принятии решения учитывается мнение заявителя и ООО «Судоходная компания «ЭКОТЭК» о том, что срок поставки бензина на Соловки - 3 календарных дня является для участников рассматриваемого товарного рынка фактически неисполнимым.

Кроме того, вопрос о наличии признаков нарушения положений ФЗ «О закупках» в данном деле не рассматривался.

ООО «ТЭК» и ООО «Флотснаб» возражения на заключение об обстоятельствах дела от 12.08.2019 № 02-04С/4111 в Управление не направили.

Учитывая совокупность имеющихся доказательств, Комиссия Архангельского УФАС России признает доводы Ответчиков об отсутствии в их действиях нарушения антимонопольного законодательства несостоятельными и приходит к выводу о доказанности со стороны АО «АрхоблЭнерго» и ООО «ТЭК» нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частями 1-3 статьи 41, статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 15-17

Р Е Ш И Л А:

1. Признать со стороны АО «АрхоблЭнерго» (ИНН 2901179251; ОГРН 1082901006165) и ООО «ТЭК» (ИНН 5031125672; ОГРН 1175053008547) нарушение п. 1 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в заключении устного соглашения между заказчиком с участником закупки № 31806771270 при проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку нефтепродуктов, которое имело или могло иметь своей целью создание преимущественных условий отдельному участнику закупок (ООО «ТЭК»), что могло привести или привело к ограничению конкуренции на рынке поставок нефтепродуктов в Архангельской области и, соответственно, созданию препятствий доступу на товарный рынок, в том числе для ООО «Флотснаб» и ООО «Судоходная компания «ЭКОТЭК».

2. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать, в связи исполнением договора в полном объеме.

3. Передать материалы дела № 04-19 должностному лицу Архангельского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении АО «АрхоблЭнерго» и ООО «ТЭК» и должностных лиц дел об административных правонарушениях.

Примечание: Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии	**Цакулов Ю.Г.**
Член комиссии	**Спирина Т.А.**
Член комиссии	**Нестеренко Т.В.**