

Прокуратура Центрального района
г. Красноярск
ул. Бограда, 65, г. Красноярск, 660017

АО «Автоспецбаза»
ул. Качинская, 56, г. Красноярск, 660060

РЕШЕНИЕ

по делу № 024/01/17-199/2020

«25» августа 2020
Красноярск

г.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии 11 августа 2020 г.

В полном объеме решение изготовлено 25 августа 2020 г.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя управления – начальник контрольного отдела; члены Комиссии – <...>, начальник правового отдела; <...>, главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти, рассмотрев дело №024/01/17-199/2020, возбужденное в отношении акционерного общества «Автоспецбаза» (ИНН 2466245458, ОГРН1112468067711; ул. Качинская, 56, г. Красноярск, 660060; далее – АО «Автоспецбаза») по признакам нарушения частей 1, 5 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»),

в присутствии <...>, представителя АО «Автоспецбаза» (доверенность), <...>, помощника прокурора Центрального района г. Красноярск (служебное удостоверение),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступило обращение Прокуратуры Центрального района г.Красноярска (исх. 1-873в-2019 от 19.12.2019; вх. № 22943 от 26.12.2019) о проведении проверки на предмет соответствия требованиям антимонопольного законодательства действий АО «Автоспецбаза» по приобретению транспортной техники путем закупок у единственного поставщика (по договорам лизинга).

По результатам рассмотрения обращения было установлено наличие в действиях АО «Автоспецбаза» признаков нарушения частей 1, 5 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в установлении в Положении о закупках возможности осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в случае получения движимого имущества в лизинг или аренду (пункт 7.1.22 Положения).

Приказом Красноярского УФАС России № 23 от 04.02.2020 было возбуждено дело №024/01/17-199/2020 о нарушении антимонопольного законодательства.

Определением от 04.02.2020 дело назначено к рассмотрению на 28.02.2020 в 11 часов 00 минут, в качестве ответчика привлечено АО «Автоспецбаза», в качестве заявителя – Прокуратура Центрального района г. Красноярск.

Определением от 28.02.2020 рассмотрению дела отложено и назначено на 24.03.2020.

Уведомлением о переносе даты рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства от 24.03.2020 рассмотрение дела перенесено на 28.04.2020.

Определением от 28.04.2020 рассмотрение дела отложено и назначено на 27.05.2020, срок рассмотрения дела продлен до 04.11.2020.

Определением от 27.05.2020 рассмотрение дела отложено и назначено на 29.06.2020.

29.06.2020 дело рассмотрено в присутствии представителя от заявителя – старшего помощника прокурора Центрального района г.Красноярска, С.А.Серебренникова, и представителя от ответчика АО «Автоспецбаза» – Степановой Е.Г. (по доверенности).

На заседании 29.06.2020 от представителя АО «Автоспецбаза» поступили письменные пояснения с приложением дополнительных материалов, истребованных определением от 27.05.2020.

Рассмотрев материалы дела, заслушав старшего помощника прокурора Центрального района г. Красноярск и представителя ответчика, Комиссия пришла к выводу о том, что в материалах дела содержатся достаточные доказательства для квалификации нарушения антимонопольного законодательства, ввиду чего решила принять заключение об обстоятельствах дела.

Определением от 29.06.2020 рассмотрение дела отложено в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела и назначено на 11.08.2020.

Копия заключения об обстоятельствах дела направлена в адрес лиц, участвующих в рассмотрении дела (исх.№11669 от 29.06.2020).

11.08.2020 дело рассмотрено в присутствии представителя АО «Автоспецбаза» (доверенность 24АА №3898248) и помощника прокурора Центрального района г. Красноярск. Комиссией установлено, что лица, привлеченные к рассмотрению дела, уведомлены надлежащим образом, заключение и определением сторонами получено. От АО «Автоспецбаза» Комиссии представлены материалы, дополнительных доводов, возражений не заявлено.

При рассмотрении дела № 5-11-20 (№ 024/01/11-456/2020) Комиссией установлены следующие, имеющие значение для рассмотрения дела, обстоятельства.

Открытое акционерное общество «Автоспецбаза» создано 09.11.2011 путем реорганизации в форме преобразования муниципального предприятия города Красноярск «Автоспецбаза» с присвоением обществу ИНН 2466245458, ОГРН 1112468067711 (далее – АО «Автоспецбаза»). Учредителем общества является Красноярский край в лице Агентства по управлению государственным имуществом Красноярского края.

Основным видом деятельности АО «Автоспецбаза», по данным ЕГРЮЛ, является сбор отходов (код ОКВЭД 38.1).

В целях регламентации закупочной деятельности Общества, в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – ФЗ «О закупках»), разработано Положение о закупках товаров, работ, услуг АО «Автоспецбаза», утвержденное решением Совета директоров АО «Автоспецбаза» от 07.03.2019 №12/2019 (далее – Положение).

В разделе 1.3 Положения закреплены конкурентные способы закупок (в форме конкурсов, аукционов, запросов предложений и запросов котировок) и неконкурентные - закупки у единственного поставщика.

Пунктом 7.1 Положения предусмотрен исчерпывающий перечень случаев, когда АО «Автоспецбаза» осуществляет закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

В частности, согласно п.7.1.22 Положения, АО «Автоспецбаза» применяет процедуру закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в случае получения движимого имущества в лизинг или аренду.

До утверждения указанного Положения, до 07.03.2019, действовала редакция Положения от 27.12.2018, которой предусматривалась возможность закупки у единственного поставщика без соблюдения конкурсных процедур, если заказчик является исполнителем по договору и в процессе его исполнения возникла потребность в товарах (работах, услугах), но проводить конкурентную процедуру нецелесообразно из-за отсутствия времени либо исходя из условий такого договора (п.7.1.8.). На основании этого пункта, для исполнения обязательств по договору с ООО «ЭКОПРОЕКТ» на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов, АО «Автоспецбаза» было приобретено три автомобиля – мусоровозы МАЗ. Остальная техника (9 единиц) в 2019 году приобреталась в

лизинг в соответствии с новой редакцией Положения (от 07.03.2019), на основании пункта 7.1.22.

Установлено, что в 2019 году АО «Автоспецбаза» были проведены закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) на основании пункта 7.1.22 Положения, в соответствии с которым заказчик может осуществлять закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в случае получения движимого имущества в лизинг или аренду. Информация по указанным закупкам представлена в следующей таблице.

Таблица – Сведения о закупках у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) на основании пункта 7.1.22 Положения АО «Автоспецбаза» и заключенных по их результатам договорах в 2019 году

№ п/п	Протокол подведения итогов				Договор лизинга	
	Дата и номер	Предмет закупки	Цена, руб.	Поставщик	Дата и номер	Цена, руб.
1	№ 26/2019 от 16.05.2019	Оказание услуг по финансовой аренде (лизингу) бульдозеров Б10М.0101Е в рамках Инвестиционной программы на 2019-2023 гг., в количестве 2 (двух) ед.	19 179 609,92	АО «ЛК «Европлан»	№2105999-19 от 28.05.2019	9 565 917,74
					№2105966-19 от 28.05.2019	9 565 917,74
2	№ 25/2019 от 16.05.2019	Оказание услуг по финансовой аренде (лизингу) автомобиля Hyundai Santa Fe, в количестве 1 (одной) ед.	3 615 758,22	АО «ЛК «Европлан»	№2098356-19 от 17.05.2019	3 615 756,54
3	№ 48/2019 от 20.08.2019	Оказание услуг по финансовой аренде (лизингу) мусоровозов МКЗ-55, в количестве 2 (двух) ед.	14 778 822,22	ООО «Автолизинг»	№2157094-19 от 20.08.2019	7 385 940,79
					№2150856-19 от 20.08.2019	7 385 940,79
4	№ 54/2019 от 06.09.2019	Оказание услуг по финансовой аренде (лизингу) комбинированной дорожной машины, в	9 496 904,29	ООО «Автолизинг»	№2176524-19 от 12.09.2019	8 550 000,98

		количестве 1 (одной) ед.				
5	№ 59/2019 от 24.09.2019	Оказание услуг по финансовой аренде (лизингу) специализированного автомобиля повышенной проходимости (Toyota), в количестве 1 (одной) ед.	7 493 688,20	ООО «Автолизинг»	№2195188-ФЛ/ЕПА-19 от 24.09.2019	7 458 887,36
6	№ 60/2019 от 31.10.2019	Оказание услуг по финансовой аренде (лизингу) фронтального погрузчика	3 603 238,82	ООО «Автолизинг»	№2191459-ФЛ/ЕПА-19 от 01.11.2019	3 602 219,29
7	№64/2019 от 11.12.2019	Оказание услуг по финансовой аренде (лизингу) автомобиля специального – мультилифт	8 307 684,82	ООО «Автолизинг»	№2255681-ФЛ/ЕПА-19 от 13.12.2019	8 307 684,82

Из представленной информации следует, что в 2019 году (после 07.03.2019) по результатам указанных в таблице закупок у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) на основании пункта 7.1.22 Положения АО «Автоспецбаза» было заключено девять договоров лизинга на общую сумму 65 438 266,05 руб. с АО «ЛК «Европлан» и ООО «Автолизинг».

Кроме того, ООО «Автолизинг» (ИНН 7705357845; Москва, ул.Коровий вал, д.5, 119049) является дочерним обществом АО «ЛК «Европлан» (ИНН 9705101614; Москва, ул.Коровий вал, д.5, 119049) с долей участия последнего в уставном капитале равной 100 % (сто процентов). Ввиду указанного, ООО «Автолизинг» и АО «ЛК «Европлан» являются группой лиц на основании пункта 1 части 1 статьи 9 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – ФЗ «О защите конкуренции»). То есть, весь объем закупок на заключение договоров лизинга движимого имущества в 2019 для нужд АО «Автоспецбаза» был освоен АО «ЛК «Европлан» и ООО «Автолизинг», составляющих одну группу лиц.

Из пояснений АО «Автоспецбаза» (исх.№83/2 от 22.01.2020; вх.№891 от 23.01.2020) следует, что, производя закупку у единственного поставщика, общество руководствуется принципами целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ и услуг и сокращение издержек. АО «Автоспецбаза» обосновывает выбор поставщиками ООО «Автолизинг» и АО «ЛК «Европлан» тем, что данные поставщики предлагают наиболее выгодные условия лизинга: наиболее низкая процентная ставка, работа с государственной программой субсидирования лизинга (субсидии получают лизинговые компании), возможность досрочного полного или частичного выкупа арендованного имущества с пересчетом процентов (в отличие от иных лизинговых компаний).

Установление в Положении о закупках АО «Автоспецбаза» пункта 7.1.22 которым предусмотрена возможность осуществлять закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в случае получения движимого имущества в лизинг или аренду, может привести к ограничению или устранению конкуренции на рынках соответствующих закупок, нивелирует эффективность закупочной деятельности, что противоречит требованиям антимонопольного законодательства и законодательства о закупках ввиду следующего.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту – ФЗ «О закупках»), настоящий 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.

При осуществлении закупок товаров, работ, услуг АО «Автоспецбаза» должно руководствоваться положениями ФЗ «О закупках».

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 ФЗ «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 статьи 2 ФЗ «О закупках» правовыми актами, регламентирующими правила закупки (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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения (часть 2 статьи 2 ФЗ «О закупках»).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О закупках», 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.

ФЗ «О закупках» разделяет проводимые заказчиками закупки на конкурентные и неконкурентные (части 3 – 3.2 статьи 3 ФЗ «О закупках»). В число последних входит закупка у единственного поставщика.

Статьей 3.6 ФЗ «О закупках» определено, что порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Согласно пункту 2 Стандарта осуществления закупочной деятельности отдельных видов юридических лиц, утвержденного ФАС России, разработанного с целью повышения открытости и прозрачности закупок, осуществляемых отдельными видами юридических лиц, увеличения количества участников закупки, развития конкуренции, а также недопущения нарушений положений ФЗ «О закупках» и ФЗ «О защите конкуренции», при установлении в положении о закупке права заказчика осуществлять закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) рекомендуется предусмотреть исчерпывающий перечень оснований для заключения договора с единственным поставщиком.

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.

Также в положении о закупке целесообразно предусмотреть обязанность обоснования необходимости заключения заказчиком договора с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), начальной (максимальной) цены договора и выбора им конкретного поставщика (исполнителя, подрядчика), с которым заключается такой договор.

Положение о закупке должно содержать исчерпывающий перечень применяемых способов закупок. При этом для повышения прозрачности проводимых закупок заказчику следует установить в положении о закупке критерии выбора заказчиком способа закупки товаров, работ, услуг в зависимости от предмета договора и или цены договора.

Таким образом, закупка любых товаров, работ, услуг осуществляется заказчиком в порядке, установленном законом о закупках, на основании положения о закупках, включающего в себя способы закупки, которые не противоречат принципам, определенным законодательством о закупках и законодательством о контрактной системе.

Осуществление закупки у единственного поставщика только по причине получения движимого имущества в лизинг или аренду без учета иных условий закупки, в том числе без учета критерия стоимости имущества, противоречит принципам закупочной деятельности и приведет или может привести к дискриминации и/или необоснованного ограничения участников закупок, а также к нецелевому, неэффективному использованию расходов денежных средств заказчика.

При проведении торгов имеет место состязательность участников, конкурирующих между собой за право заключить договор, и стремящихся выдвинуть организатору торгов наиболее выгодные условия договора по поставке товаров, выполнению работ или оказанию услуг. Именно торги позволяют максимально использовать

механизм конкуренции и состязательности участников, достигать наиболее выгодных результатов, выдвигая более жесткие требования и условия по гарантиям исполнения, что и отвечает юридической природе торгов.

Проведение публичных процедур способствует развитию конкуренции за обладание правом исполнения договора путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к исполнению договора всех заинтересованных лиц. Непроведение публичных процедур, когда это необходимо в силу закона, свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ при осуществлении хозяйственной деятельности исполнителю и как следствие о достижении соглашения, направленного на ограничение конкуренции.

Кроме того, как отмечено в пункте 9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утвержден Президиумом Верховного Суда РФ от 16.05.2018), согласно которой избрание заказчиком способа закупки, который повлек за собой необоснованное ограничение круга потенциальных участников, нарушает принципы осуществления закупочной деятельности и положения ФЗ «О защите конкуренции».

Кроме того, Верховный Суд РФ подчеркнул, что 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.

Исходя из вышеприведенных норм права и руководящих разъяснений Верховного Суда РФ, АО «Автоспецбаза» при утверждении Положения о закупках должно обеспечить соблюдение требований норм антимонопольного законодательства, не допустив злоупотребления правом на самостоятельное определение в положении о закупках способов и порядка осуществления закупок.

Указанный вывод находит свое отражение и в судебной практике (Постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 21.07.2016 по делу № А33-1323/2016, постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 14.11.2018 по делу № А33-1399/2018; постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 05.06.2018 по делу № А33-24280/2017; решение Арбитражного суда Красноярского края от 02.10.2019 по делу № А33-22225/2019).

В свою очередь, АО «Автоспецбаза», имея в Положении о закупках норму, позволяющую приобретать движимое имущество в лизинг или аренду, без учета других характеристик таких закупок, в том числе стоимости, фактически обладает возможностью удовлетворять свою потребность в движимом имуществе исключительно через закупку у единственного поставщика, без проведения конкурентных процедур.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – ФЗ «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 силу части 5 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» положения части 1 настоящей статьи распространяются, в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с ФЗ «О закупках».

Из системного толкования названных норм следует, что при осуществлении закупочной деятельности, заказчики, на которых распространяется ФЗ «О закупках», не должны допускать действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. Данные действия не должны допускаться независимо от способа закупки.

АО «Автоспецбаза», посредством установления в Положении о закупках нормы, позволяющей обществу удовлетворить потребность в получении движимого имущества в лизинг или аренду исключительно за счет закупки у единственного поставщика, получило возможность оказывать влияние на конкуренцию на товарном рынке предоставления движимого имущества в лизинг или аренду посредством определения круга продавцов товара без использования конкурентных способов закупки, по своему субъективному усмотрению, а также исключает любую возможность соперничества, состязательности между продавцами товара, что является необходимым признаком конкуренции (пункт 7 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции»).

Следовательно, АО «Автоспецбаза» допустило злоупотребление своим правом на самостоятельное установление в Положении о закупке требований к закупке, в том числе порядка подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условий их применения.

При рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства (часть 5.1 статьи 45 ФЗ «О защите конкуренции»). Порядок проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке утвержден Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее – Порядок).

В соответствии с пунктом 10.10 Порядка, по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции включает:

а) определение временного интервала исследования;

б) определение предмета торгов;

в) определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах (с момента подачи заявки на участие в торгах) либо отказавшихся от участия в торгах в результате соглашения, но соответствующих требованиям к участникам торгов.

В целях проведения анализа состояния конкуренции в рамках рассмотрения настоящего дела временной интервал определен как ретроспективное исследование состояния конкуренции на товарном рынке (на торгах), изучение характеристик сложившихся за 2019 год.

В частности, предметом исследования выступают закупки, проведенные АО «Автоспецбаза» в 2019 году не конкурентным способом – закупки у единственного поставщика. Протоколы подведения итогов по указанным закупкам от 22.01.2019, 16.05.2019, 20.08.2019, 06.09.2019, 24.09.2019, 31.10.2019 и 11.12.2019.

Предметами торгов (закупок) в данном исследовании выступают услуги по финансовой аренде (лизингу) движимого имущества (в частности легковых автомобилей, специализированной техники).

Характеристика объектов закупок включает, в том числе, определение кода ОКПД2 в соответствии с классификацией товаров, работ, услуг по «ОК 034-2014 (КПЕС 2008) Общероссийский классификатор продукции по видам экономической деятельности», утвержденным Приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14-ст. Рассматриваемые в анализе предметы закупок отнесены, в том числе, к следующим группам по ОКПД2 (ОКВЭД):

64.91 Услуги по финансовой аренде (лизингу/сублизингу);

77.11 Услуги по аренде и лизингу легковых автомобилей и легких автотранспортных средств.

В соответствии с пунктом 1 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», товар – это объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Следовательно, товаром в данном исследовании является услуга по финансовой аренде (лизингу) движимого имущества.

В соответствии с пунктом 4 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под товарным рынком понимается сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Таким образом, в данном исследовании товарным рынком выступает рынок оказания услуг по финансовой аренде (лизингу) движимого имущества.

Состав хозяйствующих субъектов в данном случае определен следующим образом.

Так как закупки, рассматриваемые в анализе, проведены не конкурентным способом – способом закупки у единственного поставщика, следовательно, в каждой закупке был только один участник – хозяйствующий субъект, с которым заключался договор.

Шесть договоров заключено с АО «ЛК «Европлан».

Шесть договоров заключено с ООО «Автолизинг».

При этом, ООО «Автолизинг» является дочерним обществом АО «ЛК «Европлан» с долей участия последнего в уставном капитале равной 100 % (сто процентов).

Ввиду указанного, ООО «Автолизинг» и АО «ЛК «Европлан» являются группой лиц на основании пункта 1 части 1 статьи 9 ФЗ «О защите конкуренции».

То есть, весь объем закупок на заключение договоров финансовой аренды (лизинга) движимого имущества в 2019 для нужд АО «Автоспецбаза» был освоен фактически одним субъектом – одной группой лиц (АО «ЛК «Европлан» и ООО «Автолизинг»).

Основным видом деятельности АО «ЛК «Европлан» является деятельность по финансовой аренде (лизингу/сублизингу) – код 64.91 ОКВЭД.

Основным видом деятельности ООО «Автолизинг» также является деятельность по финансовой аренде (лизингу/сублизингу) – код 64.91 ОКВЭД.

Согласно открытым данным, размещенным на сайте <https://www.rusprofile.ru>, с основным видом деятельности – деятельность по финансовой аренде (лизингу/сублизингу) (код 64.91 ОКВЭД) в России зарегистрировано 7347 организаций, в том числе 107 из них в Красноярском крае.

Таким образом, имеется неограниченное число лиц, имеющих возможность участвовать в торгах, проводимых на товарном рынке оказания услуг по финансовой аренде (лизингу) движимого имущества.

Кроме того, АО «Автоспецбаза» в ходе рассмотрения дела были представлены коммерческие предложения от ГК «Атомир» (г.Новокузнецк, Кемеровской области) и «Тойота центр Новокузнецк» в подтверждение действий по предварительной подготовке к двум закупкам. То есть, АО «Автоспецбаза» свидетельствует о том, что располагает сведениями о иных компаниях которые реализуют интересующее движимое имущество, в том числе в лизинг, но вместе с тем, условия компанию не устраивают.

Однако, данные доводы не нашли своего подтверждения, так как представленные коммерческие предложения представлены на приобретение (покупку) автомобилей, а не на финансовую аренду (лизинг) автомобилей. Кроме того, на колонтитуле коммерческого предложения от «Тойота центр Новокузнецк» на приобретение автомобиля Toyota LAND CRUISER 200 стоит отметка «Коммерческая тайна АО «ЛК Европлан», что свидетельствует о возможном направлении запроса АО «ЛК Европлан» (а не Ответчиком) в адрес официального дилера на покупку автомобиля и последующего согласования либо уведомления АО «Автоспецибаза» о выборе продавца товара, предоставляемого по договору финансовой аренды (лизинга).

Таким образом, условия лизинга от ГК «Атомир» и «Тойота центр Новокузнецк» непосредственно АО «Автоспецибаза» не исследовались.

Вместе с тем, ГК «Атомир» и «Тойота центр Новокузнецк» также предоставляют услуги по финансовой аренде (лизингу) реализуемых ими автомобилей. Что свидетельствует о возможности участия этих компаний в торгах на право заключения договора финансовой аренды (лизинга) движимого имущества.

Из изложенного следует, что число потенциальных участников закупок на заключения договоров финансовой аренды (лизинга) движимого имущества неограниченно. АО «Автоспецбаза» известно о иных лизинговых компаниях, но

запросы на заключение договоров лизинга ни в какие иные организации не направлялись.

Соответственно, предоставление/получение права на осуществления хозяйственной деятельности на анализируемом товарном рынке в приоритетном порядке, оказывают непосредственное влияние на конкуренцию.

Согласно Постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 № 14686/10 по делу № А13-10558/2008, в тех случаях, когда на соответствующем товарном рынке должна иметь место состязательность хозяйствующих субъектов, создание ограничений не может не оказывать влияние на состояние конкуренции.

Комиссия не может признать довод ответчика о том, что АО «Автоспецбаза» обладает правом на самостоятельное установление в положении о закупках предельно допустимой величины закупки у единственного поставщика в полной мере обоснованным, поскольку, такое право у заказчика действительно существует, однако оно не является абсолютным и свобода усмотрения заказчика в данном вопросе ограничена как общими принципами ФЗ «О закупках», так и специальными нормами антимонопольного законодательства.

Ссылаясь на статью 665 Гражданского кодекса РФ и пункт 3 части 15 статьи 4 ФЗ «О закупках», АО «Автоспецбаза» полагает, что право не размещать в Единой информационной системе сведений о закупке, связанной с заключением и исполнением договора лизинга (финансовой аренды) недвижимого имущества.

Согласно пункту 3 части 15 статьи 4 ФЗ «О закупках» заказчик вправе не размещать в единой информационной системе, в том числе, сведения о закупке, связанной с заключением и исполнением договора купли-продажи, аренды (субаренды), договора доверительного управления государственным или муниципальным имуществом, иного договора, предусматривающего переход прав владения и (или) пользования в отношении недвижимого имущества.

Таким образом, указанная норма представляет собой выражение права на «тайну закупки» в определенных законом случаях. Вместе с тем, данное право не освобождает заказчика от обязанности проведения такой закупки в соответствии с принципами и процедурами, установленными ФЗ «О закупках».

Кроме того, общую сумму по заключенным договорам аренды недвижимого имущества необходимо отражать в размещаемой в ЕИС ежемесячной отчетности о заключенных заказчиком договорах (пункт 1 части 19 статьи 4 и часть 3 статьи 4.1 ФЗ «О закупках»).

Таким образом, довод Ответчика о возможности не размещения информации о сведениях о закупке, связанной с заключением и исполнением договора лизинга (финансовой аренды) недвижимого имущества, является несостоятельным, так как Ответчик не освобождается от соблюдения обязанностей и требований законодательства о закупках и антимонопольного законодательства.

Также АО «Автоспецбаза» приводит доводы, что не злоупотребляет своим правом на проведения закупок у единственного поставщика и тщательно рассматривает условия сделок с лизинговыми компаниями по таким параметрам как надежность

компании, общая стоимость сделки с учетом лизинговых платежей и страхования предмета лизинга, участие в государственных программах субсидирования закупок, ответственность компании в случае отказа в предоставлении субсидии.

Данный довод не нашел своего подтверждения в виду следующего.

АО «Автоспецбаза» в подтверждение своих действий по предварительному исследованию рынка перед проведением двух закупок (на финансовую аренду (лизинг) автомобиля Hyundai Santa Fe и автомобиля повышенной проходимости Toyota) были представлены коммерческие предложения от ГК «Атомир» (г.Новокузнецк, Кемеровской области) и «Тойота центр Новокузнецк». Однако эти коммерческие предложения представлены на приобретение (покупку) автомобилей, а не на финансовую аренду (лизинг) автомобилей. Кроме того, на колонтитуле коммерческого предложения от «Тойота центр Новокузнецк» на приобретение автомобиля Toyota LAND CRUISER 200 стоит отметка «Коммерческая тайна АО «ЛК Европлан», что свидетельствует о возможном направлении запроса АО «ЛК Европлан» в адрес официального дилера на покупку автомобиля и последующего согласования либо уведомления АО «Автоспецибаза» о выборе продавца товара, предоставляемого по договору финансовой аренды (лизинга).

Таким образом, не представлено надлежащих доказательств направления Заказчиком (АО «Автоспецибаза») запросов в иные организации, помимо АО «ЛК Европлан» и ООО «Автолизинг», с целью исследования условий лизинга, сопоставления ценовых предложений

Следовательно, все закупки на лизинг автомобилей и техники были проведены без предварительного исследования рынка, без направления запросов в разные лизинговые компании.

Исполнителями по девяти договорам лизинга, заключенным на основании пункта 7.1.22 Положения, на общую сумму 65 438 266,05 руб. стали АО «ЛК «Европлан» и ООО «Автолизинг», которые составляют одну группу лиц.

Кроме того, Управлением был проведен выборочный опрос путем направления запроса в адрес пяти лизинговых компаний: АО «Сбербанк Лизинг», АО «ВТБ Лизинг», ПАО «ГТЛК», ООО «Альфа лизинг», ООО «РЕСО-Лизинг». На момент заседания Комиссии 29 июня 2019 были получены письменные ответы и устные пояснения от четырех компаний, из содержания которых следует, что ни в одну компанию АО «Автоспецбаза» не обращалось с запросами и не заключало договоров лизинга. АО «Сбербанк Лизинг» и АО «ВТБ Лизинг» являются участниками закупок, в том числе по ФЗ №223 «О закупках», с целью заключения договоров лизинга спецтехники, грузовых и/или легковых автомобилей. АО «Сбербанк Лизинг», АО «ВТБ Лизинг» и ООО «Альфа лизинг» участвуют в государственных программах льготного лизинга. АО «Сбербанк Лизинг» является уполномоченной лизинговой компанией Фонда развития промышленности при Минпромторге РФ и Правительства Республики Беларусь. У АО «Сбербанк Лизинг» есть программы лояльности для клиентов группы Сбербанк. ПАО «ГТЛК» имеют ограничения по минимальной сумме финансирования коммерческих сделок – не менее 30 млн.руб. То есть, ПАО «ГТЛК» могло бы рассматривать закупку стоимостью выше 30 млн.руб.

Таким образом, установлено, что в государственных программах субсидирования

лизинга участвуют не только АО «ЛК «Европлан» и ООО «Автолизинг». Условие договора лизинга о том, на кого из сторон возлагается обязанность по уплате суммы, покрываемой субсидией, является результатом волеизъявления сторон и решается в договорном порядке. Непредоставление субсидии может быть обусловлено ограничением бюджета, предусмотренного на эти цели, но не зависит от волеизъявления лизингодателя. Поэтому страхование финансовых потерь в этой связи лежит в рамках только договорных отношений лизингодателя и лизингополучателя.

Кроме того, факт проведения закупок на заключение договоров финансовой аренды (лизинга) движимого имущества подтверждается информацией, размещенной на официальном сайте «Единой информационной системы в сфере закупок» (<https://zakupki.gov.ru/>). А именно, данные сайта ЕИС свидетельствуют о том, что с целью заключения договоров финансовой аренды (лизинга) движимого имущества заказчиками проводятся закупки в различных конкурентных формах. Для просмотра различных торгов достаточно указать в поисковой строке запрос «финансовая аренда лизинг», и результаты поиска выдают более 12 тысяч записей.

Исследовав материалы дела, ознакомившись с доводами лиц, участвующих в рассмотрении дела Комиссия по рассмотрению дела пришла к следующим выводам.

Согласно статьям 8, 34 Конституции Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

Каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

В соответствии с частью 2 статьи 1 ФЗ «О защите конкуренции» целями ФЗ «О защите конкуренции» являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Частью 1 статьи 3 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что названный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается

возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», к числу которых относится сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Часть 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» устанавливает запрет на действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений.

Частью 5 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что положения части 1 настоящей статьи распространяются, в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с ФЗ «О закупках».

Вышеназванное означает, что несоблюдение заказчиками требований ФЗ «О закупках», вне зависимости от способа закупки, свидетельствует о нарушении антимонопольного законодательства, а именно части 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, при проведении всех закупок в соответствии с ФЗ «О закупках», в том числе и при закупках у единственного поставщика, антимонопольным законодательством запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Учитывая изложенные фактические и правовые обстоятельства, в действиях АО «Автоспецбаза» усматриваются признаки нарушения частей 1, 5 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в злоупотреблении правом на самостоятельное установление в Положении о закупке возможности осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в случае получения движимого имущества в лизинг или аренду (пункт 7.1.22 Положения), что позволило АО «Автоспецбаза» безальтернативно проводить закупки у единственного поставщика на финансовую аренду (лизинг) любого движимого имущества без ограничений по сумме и количеству таких закупок, что привело и может приводить в дальнейшем к необоснованному ограничению конкуренции на товарном рынке оказания услуг финансовой аренды (лизинга)

движимого имущества.

При этом доказательств принятия ответчиком всех зависящих от него мер по соблюдению действующего законодательства, равно как и доказательств, свидетельствующих о наличии препятствий для его соблюдения при рассмотрении дела Комиссией не установлено, ответчиком в материалы дела не представлено.

Исходя из этого, в деянии ответчика усматривается вина, поскольку у последнего имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрена ответственность, но им не были предприняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Обстоятельств, влекущих прекращение производства по настоящему делу, не установлено, срок давности рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, определяемый в соответствии со статьей 41.1 ФЗ «О защите конкуренции» не истек.

На основании изложенного, Комиссия пришла к следующим выводам:

1) об отсутствии оснований для прекращения производства по делу в отношении АО «Автоспецбаза» по признакам нарушения запрета, установленного частями 1, 5 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции»;

2) о наличии в действиях АО «Автоспецбаза» нарушения запрета, установленного частями 1, 5 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в злоупотреблении правом на самостоятельное установление в Положении о закупках возможности осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в случае получения движимого имущества в лизинг или аренду (пункт 7.1.22 Положения), что привело и может приводить в дальнейшем к необоснованному ограничению конкуренции на товарном рынке оказания услуг финансовой аренды (лизинга) движимого имущества, что также противоречат принципам, установленным частью 1 статьи 3 ФЗ «О закупках», поскольку имеют результатом необоснованное ограничение конкуренции при проведении закупок, нарушают права хозяйствующих субъектов на участие в закупках.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 1 статьи 50 ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает ответчику предписание, которое, в силу пункта 5 части 1 статьи 49 ФЗ «О защите конкуренции», направлено на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Учитывая фактические и правовые обстоятельства, Комиссия Красноярского УФАС России приняла решение о возможности сохранения пункта 7.1.22 в Положении о закупках АО «Автоспецбаза», но с изменениями, направленными на установление

исключительности закупок у единственного поставщика в случаях, предусмотренных данными пунктами, и на стимулирование конкурентных закупок АО «Автоспецбаза».

Внесение вышеуказанного изменения в пункт 7.1.22 Положения о закупках соответствует вышеуказанной правовой позицией Верховного суда о целесообразности закупки у единственного поставщика только в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконкурентных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным причинам (Обзор 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» от 16.06.2018).

Учитывая, что цели и принципы ФЗ «О закупках» и ФЗ «О контрактной системе» идентичны, по мнению Комиссии, при разработке Положения, АО «Автоспецбаза» должно было, при определении случаев размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), прежде всего, руководствоваться статьей 93 ФЗ «О контрактной системе».

Данная правовая позиция о допустимости установления предела закупки у единственного поставщика на основании предела закупки у единственного поставщика, установленного ФЗ «О контрактной системе», подтверждается судебной практикой (Решение Арбитражного суда Красноярского края от 01.02.2018 по делу №А33-24280/2017, Постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 05.06.2018 по делу А33-24280/2017; Решение Арбитражного суда Красноярского края от 12.08.2020 по делу №А33-21005/2020).

На основании вышеизложенного, Комиссия по рассмотрению дела №024/01/17-199/2020 о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьями 17, 23, 39, 41, 49, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать АО «Автоспецбаза» нарушившим части 1 и 5 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции», в части включения в Положение о закупках пункта 7.1.22, предусматривающего возможность осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в случае получения движимого имущества в лизинг или аренду, что противоречит принципам, установленным частью 1 статьи 3 ФЗ «О закупках», поскольку влечет необоснованное ограничение конкуренции при проведении закупок.

2. Выдать АО «Автоспецбаза» обязательное для исполнения предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства, посредством внесения изменений в Положение о закупках, а именно: для случаев, предусмотренных пунктом 7.1.22 Положения о закупках (получения движимого имущества в лизинг или аренду) установить возможность осуществления закупки у единственного поставщика только при наличии объективных причин, при которых проведение конкурентных процедур невозможно или нецелесообразно (срочность, чрезвычайность, непредвиденность).

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке статей 23 и 52 ФЗ «О

защите конкуренции».

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>