

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела № 012/01/11-310/2022 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

22 апреля 2022 года
Йошкар-Ола

г.

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее также – Марийское УФАС России, антимонопольный орган) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании приказа Управления от 08 апреля 2022 года № 66 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в достижении антиконкурентного соглашения при заключении и исполнении договора поставки ГСМ от 01.01.2019 в нарушении требований законодательства о закупках отдельными видами юридических лиц,

установил:

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

По результатам рассмотрения указанного обращения антимонопольным органом установлены следующие обстоятельства.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений [части 3](#) настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в [частях 3.1 и 3.2 статьи 3](#) настоящего Федерального

закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

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

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

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

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

Вместе с тем установлено, что в нарушение указанных требований закона АО «Медведевское ЖЭУ» заключен контракт с ООО «Марийская нефтяная компания» (далее также - ООО «МНК») 01.01.2019 на поставку ГСМ сроком действия до 31.12.2019.

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

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

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

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

В соответствии с частью 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

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

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

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

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

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

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

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

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

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, конкуренция - это 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.

Согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаками ограничения конкуренции являются 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.

При таких обстоятельствах усматривается, что между АО «Медведевское

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

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

Частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции определено, что в течение пятнадцати дней со дня издания приказа о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства и создании комиссии председатель комиссии выносит определение о назначении дела к рассмотрению и направляет копии определения лицам, участвующим в деле.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 39, 40, 44 Закона о защите конкуренции,

о п р е д е л и л :

1. Назначить дело о нарушении антимонопольного законодательства № 012/01/11-310/2022 к рассмотрению на **11 мая 2022 года на 11 часов 00 минут** по адресу Марийского УФАС России: ул. Волкова, 164, г. Йошкар-Ола, каб 4.

Обращаем внимание о возможности участия в заседании комиссии **посредством удаленного доступа по ссылке:**
<https://fas1.tconf.rt.ru/c/2191514349>.

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

2. Определить процессуальный статус лиц, участвующих в рассмотрении дела:

- УФСБ России по Республике Марий Эл – заявитель;

- АО «Медведевское ЖЭУ» и ООО «МНК» – ответчики.

3. Ответчикам **в срок до 06 мая 2022 необходимо представить:**

- письменные пояснения относительно фактов, изложенных в настоящем определении.

4. АО «Медведевское ЖЭУ» в срок до 06 мая 2022 необходимо представить информацию об исполнении договора от 01.01.2019 на поставку ГСМ с приложением подтверждающих документов (акты оказанных услуг, платежные поручения).

5. Направить настоящее определение лицам, участвующим в деле.

Явка ответчика по делу № 012/01/11-310/2022 или его представителя (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Приложение: копия приказа о возбуждении дела на 1 л.

Все запрашиваемые материалы необходимо представить с сопроводительным письмом в строгом соответствии с перечисленными пунктами, при отсутствии каких-либо документов и сведений представить письменное обоснование с указанием причин и ссылками на законодательство.

В связи с необходимостью приобщения запрашиваемых документов к материалам дела предлагается не сшивать и не скреплять предоставляемые сведения.

В соответствии с частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ непредставление в антимонопольный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством РФ, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, а равно представление в антимонопольный орган заведомо недостоверных сведений (информации) влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Председатель Комиссии