

РЕШЕНИЕ

дело № 05 -11/14-2018

г. Улан-Удэ

Резолютивная часть решения объявлена 10 декабря 2018 года

Полный текст решения изготовлен 14 декабря 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее по тексту Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:

<...>,

Членов Комиссии:

<...>,

<...>,

рассмотрев в заседании 10.12.2018 дело № 05-11/14-2018 от 10.09.2018 по признакам нарушения АО «1019 военный ремонтный завод» (ИНН 0306229060, ОГРН 1090327005889) и ООО «БРТ» (ИНН 5405505714, ОГРН 1145476143823) пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

при участии:

от ответчика АО «1019 военный ремонтный завод» - <...>, <...>, <...> представителей по доверенностям от 09.10.2018 №№ 064/18, 067/18, 065/18/ соответственно;

в отсутствие ответчика – ООО «БРТ», извещено (согласно части 3 статьи 54 ГК РФ, статьи 165.1 ГК РФ и части 1 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 года N 61, ООО «БРТ» считается извещенным надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела);

в отсутствие заявителя - Прокуратуры г. Новосибирска, извещена,

УСТАНОВИЛА:

Бурятским УФАС России в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции на основании материалов Прокуратуры г. Новосибирска по результатам проверки соблюдения ООО «БРТ» законодательства о государственном оборонном заказе (вх. от 09.06.2018 № 3687) возбуждено дело от 10.09.2018 № 05-11/14-2018 в отношении АО «1019 военный ремонтный завод» (далее-АО «1019 ВРЗ») и ООО «БРТ» по признакам нарушения части пункта 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении соглашения между заказчиком (АО «1019 военный ремонтный завод») и участником торгов (ООО «БРТ»), которое имело целью и привело к ограничению конкуренции и созданию преимущественных условий для ООО «БРТ» при проведении открытых электронных аукционов №№ 31705177765, 31705188900, 31705243615, 31705257057.

Как следует из материалов проверки предметом контрактов:

- от 24.07.2017 № 151718731335105012001606/81П-1019/17;

- от 07.08.2017 № 1719187309111442208001606/109П-1019/17;

- от 20.07.2017 № 151718731335105012001606/84П-1019/17;

- от 17.07.2017 № 151718731335105012001606/77П-1019/17, является поставка автозапчастей, шин и иных комплектующих.

Проверкой установлено, что контракты с ООО «БРТ» заключались с АО «1019 ВРЗ» по результатам аукционов, при этом ООО «БРТ» являлось единственным участником закупок, поскольку в техническое задание закупок включены запасные части для автотранспорта различного назначения, что затруднило возможность участия в аукционах иных поставщиков.

В соответствии с контрактами от 17.07.2017, от 20.07.2017, от 07.08.2017 в сентябре 2017 года ООО «БРТ», помимо прочего, поставило АО «1019 ВРЗ» 6 двигателей модели В6М-1 на общую сумму 3270000 руб., включая НДС (товарные накладные № 49 от 01.09.2017, № 50 от 01.09.2017, № 55 от 20.09.2017).

На приобретение указанных двигателей у ООО «П.П. Регион-Дизель» ООО «БРТ» затратило 1872000 руб., включая НДС (товарные накладные № 24 от 06.07.2017, № 30 от 28.08.2017, № 32 от 01.09.2017, № 33 от 01.09.2017, № 34 от 01.09.2017).

Таким образом, стоимость двигателей при их продаже АО «1019 ВРЗ» завышена на 1398000 руб., т.е. на 74%.

Прокуратурой г. Новосибирска установлено, что АО «1019 ВРЗ» ранее имело прямые договорные отношения с ООО «П.П. Регион-Дизель» (договор от 08.07.2016 № 56/П), в рамках которых АО «1019 ВРЗ» у ООО «П.П. Регион-Дизель» закуплен 1 двигатель модели В6М-1 на общую сумму 312000 руб., включая НДС.

Руководитель ООО «П.П. Регион-Дизель» <...> в ходе проверки пояснил, что в целях исполнения данного договора осуществлял переписку с работником АО «1019 ВРЗ» <...> (<...> в период с июня 2016 года по ноябрь 2017 года занимал должность <...> территориального обособленного подразделения АО «1019 ВРЗ»), который попросил его в дальнейшем осуществлять поставки через ООО «БРТ».

Опрошенный в ходе проверки <...> также пояснил, что у него имелась доверенность от ООО «БРТ» на приемку и отправку груза, и он фактически получал двигатели модели В6М-1, поставленные ООО «П.П. Регион-Дизель» в г. Новосибирск от имени ООО «БРТ» и в дальнейшем направлял их в АО «1019 ВРЗ».

На запрос Бурятского УФАС России от 05.07.2018 № 05-30/3221 на основании части 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции в адрес АО «1019 ВРЗ» о представлении письменных пояснений о включении в один лот товаров, технологически функционально не связанных между собой, АО «1019 ВРЗ» исх. от 19.07.2018 № 3685 сообщило, что лоты были сформированы на основании поданной заявки отделом сервисного обслуживания г. Новосибирск.

АО «1019 ВРЗ» представлены заявки начальника подразделения <...> на основании которых формировались технические задания к указанным закупкам.

В материалах проверки Прокуратуры г. Новосибирска имеются объяснения <...> от 17.05.2018 военному прокурору, из которых следует, что с 2016 года по конец 2017 года он работал по договору гражданско-правового характера в АО «1019 ВРЗ». В его должностные обязанности входило руководство деятельностью работников территориального обособленного подразделения в г. Новосибирске и выполнение задач, поставленных отделом сервисного обслуживания.

На вопрос прокурора назвать причины замены поставщика двигателей В6М1 с ООО «П.П. Регион-Дизель» на ООО «БРТ» <...> ответил, что ООО «П.П. Регион-Дизель» работал по

предоплате, а ООО «БРТ» нет, поэтому поставка получалась быстрее. В интересах <...> было выполнить работы в сжатые сроки, самое главное, чтобы были запасные части, и бригада не стояла.

На вопрос «бывал ли <...> (директор ООО «БРТ») в офисе территориального обособленного подразделения АО «1019 ВРЗ» в г. Новосибирске» <...> ответил «да бывал неоднократно».

На вопрос «каким образом должна была происходить закупка запасных частей для использования в ходе сервисного обслуживания военной техники» <...> ответил «я не знаю, как это должно было быть, но у нас было так. Мы спрашивали у поставщика может ли он поставить необходимые запасные части и сроки поставок. В случае положительного ответа просили выставить счет, который отправляли на завод. После оплаты счета мы получали от поставщиков запасные части».

На вопрос «производился ли мониторинг цен на комплектующие изделия. Оформляли ли такой мониторинг документально, производился ли расчет начальных максимальных и минимальных цен контрактов» <...> ответил «мониторинг производился и нами и военной приемкой, мониторинг документально не оформлялся, расчет начальных цен контрактов не производился».

На вопрос «чем руководствовались работники территориального обособленного подразделения АО «1019 ВРЗ» и <...> лично при определении поставщиков, в том числе ООО «БРТ», <...> ответил «сроками поставки и всё».

В рамках рассмотрения дела № 05-11/14-2018 представителями ответчика АО «1019 ВРЗ» представлены письменные возражения от 09.10.2018 № 5119 по делу, из которых следует, что поручений и делегированных полномочий от исполнительного директора-первого заместителя генерального директора АО «1019 ВРЗ», других уполномоченных лиц на ведение каких-либо переговоров от имени АО «1019 ВРЗ» с третьими лицами – <...> не было. Приказы, доверенности, иные документы для этого <...> не выдавались, соответственно у него не было надлежащих полномочий представлять интересы АО «1019 ВРЗ» перед третьими лицами.

У <...>, в силу того, что он работал по гражданско-правовому договору и лично выполнял работы (услуги) по сервисному обслуживанию изделий в его обязанности и права по указанному договору не входило осуществление закупочной деятельности и ведение мониторинга цен на комплектующие изделия, никакими властно-распорядительными полномочиями АО «1019 ВРЗ» <...> не наделяло, документальных доказательств обратного не существует.

АО «1019 ВРЗ» обязано руководствоваться положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее-Закон 223-ФЗ). В силу закона заказчик вправе установить начальную (максимальную) цену по своему усмотрению, но не обязан как-либо обосновывать ее размер, если иное не предусмотрено утвержденным им положением о закупке.

Отделом закупок АО «1019 ВРЗ» на основании плана закупок была проведена закупочная процедура в виде открытого аукциона на электронной торговой площадке «ГазПромБанк», в целях исполнения государственного оборонного заказа.

Объединение в один лот поставок товаров, указанных в документации о закупке, не свидетельствует о нарушении требований, установленных Законом 223-ФЗ, поскольку условия документации о закупке не требует от участника личного выполнения поставки. Участник закупки для выполнения непрофильных для него поставок имеет возможность привлечь субисполнителей, что создает условия для обеспечения широкого круга участников закупки.

Отсутствие у того, или иного хозяйствующего субъекта необходимых для участия товаров само по себе не является доказательством, подтверждающим, что объединение заказчиком

необходимого товара разных видов в один лот приводит к ограничению конкуренции.

Каждый хозяйствующий субъект самостоятельно принимает решение об участии в закупке, действия каждого из них влияют на результат закупки, победителем которой определяется лучший из участников, то есть наиболее конкурентоспособный.

Нормы, предусмотренные пунктом 2 частью 1 статьи 3, частью 1 статьи 2 Закона 223-ФЗ, непосредственного запрета на объединение товаров в один лот различных товаров, работ, услуг не содержат, само по себе такое не является нарушением принципов, предусмотренных Законом 223-ФЗ.

Кроме этого, заявок на участие в открытом аукционе от третьих лиц не поступало, жалоб на участие в открытом аукционе так же не поступало.

В ходе проведения процедуры закупки поступила одна заявка только от ООО «БРТ». Все требуемые документы согласно извещений ООО «БРТ» предоставило в полном объеме, в результате заключены Контракты с ООО «БРТ».

На основании изложенного АО «1019 ВРЗ» не согласно с доводами Бурятского УФАС России о наличии признаков нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения между заказчиком (АО «1019 ВРЗ») и участником торгов (ООО «БРТ»), которое имело целью и привело к ограничению конкуренции и созданию преимущественных условий для ООО «БРТ» при проведении открытых электронных аукционов №№ 31705177765, 31705188900, 31705243615, 31705257057.

Комиссия, рассмотрев дело в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, исследовав доказательства по делу о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции 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.

В соответствии с пунктом 10.9 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции включает: - определение временного интервала исследования; - определение предмета торгов.

По результатам проведения анализа состояния конкуренции установлен временной интервал исследования: с 01.06.2017 по 07.08.2017 (с самой ранней даты размещения извещения по крайнюю дату заключения контракта по итогам аукционов). Предмет торгов: поставка запасных частей для выполнения государственного оборонного заказа.

АО «1019 ВРЗ» осуществляет закупочную деятельность на основании Положения, утвержденного Советом директоров АО «1019 ВРЗ» (протокол № 4 от 30.10.2014) с изменениями от 06.12.2016, от 04.05.2017 (далее-Положение). Положение регулирует отношения, связанные с проведением закупок товаров, выполнением работ, оказанием услуг для нужд АО «1019 ВРЗ», и принято в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с Положением выбор поставщика осуществляется, в том числе путем проведения аукциона.

01.06.2017 на электронной торговой площадке в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (www.etp.grb.ru) размещено извещение № 57/2017 и Документация о закупке по

открытому аукциону на право заключения договора на поставку запчастей для ГМ575 на АО «1019 военный ремонтный завод».

Начальная (максимальная) цена договора составляет 900000,00 (девятьсот тысяч) руб.

Дата и время начала и окончания срока подачи заявок установлена с 01.06.2017 10:00 по 21.06.2017 05:00.

Дата рассмотрения заявок не позднее 23.06.2017 10:00.

Дата проведения аукциона в электронной форме 26.06.2017 10:00.

Дата подведения итогов закупки не позднее 28.06.2017 10:00.

13.06.2017 на электронной торговой площадке в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (www.etp.grb.ru) размещено извещение № 57/2017-1 и Документация о закупке по открытому аукциону на право заключения договора на поставку запчастей для ГМ575 на АО «1019 военный ремонтный завод».

Начальная (максимальная) цена договора составляет 900000,00 (девятьсот тысяч) руб.

Дата и время начала и окончания срока подачи заявок установлена с 01.06.2017 10:00 по 29.06.2017 05:00.

Дата рассмотрения заявок не позднее 03.07.2017 10:00.

Дата проведения аукциона в электронной форме 04.07.2017 10:00.

Дата подведения итогов закупки не позднее 06.07.2017 10:00.

Срок заключения договора не ранее 10 дней, но не позднее 20 календарных дней после подписания итогового протокола.

В соответствии с Техническим заданием требовалась поставка следующих запасных частей (с соответствующим каталожным номером): редуктор в сборе с главным фрикционом 1 шт.; балансир 1-6 правый 2 шт.; балансир 3-4 левый 1 шт.; двигатель В6М1 1 шт.; венец ведущей зубчатки 2 шт.

Из протокола № 102/2017 от 04.07.2017 следует, что на участие в закупке поступила 1 (одна) заявка ООО «БРТ».

Закупочная комиссия признала аукцион не состоявшимся, признала заявку ООО «БРТ» соответствующей установленным требованиям.

Из протокола № 112/2017 от 06.07.2017 следует, что по итогам проведения аукциона аукционная комиссия приняла решение заключить договор с ООО «БРТ» на сумму 891000,00 руб.

По результатам аукциона заключен контракт от 17.07.2017 № 151718731335105012001606/77П-1019/17.

21.06.2017 на электронной торговой площадке в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (www.etp.grb.ru) размещено извещение № 110/2017 и Документация о закупке по открытому аукциону на право заключения договора на поставку запчастей для ГМ575 на АО «1019 военный ремонтный завод».

Начальная (максимальная) цена договора составляет 9 000 000 000,00 (девять миллионов) руб.

Дата и время начала и окончания срока подачи заявок установлена с 21.06.2017 13:00 по 12.07.2017 05:00.

Дата рассмотрения заявок не позднее 14.07.2017 10:00.

Дата проведения аукциона в электронной форме 17.07.2017 10:00.

Дата подведения итогов закупки не позднее 18.07.2017 10:00.

Срок заключения договора не ранее 10 дней, но не позднее 20 календарных дней после подписания итогового протокола.

В соответствии с Техническим заданием требовалась поставка следующих запасных частей (с соответствующим каталожным номером): гусеничная лента 4 шт.; опорный каток с шиной 670*160 20 шт.; редуктор в сборе с главным фрикционом 2 шт.; балансир 1-6 правый 2 шт.; балансир 3-4 левый 1 шт.; двигатель В6М1 1 шт.; двигатель ЯМЗ 238В со сцеплением 3 шт.; редуктор СЭП 2 шт.; венец ведущей зубчатки 14 шт.; пусковой подогреватель 5 шт.; вал торсионный правый 6 шт.; вал торсионный левый 6 шт.; фильтрующий элемент верхний 4 шт.; фильтрующий элемент нижний 4 шт.; масляный радиатор 5 шт.; колодка тормозная остановочная левая 5 шт.; колодка тормозная остановочная правая 5 шт.; колодка тормозная блокировочная правая 5 шт.; колодка тормозная блокировочная левая 5 шт.; генератор ГИСВ-2-14-3000; генератор ПГС2-14А.

Из протокола № 140/2017 от 14.07.2017 следует, что на участие в закупке поступила 1 (одна) заявка ООО «БРТ».

Закупочная комиссия признала аукцион не состоявшимся, признала заявку ООО «БРТ» соответствующей установленным требованиям.

Из протокола № 141/2017 от 17.07.2017 следует, что по итогам проведения аукциона аукционная комиссия приняла решение заключить договор с ООО «БРТ» на сумму 8 910 000,00 (восемь миллионов девятьсот десять тысяч) руб.

По результатам аукциона заключен контракт от 20.07.2017 № 151718731335105012001606/84П-1019/17.

05.06.2017 на электронной торговой площадке в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (www.etp.grb.ru) размещено извещение № 80/2017 и Документация о закупке по открытому аукциону на право заключения договора на поставку автомобильных шин на АО «1019 военный ремонтный завод» для выполнения ГОЗ.

Начальная (максимальная) цена договора составляет 2 150 000,00 (два миллиона сто пятьдесят тысяч) руб.

Дата и время начала и окончания срока подачи заявок установлена с 05.06.2017 10:00 по 04.07.2017 05:00.

Дата рассмотрения заявок не позднее 10.07.2017 10:00.

Дата проведения аукциона в электронной форме 13.07.2017 10:00.

Дата подведения итогов закупки не позднее 14.07.2017 10:00.

Срок заключения договора не ранее 10 дней, но не позднее 20 календарных дней после подписания итогового протокола.

В соответствии с Техническим заданием требовалась поставка следующих запасных частей: автошина в комплекте с камерой 10 шт.; ободная лента 10 шт.; автошина 10 шт.; шины 14.00-20

ОИ-25 21 шт.; шины 10.00-20 Кама-310 10 шт.

Из протокола № 123/2017 от 10.07.2017 следует, что на участие в закупке поступила 1 (одна) заявка ООО «БРТ».

Закупочная комиссия признала аукцион не состоявшимся, признала заявку ООО «БРТ» соответствующей установленным требованиям.

Из протокола № 134/2017 от 13.07.2017 следует, что по итогам проведения аукциона аукционная комиссия приняла решение заключить договор с ООО «БРТ» на сумму 2 145 000,00 (два миллиона сто сорок пять тысяч) руб.

По результатам аукциона заключен контракт от 24.07.2017 № 151718731335105012001606/81П-1019/17.

26.06.2017 на электронной торговой площадке в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (www.eftp.grb.ru) размещено извещение № 111/2017 и Документация о закупке по открытому аукциону на право заключения договора на поставку запасных частей для ЗСУ-23-4 на АО «1019 военный ремонтный завод» для выполнения ГОЗ.

Начальная (максимальная) цена договора составляет 2 410 183,00 (два миллиона четыреста десять тысяч сто восемьдесят три) руб.

Дата и время начала и окончания срока подачи заявок установлена с 26.06.2017 10:00 по 17.07.2017 05:00.

Дата рассмотрения заявок не позднее 19.07.2017 10:00.

Дата проведения аукциона в электронной форме 21.07.2017 10:00.

Дата подведения итогов закупки не позднее 28.07.2017 10:00.

Срок заключения договора не ранее 10 дней, но не позднее 20 календарных дней после подписания итогового протокола.

В соответствии с Техническим заданием требовалась поставка следующих запасных частей: двигатель В6М1 3 шт.; катки с массивной шиной 670*160 8 шт.; предохранители силовые ИП250 9 шт.; сильфоны 18 шт.; прокладки под сильфоны медные 18 шт.; прокладки под коллектора асбестовые 18 шт.; ленты тормозные остановочные левые 3 шт.; ленты тормозные остановочные правые 3 шт.; топливный фильтр грубой очистки в сборе 3 шт.; топливный фильтр тонкой очистки в сборе 3 шт.; спидометр 2 шт.; счетчик моточасов 3 шт.; датчик тахометра 2 шт.; торсион левый (1,5, 6) 1 шт.; ПЖД в сборе 3 шт.; диски сцепления комплект 1 шт.

Из протокола № 159/2017 от 19.07.2017 следует, что на участие в закупке поступила 1 (одна) заявка ООО «БРТ».

Закупочная комиссия признала аукцион не состоявшимся, признала заявку ООО «БРТ» соответствующей установленным требованиям.

Из протокола № 176/2017 от 26.07.2017 следует, что по итогам проведения аукциона аукционная комиссия приняла решение заключить договор с ООО «БРТ» на сумму 2 380 000,00 (два миллиона триста восемьдесят тысяч) руб.

По результатам аукциона заключен контракт от 07.08.2017 № 1719187309111442208001606/109П-1019/17.

В материалах дела имеются письменные пояснения АО «1019 ВРЗ» исх. от 19.07.2018 № 3685 на запрос Бурятского УФАС России от 05.07.2018 № 05-30/3221 из которых следует, что лоты были

сформированы на основании поданной заявки отделом сервисного обслуживания г. Новосибирск.

АО «1019 ВРЗ» представлены заявки начальника подразделения <...> на основании которых формировались технические задания к указанным закупкам.

В силу части 1 статьи 17 ФЗ "О защите конкуренции" при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также 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 (пункт 1 части 1).

Исследовав и оценив фактические обстоятельства дела, заслушав доводы лиц, участвовавших в рассмотрении дела, Комиссия пришла к выводу, что ответчики допустили нарушение пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции путем заключения и участия в соглашении, которое привело к ограничению конкуренции и поддержанию цены на торгах при проведении трех открытых электронных аукционов №№ 31705177765, 31705243615, 31705257057.

В ходе рассмотрения дела № 05-11/14-2018, на заседании 12.11.2018 комиссия Бурятского УФАС России пришла к выводу об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства при проведении аукциона на поставку автомобильных шин (извещение АО «1019 военный ремонтный завод» № 80/2017, номер извещения на электронной торговой площадке <https://efrgrb.ru> 31705188900), поскольку предметом закупки являются однородные товары (шины и ободные ленты).

При этом, в предмет закупок трех открытых электронных аукционов №№ 31705177765, 31705243615, 31705257057 включены запасные части для автотранспорта различного назначения, что затруднило возможность участия в аукционах иных поставщиков.

12.11.2018 Комиссия Бурятского УФАС России приняла заключение об обстоятельствах дела № 05-11/14-2018, в связи с чем рассмотрение дела отложено на 10.12.2018.

Стороны по делу № 05-11/14-2018 не представили каких-либо доказательств, опровергающих установленные обстоятельства и выводы, изложенные в заключении об обстоятельствах дела.

Комиссия, рассмотрев дело в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, исследовав доказательства по делу о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к следующим выводам.

Закон о защите конкуренции устанавливает специальные требования к определению соглашения, как волеизъявления хозяйствующих субъектов, отличные от содержащихся в Гражданском кодексе Российской Федерации. Согласно положениям статьи 4 Закона о защите конкуренции, под соглашениями понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в одном или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

При этом факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения по правилам договора, установленным гражданским законодательством (статьи 154, 160, 432, 434 Гражданского кодекса Российской Федерации). Доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения осуществляется на основании анализа поведения участников соглашения с учетом принципов разумности и обоснованности.

При рассмотрении вопроса о заключении антиконкурентного соглашения квалифицирующим

признаком выступают реальные или возможные негативные последствия ограничения конкуренции. То есть, в предмет доказывания вменяемого нарушения антимонопольного законодательства должно входить установление причинно-следственных связей между совершенными ответчиками конкретными действиями (бездействием) и наступившими вредоносными результатами в виде ограничения конкуренции.

Согласно пункта 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.

Основным инструментом, обеспечивающим соперничество хозяйствующих субъектов при осуществлении предпринимательской деятельности, являются торги, которые представляют собой особый способ заключения договора, при котором контрагент выбирается из нескольких претендентов.

Действия АО «1019 ВРЗ» и ООО «БРТ» и, соответственно, результаты трех открытых электронных аукционов №№ 31705177765, 31705243615, 31705257057 являются следствием достигнутого соглашения между АО «1019 ВРЗ» и ООО «БРТ», направленного на заключение договора с определенным участником закупки (ООО «БРТ») по результатам открытых электронных аукционов, что прямо запрещено пунктом 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан, в том числе с использованием совокупности иных доказательств, в частности фактического поведения хозяйствующих субъектов (пункт 9 Обзора о вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016 (далее - Обзор Президиума Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016)).

Имеющиеся в Бурятском УФАС России материалы проверки Прокуратуры г. Новосибирска и иные документы свидетельствуют о том, что между АО «1019 ВРЗ», как заказчиком и юридическим лицом - участником рассматриваемых электронных аукционов - ООО «БРТ», было заключено антиконкурентное соглашение, имеющее своей целью создание преимущественных условий для ООО «БРТ» и устранение с рынка иных хозяйствующих субъектов - конкурентов.

Доводы ответчика АО «1019 ВРЗ», изложенные в письменных возражениях от 09.10.2018 № 5119, не принимаются Комиссией, поскольку не нашли своего подтверждения в материалах дела, более того, объяснения представителей АО «1019 ВРЗ», ООО «БРТ», ООО «П.П. Регион-Дизель», отобранные военными прокурорами, свидетельствуют о наличии антиконкурентного соглашения.

Комиссией Бурятского УФАС России в действиях АО «1019 военный ремонтный завод» и ООО «БРТ» установлено нарушение пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключении соглашения между заказчиком (АО «1019 военный ремонтный завод») и участником торгов (ООО «БРТ»), которое имело целью и привело к ограничению конкуренции и созданию преимущественных условий для ООО «БРТ» при проведении открытых электронных аукционов №№ 31705177765, 31705243615, 31705257057.

Исследуя вопрос о необходимости выдачи АО «1019 ВРЗ» и ООО «БРТ» предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства в порядке пункта 5 части 1 статьи 49, статьи 50 Закона о защите конкуренции Комиссия приходит к выводу, об отсутствии оснований для выдачи предписания, поскольку нарушение имело место быть при проведении аукционов.

В соответствии с частью 5 статьи 39 Закона о защите конкуренции, если в ходе рассмотрения

дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством об административных правонарушениях.

Частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ установлена административная ответственность за заключение недопустимого ограничивающего конкуренцию соглашения.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать АО «1019 военный ремонтный завод» (ИНН 0306229060, ОГРН 1090327005889) и ООО «БРТ» (ИНН 5405505714, ОГРН 1145476143823) нарушившими пункт 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части заключения соглашения между заказчиком (АО «1019 военный ремонтный завод») и участником торгов (ООО «БРТ»), которое имело целью и привело к ограничению конкуренции и созданию преимущественных условий для ООО «БРТ» при проведении открытых электронных аукционов №№ 31705177765, 31705243615, 31705257057.

2. Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, указанные в статье 48 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», отсутствуют.

3. Основания для выдачи предписания отсутствуют.

4. Направить материалы по делу № 05-11/14-2018 уполномоченному должностному лицу Бурятского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дел об административном правонарушении в соответствии с частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

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