

ООО «Энергопром»

663200, Красноярский край,
Туруханский район, г. Игарка, 1-й
Микрорайон, 26

РЕШЕНИЕ

31 октября 2019 года

г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена 28 октября 2019 года

В полном объеме решение изготовлено 31 октября 2019 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...> (далее - Комиссия), рассмотрев дело № 024/01/17-1214/2019 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Многоотраслевой энергопромышленный комплекс» (663200, Красноярский край, Туруханский район, г. Игарка, 1-й

Микрорайон, 26, ОГРН 1142411000973, ИНН 2449002945) (далее – ООО «Энергопром») части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), установила следующее.

Рассматриваемое дело возбуждено приказом Красноярского УФАС России от 01.08.2019 № 214 «О возбуждении дела и о создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» по результатам рассмотрения Красноярским УФАС России обращения Западно-Сибирского следственного управления на транспорте Следственного комитета Российской Федерации по вопросу о законности заключения договора № 26/14/ЭПК от 25.12.2014 между ООО «Энергопром» и ООО «ЕнисейТрансУголь» на поставку энергетического угля в 2015-2017 годах для нужд ООО «Энергопром» (далее – Договор № 26/14/ЭПК), а также дополнительных соглашений к Договору № 26/14/ЭПК (далее – Обращение).

В соответствии с требованиями части 13 статьи 44 Закона «О защите конкуренции» Председатель Комиссии 02.08.2019 вынес Определение о назначении дела № 024/01/17-1214/2019 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению. Указанным Определением к участию в рассмотрении дела № 024/01/17-1214/2019 в качестве ответчика привлечено общество с ограниченной ответственностью «Многоотраслевой энергопромышленный комплекс» (663200, Красноярский край, Туруханский район, г. Игарка, 1-й Микрорайон, 26, ОГРН 1142411000973, ИНН 2449002945) (далее – ООО «Энергопром»).

В связи с принятием заключения об обстоятельствах рассматриваемого дела, Комиссия, руководствуясь частью 1.1. статьи 47, частью 3 статьи 48.1 Закона «О защите конкуренции», вынесла Определение об отложении рассмотрения дела № 024/01/17-1214/2019 от 27.08.2019. В соответствии с требованиями статьи 48.1 Закона «О защите конкуренции» Красноярское УФАС России изготовило и направило в адрес ответчика заключение об обстоятельствах дела 024/01/17-1214/2019 (исх. № 13804 от 30.08.2019). Копия Определения об отложении рассмотрения дела № 024/01/17-1214/2019 от 27.08.2019 и заключения об обстоятельствах указанного дела были вручены ООО «Энергопром» 10.09.2019 (уведомление о вручении почтового отправления № 80080340757637). На дату рассмотрения настоящего дела письменные пояснения, доказательства в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела № 024/01/17-1214/2019, в адрес Красноярского УФАС России не поступали.

При рассмотрении Обращения и подготовке дела № 024/01/17-1214/2019 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению Комиссия установила следующие фактические обстоятельства.

ООО «Энергопром» относится к лицам, на которых распространяются требования Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридическими лицами» (далее – Закон о закупках) (доля участия муниципального образования – Администрация города Игарки в уставном капитале общества превышает пятьдесят процентов).

В силу части 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» целями регулирования указанного закона являются обеспечение единства

экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 указанной статьи, в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Контроль за соблюдением требований Закона о закупках осуществляется антимонопольными органами путем рассмотрения жалоб участников закупки на действия (бездействие) заказчика по процедуре, предусмотренной статьей 18.1 Закона «О защите конкуренции», по основаниям, которые установлены частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

В силу частей 1 и 2 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, указанным 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 указанной 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 указанного Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупках для нужд ООО «Энергопром» утверждено решением Совета директоров общества от 21.07.2014 (далее – Положение). Положением предусмотрена возможность закупки товаров, работ, услуг для нужд ООО «Энергопром» путем Запроса предложений. Указанные процедуры регламентированы пунктами 17.1.-17.5. Положения. В соответствии с пунктом 17.2. Положения извещение о проведении запроса предложений размещается заказчиком на официальном сайте не менее чем за пять календарных дней до дня окончания срока подачи заявок. Положением установлено, что не позднее чем за три дня до даты окончания подачи предложений на участие в запросе предложений Заказчик вправе внести изменения в извещение и (или) документацию о проведении запроса предложений.

Документация закупки в форме запроса предложений на право заключения договора на поставку энергетического угля в 2015-2017 году с учетом его доставки и разгрузки в городе Игарка Туруханского района Красноярского края (территория причала, примыкающая к угольному складу ООО «Энергопром») для нужд общества с ограниченной ответственностью «Многоотраслевой энергопромышленный комплекс» (ООО «Энергопром») утверждена приказом ООО «Энергопром» от 15.12.2014 № 143 (далее – Запрос предложений). Информация о проведении Запроса предложений размещена на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов

на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг <http://zakupki.gov.ru/> 17.12.2014 (Извещение № 31401829504). Изменения в документацию Запроса предложений внесены приказом ООО «Энергопром» от 18.12.2014 № 145. Соответствующие изменения документации размещены на сайте <http://zakupki.gov.ru/> 18.12.2014. Запрос предложений был объявлен по следующим лотам: Лот № 1 «Уголь хакасский (минусинский) марки Д-длиннопламенный (количественные и качественные характеристики товара указаны в техническом задании на поставку); Лот № 2 «Уголь канско-ачинский бурый (количественные и качественные характеристики товара указаны в техническом задании на поставку). Цена по Лоту № 1 определена: на 2015 год – 69 115 200 руб. (фиксировано); на 2016 год – 72 570 96 руб. (с возможностью изменения); на 2017 год – 76 199 508 руб. (с возможностью изменения), по Лоту № 2 – на 2015 год – 20 109 600 руб. (фиксировано); на 2016 год – 21 517 272 руб. (с возможностью изменения), на 2017 год – 23 023 481 руб. (с возможностью изменения). Условия закупочной документации предусматривали возможность изменения цены договора на величину не превышающую 10% от начальной (максимальной) цены договора. Извещением о Запросе предложений установлено, что предложения принимаются до 23.12.2014.

Документацией Запроса предложений установлены следующие критерии оценки предложений:

- лучшая квалификация участников закупок (включая наличие у участника закупки необходимой профессиональной и технической квалификации, трудовых и финансовых ресурсов, оборудования и других материальных и нематериальных ресурсов для исполнения договора, управленческая компетентность, опыт и деловая репутация). При определении квалификации участника закупки определяющим является наличие опыта участника закупки по поставке товаров, работ и услуг именно для нужд Заказчика и его дочерних (зависимых) общества по ранее исполненным обязательствам (при наличии) – 20 баллов;
- коммерческая предпочтительность предложения – 10 баллов;
- сроки поставки товаров, завершения работ, предоставления услуг – 10 баллов;
- качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупок – 20 баллов.

Согласно Протоколам вскрытия конвертов с предложениями на участие в Запросе предложений от 23.12.2014, рассмотрения предложений на участие в Запросе предложений от 23.12.2014, подведения того запроса предположений от 23.12.2014 для участия в Запросе предложений поступило две заявки – ООО «ЕнисейТрансУголь» (по Лоту № 1 и по лоту № 2). Указанные заявки были признаны Комиссией по осуществлению закупок соответствующими требованиями документации и допущены к участию в Запросе предложений. В связи с тем, что по окончании срока подачи предложений на участие в Запросе предложений подана только одна заявка по Лотам №№ 1, 2 закупка была признана несостоявшейся.

Между ООО «Энергопром» и ООО «ЕнисейТрансУголь» 25.12.2014 заключен договор № 26/14/ЭПК на поставку энергетического угля в 2015-2017 году с учетом его доставки и разгрузки в городе Игарка Туруханского района Красноярского края (территория причала, примыкающая к угольному складу ООО «Энергопром»)

для нужд общества с ограниченной ответственностью «Многоотраслевой энергопромышленный комплекс» (ООО «Энергопром»), предмет которого совпадает с предметом договоров, являющихся предметом Запроса предложений (далее – Договор № 26/14/ЭПК).

В соответствии с пояснениями, представленными в адрес управления ООО «Энергопром», Договор № 26/14/ЭПК заключен обществом на основании подпункта 6 пункта 19.1.1. Положения, которым предусмотрена возможность размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), без использования конкурентных процедур, в случае признания несостоявшейся процедуры закупки.

Таким образом, по результатам рассмотрения материалов, полученных Красноярским УФАС России, установлено, что Запрос предложений проводился ООО «Энергопром» в соответствии с Положением, условия документации в части формирования начальной (максимальной) цены договора (цены лота), предмета закупки, срока подачи предложений участниками закупки Запроса предложений соответствуют требованиям Положения и не нарушают Закон о закупках.

ООО «Энергопром», ООО «ЕнисейТрансУголь» 28.08.2015 было заключено Соглашение о внесении изменений в Договор № 26/14/ЭПК, которым стороны согласовали возможность поставки в рамках договора оставшейся части угля с аналогичными технологическими и производственными характеристиками угля хакасскому (минусинскому) марки Д-длиннопламенному в объеме 10 000 тонн, изменили – продлили срок поставки угля с 15 августа до 15.10.2015. Кроме того стороны подписали следующие соглашения к Договору № 26/14/ЭПК от 30.11.2015, от 05.08.2016, от 30.11.2016, от 07.08.2017.

Пунктом 21.11 Положения о закупках для нужд ООО «Энергопром» в редакции от 29.07.2014, от 01.08.2016 предусматривало следующее: изменение условий договора после его подписания сторонами (цена, объемы, сроки, условия поставки и платежей, обязательства сторон, гарантии, обеспечение, ответственность сторон) возможно по решению Заказчика при согласии сторон: если увеличивается потребность заказчика в количестве, объеме закупки товаров (работ, услуг), но не более чем на 10 % в общей сумме по всем предлагаемым дополнительным соглашениям, с сохранением начальных цен за единицу продукции; в случае если такие изменения ведут к обоснованному улучшению условий договора для заказчика по сравнению с условиями текущей редакции договора и не ухудшают экономическую эффективность закупки; в случае если уменьшилась потребность заказчика в количестве, объеме закупки товаров (работ, услуг) при этом сумма договора соответственно уменьшается.

Соглашения к Договору № 26/14/ЭПК от 28.08.2015 содержат информацию о том, что изменения в договор вносятся в связи с невыполнением ООО «Энергопром» своих обязательств в части авансирования и невозможностью ООО «ЕнисейТрансУголь» выполнить поставку оставшейся части угля марки Д Черногорского месторождения в объеме 10 000 тонн, в установленный срок.

Протоколом согласования от 30.11.2015 стороны согласовали объем и цену Договора № 26/14/ЭПК на 2016 год – уголь марки Д (длиннопламенный) в объеме 13000 тонн, цена договора – 72381660,00 руб. Соглашением к Договору № 26/14/ЭПК стороны согласовали срок поставки угля в 2016 году – до 05 сентября 2016 года.

Протоколом согласования от 30.11.2016 ООО «Энергопром», ООО «ЕнисейТрансУголь» согласовали объем и цену по Договору № 26/14/ЭПК на 2017 год:

- Уголь марки Д (длиннопламенный) в объеме 11800 тонн, стоимостью 72270303,60 руб.;
- Уголь марки Т (тощий) в объеме 8000 тонн, стоимостью 33839164,00 руб.

при условии, что предметом закупки - Запроса предложений являлся: Уголь хакасский (минусинский) марки Д-длиннопламенный, уголь канско-ачинский бурый.

В соответствии с информацией, представленной ООО «Энергопром», в 2017 году в рамках исполнения Договора ООО «ЕнисейТрансУголь» поставляли следующие марки угля:

- уголь каменный, обогащенный, рассортированный, крупностью 25-60 мм (ДО), концентрат, отгружаемый ООО «СУЭК-Хакасия» (655150, Республика Хакасия, г. Черногорск, ул. Советская, д. 40), станция отправления – Черногорские копи Красноярской железной дороги, характеристики указанного вида топлива соответствовали (имели не значительные отклонения) характеристикам товара, поименованным в Запросе предложений и в первоначальной редакции Договора № 26/14/ЭПК;
- уголь марки Т (тощий), отгружаемый Заполярным филиалом ПАО «ГМК «Норильский никель».

В Обзоре 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 Российской Федерации от 16.05.2018) изменение договора, заключенного по правилам Закона о закупках, которое повлияет на его условия по сравнению с условиями документации о закупке, имевшими существенное значение для формирования заявок, определения победителя, определения цены договора, не допускается (пункт 16 Обзора судебной практики). Частью 5 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено право сторон на изменение договора по определению объема, цены закупаемых товаров, работ, услуг или сроков исполнения договора. Подобные изменения возможны при условии обеспечения информационной открытости таких изменений путем размещения соответствующей информации на официальном сайте в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор. Целью предоставления права изменять договор являются рациональное использование денежных средств и эффективное участие предусмотренных частью 2 статьи 1 Закона о закупках субъектов, а требование о размещении информации соотносится с общим принципом обеспечения гласности и прозрачности закупки. Согласно сложившейся судебной практике изменение условий договора с победителем допускается по основаниям, определенным гражданским законодательством, что само по себе не может свидетельствовать о нарушении требований частей 1 и 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции; недобросовестность действий заказчика и победителя истцом не доказана. При этом суды указывают на недопустимость изменения договора, заключенного по результатам проведения торгов, которое влияет на его условия, имевшие существенное значение для определения цены на торгах.

Нормы статьи 17 Закона «О защите конкуренции» устанавливают антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений – запрещают действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары.

Частью 5 статьи 17 Закона «О защите конкуренции» установлено, что положения части 1 статьи 17 названного закона распространяются, в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Нормы статьи 41.1 Закона «О защите конкуренции» устанавливают, что дело о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства - со дня окончания нарушения или его обнаружения.

Действия ООО «Энергопром» по изменению условий Договора № 26/14/ЭПК путем подписания Протокола согласования от 30.11.2016 в части изменения поставляемого товара (поставки угля марки Т (тощий) вместо угля канско-ачинского бурого) привели к невозможности конкурентного отбора поставщика угля марки Т (тощий) для нужд ООО «Энергопром» в 2017 году, привели к созданию преимущественных условий для ООО «ЕнисейЭнергоУголь» в поставке указанного товара (возможности поставки товара без участия в конкурентных процедурах). Указанные действия образуют состав нарушения ООО «Энергопром» части 1 статьи 17 Закона «О защите конкуренции».

Частью 4 статьи 17 Закона «О защите конкуренции» установлено, что нарушение правил, установленных статьей 17 Закона «О защите конкуренции», является основанием для признания судом запроса предложений и заключенных по результатам запроса предложений сделок недействительными, в том числе по иску антимонопольного органа.

Исходя из системного толкования норм части 4 статьи 17 Закона «О защите конкуренции», статьи 168 Гражданского Кодекса Российской Федерации следует, что в отношении сделки, заключенной по результатам Запроса предложений, применяется судебный порядок признания сделки недействительной.

На момент вынесения решения по настоящему делу обязательства по Договору № 26/14/ЭПК исполнены.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства решила:

1. Признать ООО «Энергопром» нарушившим требования части 1 статьи 17 Закона «О защите конкуренции» по факту изменения условий Договора № 26/14/ЭПК путем подписания Протокола согласования от 30.11.2016 в части изменения поставляемого товара (поставки угля марки Т (тощий) вместо угля

канско-ачинского бурого).

2. Принимая во внимание обстоятельства, установленные при рассмотрении дела, предписание по результатам рассмотрения дела не выдавать.

<...>

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

<...>

<...>

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