

Ответчик:

ООО «Судоремонтный-
судостроительный завод» ОГРН
1050204137499, ИНН 0275048751
450017, Республика Башкортостан,
г.Уфа, ул.Ахметова, д.207
ccz-ufa@mail.ru

**Лицо, располагающее сведениями о
рассматриваемых комиссией
обстоятельствах:**

Министерство земельных и
имущественных отношений Республики
Башкортостан
450008, г. Уфа, ул. Цюрупы, 13
mzio@bashkortostan.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № ТО002/01/17-1792/2020

Резолютивная часть решения оглашена 24.08.2020

В полном объеме решение изготовлено 31.08.2020

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя комиссии:

Членов комиссии:

в присутствии:

от ответчика – ООО «Судоремонтный-судостроительный завод» -

от заинтересованного лица – Министерство земельных и имуще-
ств отношений Республики Башкортостан -

рассмотрев дело № ТО002/01/17-1792/2020 по признакам нарушения ООО
«Судоремонтный-судостроительный завод» (ОГРН 1050204137499, ИНН
0275048751, юридический адрес: 450017, Республика Башкортостан, г.Уфа,

0183404

ул.Ахметова, д.207) ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее – Управление) поступили материалы из УФСБ России по Республике Башкортостан, вх. №10102 от 02.06.2020, указывающие на возможные нарушения ООО «Судоремонтный-судостроительный завод» антимонопольного законодательства при заключении договоров на выполнение услуг и поставку материалов.

Закупочная деятельность ООО «Судоремонтный-судостроительный завод» регламентирована Положением о закупке товаров, работ, услуг ООО «Судоремонтный-судостроительный завод», утвержденным на основании протокола заседания от 17.12.2018 №6 и подписанным Председателем Наблюдательного совета (далее – Положение о закупках).

В соответствии со ст. 3.6. Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Прямая закупка (у единственного поставщика, подрядчика, исполнителя) регламентирована разделом 7 Положения о закупке.

Так, в п.7.2 Положения о закупке приводятся случаи прямой закупки (у единственного поставщика, подрядчика, исполнителя), в том числе:

п.п.5 п.7.2 цена договора на закупку товаров, работ, услуг (по одной сделке) не превышает 20 000 000 (двадцать миллионов) рублей.

п.п.6 п.7.2 стоимость закупаемых Заказчиком одноименных товаров, работ, услуг не превышает 60 000 000 (шестьдесят миллионов) рублей.

Между тем, как следует из ч. 1 ст. 3 Закона 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.

Таким образом, Положение о закупке не может вступать в противоречие с указанными принципами федерального закона, как и исчерпывающий перечень случаев закупки у единственного поставщика, устанавливаемый в Положении о закупке.

По итогам рассмотрения материалов в действиях ООО «Судоремонтный-судостроительный завод» были усмотрены признаки нарушения антимонопольного

законодательства, которые проявились в выборе способа закупки у единственного поставщика при отсутствии на то законных оснований и тем самым создании преимущественных условий для деятельности указанным хозяйствующим субъектам, что привело или могло привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на соответствующих рынках оказания услуг на территории Республики Башкортостан.

Согласно ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

На основании вышеизложенного, Башкортостанским УФАС России приказом о возбуждении дела от 23.06.2020 № 240 в отношении ООО «Судоремонтный-судостроительный завод» (ОГРН 1050204137499, ИНН 0275048751, юридический адрес: 450017, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Ахметова, д.207) было возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Изучив материалы дела, заслушав и исследовав доказательства, проведя анализ и оценку обстоятельств дела, Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

Согласно ч. 2 ст. 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) настоящий федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг:

1) государственными корпорациями, государственными компаниями, публично-правовыми компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов;

2) дочерними хозяйственными обществами, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным в пункте 1 настоящей части юридическим лицам;

3) дочерними хозяйственными обществами, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным в пункте 2 настоящей части дочерним хозяйственным обществам.

ООО «Судоремонтный-судостроительный завод» является хозяйствующим субъектом, на которого распространяется действие Закона о закупках, соответственно, данное общество при осуществлении закупочной деятельности обязано соблюдать требования указанного федерального закона.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, 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 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с ч.2 ст. 2 Закона о закупках, 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, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно п. 1 ст. 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), 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 (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В ч. 3.1 ст. 3 Закона о закупках указаны способы проведения конкурентных закупок:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иные способы, установленные положением о закупке и соответствующие требованиям части 3 настоящей статьи.

Под неконкурентной закупкой понимается закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

В соответствии со ст. 3.6. Закона о закупках порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Закупочная деятельность ООО «Судоремонтный-судостроительный завод» регламентирована Положением о закупке товаров, работ, услуг ООО «Судоремонтный-судостроительный завод», утвержденным на основании протокола заседания от 17.12.2018 №6 и подписанным Председателем Наблюдательного совета (далее – Положение о закупках).

Прямая закупка (у единственного поставщика, подрядчика, исполнителя) регламентирована разделом 7 Положения о закупке.

Так, в п.7.2 Положения о закупке приводятся случаи прямой закупки (у единственного поставщика, подрядчика, исполнителя), в том числе:

п.п.5 п.7.2 цена договора на закупку товаров, работ, услуг (по одной сделке) не превышает 20 000 000 (двадцать миллионов) рублей.

п.п.6 п.7.2 стоимость закупаемых Заказчиком одноименных товаров, работ, услуг не превышает 60 000 000 (шестьдесят миллионов) рублей.

Между тем, как следует из ч. 1 ст. 3 Закона 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.

Таким образом, Положение о закупке не может вступать в противоречие с указанными принципами федерального закона, как и исчерпывающий перечень случаев закупки у единственного поставщика, устанавливаемый в Положении о закупке.

Согласно п. 1 ст. 22 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами.

Согласно ч. 1 ст. 17 Закона 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:

- 1) 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;
- 2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Положения части 1 настоящей статьи 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" (ч. 5 ст. 17 Закона о защите конкуренции).

Перечень антимонопольных запретов, установленных в ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, не является исчерпывающим и распространяется на любые торги, в том числе необязательные в соответствии с законодательством РФ. По смыслу названной статьи, недопустимыми являются любые действия (бездействие) организатора торгов, результатом которых стало либо могло стать ограничение, устранение, недопущение соперничества хозяйствующих субъектов.

В п.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», утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018, указано, что нельзя проводить закупки у единственного поставщика по своему усмотрению, в положении о закупке должны быть ограничения для применения этого способа (критерии и случаи, в которых он может осуществлять закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), обратное повлечет за собой необоснованное ограничение круга потенциальных участников, нарушит принципы осуществления закупочной деятельности (ч.1 ст. 3 Закона о закупках) и положения ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

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).

Потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им требований к поставляемому товару, выполняемой работе, оказываемой услуге. В то же время при размещении заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) заказчик должен обосновать (доказать), что выдвигаемые требования к предмету закупки могут быть исполнены исключительно конкретным поставщиком и никаким иным.

В свою очередь, необеспечение конкурентных процедур приводит к ограничению доступа всех возможных лиц, претендующих на заключение договора.

Вместе с тем, закрепленные в Положении о закупке ООО «Судоремонтный-судостроительный завод» условия позволяют осуществлять закупку у единственного поставщика независимо от наличия конкурентного рынка, создают возможность привлечения исполнителя без проведения торгов, что приводит к дискриминации, отсутствию равноправия, справедливости, необоснованному ограничению конкуренции по отношению к участникам закупки. Также нельзя

говорить об экономически эффективном расходовании денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг.

Материалами дела подтверждается, что в период с 10.03.2020 по 14.05.2020 по ООО «Судоремонтный-судостроительный завод» проведены следующие закупки у единственного поставщика:

№ п/п	Наименование поставщика	Договор		
		номер	дата	сумма, руб.
1	ООО «УралСтройГрупп» ИНН 0268068316	П-5/3 8-2020,	13.03.2020	3 104 001,14
		ИД-14/56-2020	27.03.2020	361 871,28
		ИД-12/54-2020	27.03.2020	1 732 758,00
		26	31.03.2020	530 892,50
2	ООО «Интеграл» ИНН 7722485646	ПК-14/99-2020	10.04.2020	213 300,00
				376 800,00
3	ООО «МеталлИнокс Дизайн» ИНН 0278214830	2104-20	21.04.2020	490 000,00
		Доп. соглашение	28.04.2020	42 000,00
		0805-20	08.05.2020	524 908,80
4	ООО «Эл-Системс» ИНН 0268066703	04.02П/ИД-02/3 0-2020	10.03.2020	37 000,00
		03.02П/ИД-03/31 -2020	10.03.2020	35 000,00
		04.02Р/20/ИД-4/33-2020	11.03.2020	401 590,20
		03.02Р/20/ИД-5/34-2020	11.03.2020	86 000,001
		04.02-М/И Д-6/3 5-2020	11.03.2020	95 000,00
		03.02-М/ИД-7/36-2020	11.03.2020	29 000,00
		01.03-М-ИД-10/43-2020	23.03.2020	124 920,00
		01.03П/ИД-11/44-2020	24.03.2020	27 000,00
5	ООО «Линия Продакшн» ИНН 7726399998	ПК-13/98-2020	15.04.2020	34 320,00
		ПК-12/96-2020	15.04.2020	1 593 324,80
		ИД-18/97-2020	15.04.2020	499 616,00
		ИД-16/95-2020	15.04.2020	1 532 315,20
		ПК-15/119-2020	30.04.2020	45 585,75
		ПК-16/120-2020	30.04.2020	
		ПК-17/136-2020	13.05.2020	99 000,00
6	ООО «Элеганс групп» ИНН 7714453560	ЭЛ60-П	20.04.2020	930 242,00
			18.04.2020	53 220,00
7	ООО «Аспект»	У-17/32-2020	11.03.2020	2 226 378,00
8	ИП Сеньков Борис Семенович ИНН 027413182407	5	2.04.2020	44 784,96
9	ИП Вахнин Евгений Александрович ИНН 5600505683840	811	14.05.2020	68 714,00
10	Ныркова Алина Ильшатовна ИНН 027715754065	08/05/2020	08.05.2020	120 000,00

Проанализировав вышеперечисленные договора, Комиссия приходит к выводу, что заключение данных договоров путем проведения закупки у единственного поставщика, привело к созданию преимущественных условий для деятельности указанным хозяйствующим субъектам, что привело или могло

привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на соответствующих конкурентных рынках оказания услуг на территории Республики Башкортостан.

Закрепленные в подпунктах 5 и 6 пункта 7 Положения о закупках условия позволяют осуществлять закупку у единственного поставщика независимо от наличия конкурентного рынка, создают возможность привлечения исполнителя без проведения торгов, что приводит к дискриминации, отсутствию равноправия, справедливости, необоснованному ограничению конкуренции по отношению к участникам закупки. Также нельзя говорить об экономически эффективном расходовании денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг.

Следовательно, доводы ответчика о том, что установленные в пункте 7 Положения о закупках подпунктом 5 и 6 не применяются и даже в условиях низкоконтурного рынка ООО «Судоремонтный-судостроительный завод» осуществляет закупки путем проведения запроса предложений с целью выбора оптимального с учетом цен, сроков поставки, предложения поставщика, не нашли своего подтверждения, так как вышеуказанные договоры заключены без соблюдения конкурсных процедур путем проведения закупки у единственного поставщика.

Таким образом, действия ООО «Судоремонтный-судостроительный завод» по включению в пункт 7.2 Положения о закупке прямых закупок (у единственного поставщика, подрядчика, исполнителя) на конкурентных рынках подпунктов 5 и 6 не соответствует требованиям Закона о закупках и является нарушением ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, поскольку нормы подпунктов 5 и 6 пункта 7.2 Положения о закупке не учитывают ни характер таких товаров, работ и услуг (в связи с исключительностью их исполнения единственным поставщиком), ни особые цели и принципы (оспариваемое действие заказчика не направлено на развитие добросовестной конкуренции и фактически ограничивают право потенциальных участников на участие в конкурентных процедурах).

Комиссия отмечает, что в своих письменных пояснениях ответчик заявил о подготовке проекта вносимых в Положение о закупках ООО «Судоремонтный-судостроительный завод» изменений путем исключения из пункта 7.2 Положения о закупке ООО «Судоремонтный-судостроительный завод» подпунктов 5 и 6.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № ТО002/01/17-1792/2020, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия ООО «Судоремонтный-судостроительный завод» (ОГРН 1050204137499, ИНН 0275048751, юридический адрес: 450017, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Ахметова, д.207) по ч. 1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

Оснований для прекращения производства по делу в соответствии со ст. 48 Закона о защите конкуренции не установлено.

В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции комиссия антимонопольного органа при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссия антимонопольного органа полагает необходимым выдать ООО

«Судоремонтный-судостроительный завод» предписание об устранении причин и условий допущенного нарушения путем принятия мер, направленных на недопущение действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции при проведении торгов, посредством приведения Положения о закупках в соответствие требованиям Закона о закупках.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1 - 4 ст. 41, ч. 1 ст. 49, ст. 50 Закона о защите конкуренции, Комиссия Башкортостанского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Судоремонтный-судостроительный завод» (ОГРН 1050204137499, ИНН 0275048751, юридический адрес: 450017, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Ахметова, д.207) нарушившим ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части включения в пункт 7.2 Положения о закупке прямых закупок (у единственного поставщика, подрядчика, исполнителя) на конкурентных рынках подпунктов 5 и 6, не соответствующих требованиям Закона о закупках.

2. Выдать ООО «Судоремонтный-судостроительный завод» (ОГРН 1050204137499, ИНН 0275048751, юридический адрес: 450017, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Ахметова, д.207) предписание об устранении причин и условий допущенного нарушения путем принятия мер, направленных на недопущение действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции при проведении торгов.