

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

Р Е Ш Е Н И Е

по делу № К18/3-17

Резолютивная часть объявлена 24.07.2018

Решение в полном объеме изготовлено 07.08.2018

г.

Тюмень

Комиссия Тюменского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:	П -	заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля за монополистической деятельностью,
Члены комиссии:	Д -	начальник отдела контроля органов власти,
	О -	специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № К18/3-17 по признакам нарушения ОАО «Вагай пассажиравтотранс» и ООО ПТК «Феникс» ч. 4 ст. 11, ч. 1 ст. 17 Федерального закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в заключении соглашения между ОАО «Вагай пассажиравтотранс» (далее – Заказчик) и ООО ПТК «Феникс» (далее – Общество), путем заключения договора поставки без проведения конкурентных процедур в отсутствие утвержденного Положения о закупке, а также в осуществлении всех закупок без учета требований Закона о закупках, в нарушение Положения о закупках, в отсутствие плана закупок, что в свою очередь приводит или могло привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий участнику торгов или нескольким участникам торгов на рынке поставки запасных частей

автобусного транспорта, в присутствии представителя ответчика – генерального директора ОАО «Вагай пассажиравтотранс» - *** (приказ № 95/1 от 16.11.2017), в присутствии представителя ответчика ООО ПТК «Феникс» – *** (доверенность № 8 от 19.02.2018), руководствуясь статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Комиссией Тюменского УФАС России (далее – Управление) при осуществлении контроля соблюдения антимонопольного законодательства в рамках полномочий, установленных ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) установлено следующее.

Основанием для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства (приказ Тюменского УФАС России от 13.02.2018 № 12) явилось обращение Л*** (далее – Заявитель) на действия Открытого акционерного общества «Вагай пассажиравтотранс».

Исходя из обращения заявителя следует, что на протяжении нескольких лет ОАО «Вагай пассажиравтотранс» закупает запчасти в ООО ПТК «Феникс» по завышенным ценам, без проведения торгов в нарушение Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». Общество тратит на закупку запасных частей около 8 млн. рублей в год. Договоры на приобретение запасных частей заключаются на сумму больше 100 тыс. рублей. Также заявителем в обращении указывается, что ООО ПТК «Феникс» принадлежит сыну директора ОАО «Вагай пассажиравтотранс» Ч***.

Согласно представленным пояснениям ОАО «Вагай пассажиравтотранс», договор поставки запасных частей для автомобильного транспорта № 01/14 от 25.12.2013г. был заключен ОАО «Вагай пассажиравтотранс» (в лице директора Ч***) с ООО ПТК «Феникс» без проведения закупочных процедур. ОАО «Вагай пассажиравтотранс» подавало заявки на поставку запасных частей для автотранспорта, которыми занимался коммерческий директор ООО ПТК «Феникс» Ч***. Согласованный сторонами товар отгружался в Тюмени и доставлялся до местонахождения заказчика попутно на рейсовых автобусах заказчика либо на транспорте ООО ПТК «Феникс».

Данный договор не был включен в план закупок в связи с тем, что невозможно определить когда и какое количество предприятию понадобится запасных частей для автомобильного транспорта, по причине большого автопарка и разномарочного парка подвижного состава.

16.11.2017 в ОАО «Вагай пассажиравтотранс» произошла смена руководящего состава и при анализе договора поставки № 01/14 от 25.12.2013г. были выявлены признаки нарушения действующего законодательства и 29.11.2017 принято решение о расторжении данного договора. Закупки запасных частей по договору поставки № 01/14 от 25.12.2013г. на торгах не проводились, информация не размещалась.

Согласно пояснениям ООО ПТК «Феникс», Обществом с ОАО «Вагай пассажиравтотранс» был заключен договор поставки № 01/14 от 25.12.2013г., согласно которому, при получении устной или письменной заявки ОАО «Вагай пассажиравтотранс» (в лице Л***) на поставку запчастей для автотранспортных средств, Обществом выставлялся счет на оплату, согласовываясь с заказчиком. Договор не содержал определенной суммы и номенклатуры товара. Оплата по договору осуществлялась перечислением на расчетный счет заказчика, с отсрочкой платежа.

Ч***, занимает должность коммерческого директора ООО ПТК «Феникс» с 02.10.2013г и выполняет функции работы с поставщиками и заказчиками, принимает и обрабатывает заявки от покупателей, комплектует, производит отгрузку товара по количеству и ассортименту, контролирует качество приобретенного товара. Договоры согласовывает и подписывает директор общества – К***.

Сторонами в материалы дела представлены заявления (вх. № 2764от 18.04.2018; вх. № 1888от 16.03.2018), согласно которым, они признают, что между ОАО «Вагай пассажиравтотранс» и ООО ПТК «Феникс» было заключено недопустимое Законом о защите конкуренции соглашение и было нарушено действующее законодательство.

Комиссией в соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции было принято заключение об обстоятельствах дела. Копия заключения об обстоятельствах дела была направлена всем лицам, участвующим в деле. Комиссией было разъяснено право лиц, участвующих в деле, представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Между тем, каких-либо письменных возражений на заключение об обстоятельствах дела к моменту рассмотрения дела от ответчиков не поступило.

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав представленные сведения и документы, заслушав пояснения Ответчика, установила следующее.

I. В ходе рассмотрения заявления и материалов Комиссией были установлены следующие лица, в действиях которых усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства:

- ОАО «Вагай пассажиравтотранс» (ИНН 7212004747) имеет единственного учредителя – Администрация Вагайского муниципального района (далее – Учредитель). Основным видом деятельности Общества является деятельность автобусного транспорта по регулярным внутригородским и пригородным пассажирским перевозкам (ОКВЭД 49.31.21). Руководителем ОАО «Вагай пассажиравтотранс» на момент поступления обращения являлся генеральный директор Ч***, в настоящее время генеральным директором является – Щ***.

- ООО ПТК «Феникс» (ИНН 8602197077). Основным видом деятельности ООО ПТК «Феникс» является деятельность автомобильного грузового транспорта (ОКВЭД 60.24). Кроме того заявленными дополнительными видами деятельности ООО ПТК «Феникс» являются: производство общестроительных работ; оптовая торговля автотранспортными средствами; розничная торговля автотранспортными средствами; оптовая торговля автомобильными деталями, узлами и принадлежностями; розничная торговля автомобильными деталями, узлами и принадлежностями. Генеральный директор - К***, который также является единственным учредителем Общества, коммерческий директор – Ч***.

Указанные лица (группы лиц) не подпадают под исключение, установленное ч. 7 ст. 11 Закона о защите конкуренции, следовательно, на них распространяется запрет на заключение антиконкурентных соглашений.

II. Согласно части 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) его целями регулирования являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 названной статьи (далее – заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надёжности, 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 соответствии с [частью 2 статьи 1](#) Закона о закупках устанавливаются общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия муниципального образования в совокупности

превышает пятьдесят процентов.

Заказчики при закупке товаров, работ, услуг обязаны руководствоваться принципами, закреплёнными в части 1 статьи 3 Закона о закупках, к которым, помимо прочих, относятся: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учётом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика (пункты 2 и 3).

Согласно пункту 1 статьи 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 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.

Согласно пункту 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции, 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».

При этом, в пункте 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашением признается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В силу частей 1 и 2 статьи 2 Закона о закупках, 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положение о закупках).

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.

В соответствии с частью 3 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке утверждается соответствующими органами заказчиков.

Решением совета директоров (протокол № 6 от 27.12.2013) было утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Вагай пассажиравтотранс» (далее – Положение о закупке, Положение) в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и размещенного 13.01.2014 на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - Официальный сайт, ЕИС).

Согласно [пункту 4 статьи 8](#) Закона о закупках, в случае, если заказчиком на момент проведения закупки не размещено утвержденное положение о закупке, заказчик при закупке руководствуется положениями Федерального [закона](#) от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в части определения поставщика (подрядчика, исполнителя) до дня размещения утвержденного положения о закупке.

Соответственно, заказчик при заключении указанного договора поставки должен был руководствоваться положениями [Закона](#) о контрактной системе.

В силу части 1 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с частью 2 статьи 24 Закона о контрактной системе конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (электронный аукцион, закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений.

Перечень случаев осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) установлен в статье 93 Закона о контрактной системе и является закрытым.

В ходе рассмотрения представленных материалов были установлены следующие обстоятельства.

1. Договор поставки № 01/14 был заключен 25.12.2013 года, то есть до момента утверждения Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Вагай пассажиравтотранс» и размещения его на официальном сайте Единой информационной системе (13.01.2014) и без проведения конкурентной процедуры.

ОАО «Вагай пассажиравтотранс» по договору поставки № 01/14 от 25.12.2013 закупал у ООО ПТК «Феникс» запасные части для автотранспортных средств, согласно актам и заявкам, предоставленным в материалы дела.

Согласно пояснениям ОАО «Вагай пассажиравтотранс» указанный договор поставки № 01/14 от 25.12.2013 года был заключен с ООО ПТК «Феникс» с дальнейшей пролонгацией (расторгнут 29.11.2017).

Как следует из п. 1.1 вышеназванного договора, «поставщик» обязуется поставить «покупателю», а последний принять и оплатить продукцию, согласно выставленному счету.

Также, договором не определена начальная (максимальная) цена, цена за единицу товара, при этом пункт 2.1. договора, определяющий его цену гласит: «Цена продукции на момент отпуска, которую «Покупатель» обязан уплатить «Поставщику» указывается в счете. В случае изменения цены (в связи с изменениями, вносимыми нормативно-правовыми актами РФ при изменении стоимости сырья и т.п) телеграмма или протокол согласования новой цены направляются «Покупателю» до ее введения. «Покупатель» обязуется согласовать новую цену в течение 5-ти дней с момента получения извещения об ее изменении и направить свой ответ «Поставщику». При неполучении ответа в течение указанного срока цена продукции считается согласованной».

Сумма отгруженного товара по указанному договору, согласно предоставленным пояснениям ООО ПТК «Феникс» составляет:

За 2015 год – 5 273 771,50 руб. в т.ч. НДС;

За 2016 год – 6 121 741,96 руб. в т.ч. НДС;

За 2017 год по настоящее время – 2 476 970,40 руб. в т.ч. НДС.

Исходя из материалов дела следует, что по заключенному договору поставки № 01/14 от 25.12.2013 в период с 14.01.2014 по 03.11.2017 г. отгрузки запасных частей для автотранспортных средств производились путем отправки начальником гаража ОАО «Вагай пассажиравтотранс» Л*** по электронной почте (подтверждается материалами дела) заявок на поставку запасных частей коммерческому директору ООО ПТК «Феникс» Ч***.

В последующем, коммерческий директор ООО ПТК «Феникс» Ч***, выставял счет на предоплату товара и направлял начальнику гаража ОАО «Вагай пассажиравтотранс» Л***.

После подтверждения на отгрузку товара от ОАО «Вагай пассажиравтотранс», ООО ПТК «Феникс» в течение 2-10 дней поставляли запчасти из г. Тюмень заказчику рейсовыми автобусами или на транспорте ООО ПТК «Феникс».

Следовательно, договор поставки № 01/14 от 25.12.2013 года не отражал определенную номенклатуру товара и его стоимость, а ОАО «Вагай пассажиравтотранс» сам определял нужный ассортимент, объем закупаемой продукции по мере необходимости в рамках данного договора.

Вместе с тем, возможность заключения договора без проведения конкурентных процедур на поставку запасных частей для автотранспортных средств без определения начальной (максимальной) цены договора статей 93 Закона о контрактной системе не предусмотрено.

Таким образом, заключение указанных договоров должно быть осуществлено ОАО «Вагай пассажиравтотранс» путем проведения конкурентных процедур в соответствии с Законом о контрактной системе.

Кроме того, в соответствии с требованиями Закона о закупках и Закона о контрактной системе информация о таких закупках подлежит размещению в единой информационной системе.

По результатам мониторинга информации, размещенной в ЕИС, установлено, что извещение о проведении конкурентных процедур на поставку запасных частей для автотранспортных средств для нужд ОАО «Вагай пассажиравтотранс» ни в соответствии с Законом о закупках, ни Законом о контрактной системе не размещено.

Также, согласно части 5.1 статьи 3 Закона о закупках договоры на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг заключаются заказчиком в соответствии с планом закупки, размещенным в единой информационной системе (если информация о таких закупках подлежит размещению в единой информационной системе в соответствии с настоящим Федеральным законом), за исключением случаев возникновения потребности в закупке вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, при необходимости срочного медицинского вмешательства, а также для предотвращения угрозы возникновения указанных ситуаций.

Согласно письменному пояснению ОАО «Вагай пассажиравтотранс» (вх. № 6890 от 06.09.2017) на официальном сайте план закупок ОАО «Вагай пассажиравтотранс» не размещался.

При таких обстоятельствах, в 2014-2017 году ОАО «Вагай пассажиравтотранс» в нарушение части 1 [статьи 2](#), [части 4 статьи 8](#) Закона о закупках осуществил закупку на поставку запасных частей для транспортных средств при отсутствии размещенного в установленные сроки на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Положения о закупках, заключив договор поставки от 25.12.2013 № 01/14 без проведения конкурентных процедур, предусмотренных [Законом](#) о контрактной системе, в результате исполнения которого, осуществлена поставка товаров (запасных частей) на общую сумму 13 705 888,86 рублей, без соблюдения положений [Закона](#) о

контрактной системе, тем самым предоставил ООО ПТК «Феникс» недопустимое преимущество, которое привело к ограничению конкуренции и созданию другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок, что противоречит части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Согласно [части 4 статьи 11](#) 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 частности созданию другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

2. Договор поставки № 01/14 от 25.12.2013 был расторгнут 29 ноября 2017 года, однако 05 февраля 2018 года (с изменениями от 02.04.2018) ОАО «Вагай пассажиравтотранс» заключил с ООО ПТК «Феникс» договор поставки запасных частей для транспортных средств способом закупки у единственного поставщика. Начальная (максимальная) цена договора составила 4 000 000 руб. Срок действия договора определен до 31.12.2018г.

Согласно извещению № 31806095138 о закупке от 02.02.2018г (размещено в ЕИС 05.02.2018) осуществлена закупка у единственного поставщика, предметом которой является поставка запасных частей для транспортных средств, в соответствии с п.п. 9.2.28 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд Открытого акционерного общества «Вагай пассажиравтотранс».

Согласно статье 3 Закона о закупках положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Главой 9 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд Открытого акционерного общества «Вагай пассажиравтотранс», утвержденного решением Совета директоров протокол № от 29.01.2018, установлен неконкурентный способ закупки у единственного поставщика и предусмотрен перечень случаев, когда применяется способ закупки у единственного поставщика вне зависимости от суммы договора, в том числе, когда осуществляется закупка по приобретению запасных частей к автотранспортным средствам (п.п.9.2.28 Положения).

Согласно протоколу заседания комиссии по закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) от 02.02.2018г. комиссия, рассмотрев коммерческие предложения путем вычисления меньшей цены товаров, приняла решение заключить договор на закупку товара (Поставка запасных частей для транспортных средств) с Обществом с ограниченной ответственностью Производственно-технической компанией «Феникс».

В материалы дела представлены коммерческие предложения на поставку запасных частей для автобусов ООО «ПТК «Феникс», ООО «Русские автобусы – Тюмень», ООО «Вектор», ООО «Гольфстрим».

Рынок поставки запасных частей транспортных средств является конкурентным, что подтверждается также наличием коммерческих предложений.

Таким образом, Обществу вновь необоснованно предоставлено преимущество на заключение договора поставки, минуя конкурентные способы выбора поставщика, что привело к необоснованному ограничению конкуренции, и что является нарушением части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

При этом, проведение новой закупки № 31806095138 у единственного поставщика, без конкурентных процедур, говорит о являющемся правонарушении.

3. Кроме того, в ходе рассмотрения предоставленных материалов было выявлено, что должность коммерческого директора ООО ПТК «Феникс», с которым Общество заключает договоры без проведения торгов на приобретение запасных частей, с 2013 года занимает Ч***, являясь при этом сыном генерального директора ОАО «Вагай пассажиравтобус» Ч***.

Учитывая также родственные связи директора Общества с коммерческим директором ООО ПТК «Феникс», можно сделать вывод о согласованности действий указанных хозяйствующих субъектов, в результате которых предоставлено ООО ПТК «Феникс» недопустимое преимущество, и о наличии нарушения пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, согласно которой 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 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.

Исходя из того, что рынок поставки запасных частей для автотранспорта является конкурентным, осуществление поставки запасных частей по

неограниченным ценам поставщика, не способствует, в том числе и эффективности использования денежных средств.

Таким образом, ОАО «Вагай пассажиравтотранс» неоднократно неправоммерно закупало запчасти у ООО ПТК «Феникс», что указывает на наличие ограничивающего конкуренцию соглашения между данными хозяйствующими субъектами и участие в нем, которое привело к ограничению конкуренции и созданию ООО ПТК «Феникс» необоснованных преимущественных условий для участия в закупке, а также созданию другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок, что свидетельствует о нарушении части 4 статьи 11, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

4. Для рассмотрения дела № К18/3-17 проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке, по результатам которого при проведении закупки у единственного поставщика на поставку запасных частей для транспортных средств (извещение № 31806095138) было установлено:

а. Временной интервал определен с 05.02.2018 по 05.02.2018.

б. Предметом запроса цен является поставка запасных частей для транспортных средств.

в. Состав хозяйствующих субъектов – ООО ПТК «Феникс».

III. В соответствии с пунктами 3 и 4 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. Никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Согласно пункту 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения [конкуренции](#), а также злоупотребление [доминирующим положением](#) на рынке.

Согласно статье 4 Закона о защите конкуренции, соглашением признается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме. 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 (п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

После вступления в силу изменений, предусмотренных [Законом](#) от 05.10.2015

№ 275-ФЗ («четвертый антимонопольный пакет»), квалификация действий по заключению соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками таких торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, должна осуществляться по [пункту 1 части 1 статьи 17](#) Закона о защите конкуренции.

Так как положения [пункта 1 части 1 статьи 17](#) Закона о защите конкуренции, устанавливающие запрет на заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками таких торгов, являются специальной нормой по отношению к нормам, содержащим запреты на заключение антиконкурентных соглашений, указанным в [статьях 11](#) и [16](#) Закона о защите конкуренции.

Следовательно, действия по заключению и участию в запрещенных соглашениях между организаторами 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, совершенные после вступления в силу «четвертого антимонопольного пакета», необходимо квалифицировать по пункту 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, при проведении закупки на приобретение запасных частей с ООО ПТК «Феникс» на основании указанного договора, заключенного и неоднократно пролонгированного без проведения конкурентных процедур, без размещения обязательных сведений в единой информационной системе о данной закупке, без определения цены договора, ОАО «Вагай пассажиравтотранс» заключил с ООО ПТК «Феникс» тем самым устное соглашение, которое привело или могло привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для конкретного хозяйствующего субъекта ООО ПТК «Феникс» и нарушает пункты 1, 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 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 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.

Согласно пункту 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции, 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».

На основании вышеизложенного, при проведении закупки запасных частей, установлено наличие соглашения между Заказчиком ОАО «Вагай пассажиравтотранс» и участником этой закупки ООО ПТК «Феникс», путем заключения договора поставки без проведения конкурентных процедур, которое привело или могло привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для одного участника, что является нарушением пунктов 1, 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

ОАО «Вагай пассажиравтотранс» и ООО ПТК «Феникс» признали наличие между ними антиконкурентного соглашения, заключенное в нарушение Закона о защите конкуренции, предоставив в материалы соответствующие заявления (вх. № 2764от 18.04.2018; вх. № 1888от 16.03.2018).

IV. В ходе изучения положения о закупках ОАО «Вагай пассажиравтотранс», Комиссией Тюменского УФАС России также было установлено следующее нарушение антимонопольного законодательства.

Из вышеназванных норм следует, что ОАО «Вагай пассажиравтотранс» обязано осуществлять закупки товаров, работ, услуг с соблюдением процедуры закупки, установленной в Положении о закупке, а Положение о закупке, в свою очередь, должно соответствовать нормативным правовым актам Российской Федерации, в том числе [Закону](#) о закупках и Закону о защите конкуренции.

Решением Совета директоров ОАО «Вагай пассажиравтотранс» (протокол от 29.01.2018) утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Вагай пассажиравтотранс» в новой редакции.

Согласно п.9.1 Положения о закупке, под закупкой у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) понимается способ закупки, при котором заказчик предлагает заключить гражданско-правовой договор только одному поставщику (исполнителю, подрядчику) либо принимает предложение о заключении договора от одного поставщика (исполнителя, подрядчика) без проведения торгов или иных конкурентных процедур закупки.

На основании п. 9.2.28 Положения о закупке, процедура закупок у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется, вне зависимости от суммы договора, в том числе, в случае, когда осуществляется закупка по приобретению запасных частей к автотранспортным средствам.

Согласно реестру договоров ОАО «Вагай пассажиравтотранс», а также письменным пояснениям, Обществом в период 2015-2017 годы было

заключено 141 договоров, и все договоры заключены способом закупки у единственного поставщика в соответствии с Положением о закупках, какие-либо конкурентные закупки не проводились. При этом ни по одному из договоров обязательная информация в единой информационной системе не размещалась, сведения о данных закупках в план закупки не включались.

Закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконкурентных 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.

Действия ОАО «Вагай пассажиравтотранс» при заключении договора поставки с единственным поставщиком, а именно не проведение конкурентных процедур на поставку товаров и неразмещение сведений о закупках в единой информационной системе не обеспечивают эффективность использования денежных средств, гласность и прозрачность закупок, и приводят к прямому недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Вместе с тем, осуществление вышеуказанных поставок должно проводиться конкурентным способом, так как указанные виды товаров может поставить достаточное число потенциальных участников.

По мнению антимонопольного органа, указанный пункт Положения о закупке (п. 9.2.28 Положения о закупке) заказчика является антиконкурентными, что может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а также к необоснованному ограничению числа потенциальных участников.

Следовательно, установление ОАО «Вагай пассажиравтотранс» в Положении о закупке конкурентного способа закупок у единственного поставщика, по которым есть сформировавшийся конкурентный рынок, приводит или может привести к ограничению числа участников, имеющих намерение участвовать в торгах, и свидетельствует о нарушении части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Предприятие не обосновало необходимость проведения данной закупки неконкурентным способом, не представил доказательств срочной потребности в поставке товаров и невозможностью проведения закупки конкурентным способом.

Заключение ОАО «Вагай пассажиравтотранс» договора поставки с единственным поставщиком ООО ПТК «Феникс» так же указывает об уклонении заказчика от проведения закупки конкурентным способом и предоставления преимуществ ООО ПТК «Феникс».

Следовательно, осуществление закупок по приобретению запасных частей к автотранспортным средствам без проведения конкурентных процедур, таких как конкурс, аукцион, запрос котировок и т.д., приводит или может привести к ограничению количества хозяйствующих субъектов, являющихся потенциальными поставщиками запасных частей к автотранспортным средствам как на территории муниципального образования, на территории региона, так и в целом по всей территории Российской Федерации, а также созданию преимущественных условий для лиц с которыми заключаются договоры с единственным поставщиком.

На основании вышеизложенного, Комиссия Тюменского УФАС России приходит к выводу о наличии соглашения между ОАО «Вагай пассажиравтотранс» и ООО ПТК «Феникс», путем заключения договора поставки запасных частей без проведения конкурентных процедур, что в свою очередь приводит или могло привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий участнику торгов или нескольким участникам торгов на рынке поставки запасных частей автотранспортных средств, что является нарушением пунктов 1, 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Учитывая изложенные обстоятельства дела, Комиссия считает, что имеются правовые основания для принятия антимонопольным органом мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства и выдачи предписаний о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений и(или) согласованных действий хозяйствующих субъектов и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции при участии в торгах.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ОАО «Вагай пассажиравтотранс» и ООО ПТК «Феникс» нарушение пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в заключении между Заказчиком и ООО ПТК «Феникс» (участником закупки) недопустимого настоящим законом антиконкурентного соглашения, а равно участие в нем, которое имело своей целью ограничение конкуренции, либо могло привести к ограничению конкуренции и созданию преимущественных условий для одного

хозяйствующего субъекта.

2. Признать в действиях ОАО «Вагай пассажиравтотранс» нарушение пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в создании ООО ПТК «Феникс» преимущественных условий участия в закупке, в том числе путем доступа к информации, что привело или могло привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.
3. Выдать ОАО «Вагай пассажиравтотранс» обязательное для исполнения предписание о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений и (или) согласованных действий и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции при участии в торгах.
4. Выдать ООО ПТК «Феникс» обязательное для исполнения предписание о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений и (или) согласованных действий.
5. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу Тюменского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

Председатель комиссии

Члены комиссии

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

За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а
31-55

тел. 50-

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № К18/3-17

Комиссия Тюменского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:	П -	заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля за монополистической деятельностью,
Члены комиссии:	Д -	начальник отдела контроля органов власти, специалист-эксперт отдела контроля органов власти,
	О -	

руководствуясь статьей 23, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 24.07.2018 по делу № К18/3-17 о признании в действиях ОАО «Вагай Пассажиравтотранс» и ООО ПТК «Феникс» нарушения пунктов 1, 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Вагай Пассажиравтотранс» **в срок не позднее 15.09.2018 года** прекратить ограничивающее конкуренцию соглашение между ОАО «Вагай Пассажиравтотранс» и ООО ПТК «Феникс» путем совершения всех зависящих от него действий, направленных на расторжение договора поставки № 1 от 05.02.2018, заключенного по результатам закупки у единственного поставщика на поставку запасных частей для транспортных средств (извещение № 31806095138).

2. ОАО «Вагай Пассажиравтотранс» **в срок не позднее 30.11.2018 года** прекратить нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции путем приведения Положения о закупках в соответствии с Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» с учетом вынесенного решения по делу № К18/3-17.

3. В течение шести месяцев с момента получения настоящего предписания представлять в Управление Федеральной антимонопольной

службы по Тюменской области информацию о проведении закупок на поставку запасных частей для транспортных средств ОАО «Вагай Пассажиравтотранс» (с указанием номера торгов, присвоенного на официальном сайте по организации и проведению закупок) и результатах таких закупок в срок не позднее 10 дней с даты проведения торгов.

4. В **5-дневный срок с момента исполнения настоящего предписания** ОАО «Вагай Пассажиравтотранс» представить письменные доказательства исполнения пунктов 1, 2 настоящего предписания.

За непредставление или несвоевременное представление сведений по требованию антимонопольного органа, а равно предоставление заведомо недостоверных сведений, предусмотрена административная ответственность в соответствии с ч. 5 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:



Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № К18/3-17

07.08.2018 г.

г. Тюмень

Комиссия Тюменского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:	П -	заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля за монополистической деятельностью,
Члены комиссии:	Д -	начальник отдела контроля органов власти, специалист-эксперт отдела контроля органов власти,
	О -	

руководствуясь статьей 23, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 24.07.2018 по делу № К18/3-17 о признании в действиях ОАО «Вагай Пассажиравтотранс» и ООО ПТК «Феникс» нарушения пункта 1, 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО ПТК «Феникс» **в срок не позднее 15.09.2018 года** прекратить ограничивающее конкуренцию соглашение между ОАО «Вагай Пассажиравтотранс» и ООО ПТК «Феникс» путем совершения всех зависящих от него действий, направленных на расторжение договора поставки № 1 от 05.02.2018, заключенного по результатам закупки у единственного поставщика на поставку запасных частей для транспортных средств (извещение № 31806095138).
2. В **5-дневный срок с момента исполнения настоящего предписания** ООО ПТК «Феникс» представить письменные доказательства исполнения настоящего предписания.

За непредставление или несвоевременное представление сведений по требованию антимонопольного органа, а равно предоставление заведомо недостоверных сведений, предусмотрена административная ответственность в соответствии с ч. 5 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.