

РЕШЕНИЕ
по делу № 114/01-32/18

Резолютивная часть решения оглашена
"13" декабря 2018 года.

27. декабря 2018 года. г. Анадырь

Комиссия Чукотского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:

< >

Членов Комиссии:

< >

< >, рассмотрев дело №114/01-32/18 возбужденное в отношении Государственного предприятия Чукотского автономного округа «Чукоткоммунхоз» расположенное по адресу: 689000, г.Анадырь, ул.Рультытегина, дом 24, ИНН 8700000466, КПП 870901001 и привлеченного к участию в деле в качестве ответчика Общество с ограниченной ответственностью «Теплоэнергосервис ДКМ» расположенное по адресу: 143981, Россия, Московская область, г.Балашиха, микрорайон Кучино, ул.Южная, д.11 кор.1 ОГРН 1047796681272, ИНН 7729513074 в Чукотском автономном округе: 689000, г.Анадырь, ул. Отке, 54 А, по признакам нарушения требований установленных пунктом 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее- Закона о защите конкуренции): в присутствии представителя заявителя: - ООО «Северо-Восточные теплосети» < >, по доверенности б/н от 21.01.2018; в присутствии представителя ответчика: — ГП ЧАО «Чукоткоммунхоз» < >по доверенности от 09.01.2018 №4/18. в присутствии представителя ответчика: ООО «Теплоэнергосервис ДКМ», - < >по доверенности № 25 от 06.12.2018.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы России по Чукотскому автономному округу поступило обращение (вх.№1271 от 20.07.2018) ООО «Северо-Восточные теплосети» (далее – ООО «СВТ») о признаках нарушения антимонопольного законодательства со стороны ГП ЧАО «Чукоткоммунхоз», выразившихся в заключение дополнительных соглашений № 1, 2, 3, 4 к договору от 17.06.2013 № 131/13 с ООО «Теплоэнергосервис ДКМ» без проведения закупочных

процедур, с целью недопущения на товарный рынок по обслуживанию инфраструктуры водоснабжения на территории пгт. Угольные Копи Анадырского района иных хозяйствующих субъектов путем заключения антиконкурентного соглашения.

При рассмотрении выше названных материалов установлены обстоятельства, указывающие на наличие в действиях ГП ЧАО «Чукоткоммунхоз» (далее-Предприятие) и ООО «Теплоэнергосервис ДКМ» (далее-ООО «ТДКМ») признаков нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Закона "О защите конкуренции".

Дело №114/01-32/18 возбуждено приказом Чукотского УФАС России 24.09.2018 № 48 "О возбуждении дела и о создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства".

Определением о назначении дела №114/01-32/18 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 02.10.2018 к участию в рассмотрении дела привлечены в качестве:

ответчика: Государственное предприятие Чукотского автономного округа «Чукоткоммунхоз»,

заявителя: Общество с ограниченной ответственностью «Северо-Восточные теплосети»,

заинтересованных лиц: Общество с ограниченной ответственностью «Теплоэнергосервис ДКМ», Администрация Анадырского муниципального района,

Определением об отложении дела №114/01-32/18 от 30.10.2018 рассмотрение указанного дела было отложено и дополнительно привлечено в качестве ответчика ООО «Теплоэнергосервис ДКМ».

В ходе рассмотрения дела у сторон были запрошены необходимые документы (информация).

Из письменных пояснений заинтересованного лица администрации Анадырского муниципального района следует, что ознакомившись с жалобой ООО «Северо-Восточной теплосети» полностью поддерживает заявителя по доводам, изложенным в жалобе, выразившихся в заключение дополнительных соглашений к договору без проведения закупочных процедур.

Из пояснений Предприятия следует, что дополнительные соглашения №№ 1,2,3,4 к договору заключались в рамках №223-ФЗ, в соответствии с Положением о закупках, на основании решений закупочных комиссий. Пролонгация договора осуществлялись на основании п.18.9 положения и п.9.3 договора.

При рассмотрении дела Комиссией были установлены следующие фактические обстоятельства.

Доказательством наличия между ответчиками по настоящему делу

№114/01-32/18 запрещенного антимонопольным законодательством соглашения является их поведение на товарном рынке, которое не соответствует принципам и целям обеспечения конкуренции, и результат такого поведения обусловлен заключенным между ответчиками соглашением.

С учетом приведенного официального толкования закона квалификация поведения хозяйствующих субъектов как противоправных действий (соглашения) Закона о защите конкуренции предполагает установление антимонопольным органом намеренного поведения каждого хозяйствующего субъекта определенным образом для достижения заранее оговоренной участниками цели, причинно-следственной связи между действиями сторон дополнительных соглашений и поддержанием цены, соответствием результата действий интересам каждого хозяйствующего субъекта и одновременно их заведомой осведомленностью о будущих действиях друг друга. При этом правовое значение придается также взаимной обусловленности действий сторон соглашений при отсутствии внешних обстоятельств, спровоцировавших синхронное поведение сторон соглашений.

В силу ч.1 ст.1 Закона о закупках целями регулирования указанного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 данной 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.

Частью 2 статьи 1 Закона о закупках определено, что он (Закон) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг в том числе на субъекты естественных монополий.

В силу ч.ч. 1,2 ст. 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке). Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции указанный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Порядок закупок товаров, работ, услуг для потребностей «Предприятия» установлен Законом о закупках и Положением о закупках указанного хозяйствующего субъекта.

Положение устанавливает основные требования к закупке, порядок подготовки и проведения процедур закупки, способы закупки и условия их применения, порядок заключения и исполнения «Предприятием».

11.06.2013 года «Предприятием» был проведен запрос котировок № 31300344444 на право заключения договора оказания услуг по эксплуатации, техническому и оперативному обслуживанию объектов водообеспечения поселка Угольные Копи.

На момент проведения процедуры запроса котировок «Предприятие» руководствовалось Федеральным законом от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

17.06.2013 году на основании проведенного запроса котировок был заключен договор от 17.06.2013 № 131/13 по оказанию услуг по эксплуатации, техническому и оперативному обслуживанию объектов водообеспечения поселка Угольные Копи с ООО «ТДКМ», подавший единственную котировочную заявку.

Предметом Договора является оказание услуг по эксплуатации, техническому и оперативному обслуживанию объектов

водообеспечения поселка Угольные Копи Анадырского района Чукотского автономного округа, в объеме, установленном Приложением № 1 к Договору (Приложение № 1 к Договору №131/13). Стоимость услуг, оказываемых по Договору, составляла 21 600 000 руб. 00 копеек (двадцать один миллион шестьсот тысяч рублей 00 копеек).

Согласно пункту 3 Договора, услуги исполняются ООО «ТДКМ» в период с 00.00 часов 11 июня 2013 до 24.00 часа 10 июня 2014 года. Согласно пункту 7.8. Договора, если за один месяц до истечения срока Договора ни одна из сторон не обратится к другой с письменным заявлением о прекращении действия Договора в срок, то настоящий договор считается продленным на тот же срок и на тех же условиях.

Согласно Договору, Исполнитель обязуется оказывать вышеуказанные услуги по следующим объектам водообеспечения поселка Угольные Копи (Приложение №2 к Договору):

Таблица №1. Перечень объектов водообеспечения технического обслуживания п. Угольные Копи

№ Наименование объекта

1 Водозабор «Верхний»

- насосная станция - 1 шт.
- регулирующие резервуары воды 2х50м³ - 2 шт.
- резервуары топлива 2х25м³ - 2 шт.
- резервная ДЭС - 1 шт.
- артскважины - 2 шт.
- насосная станция «Угольные Копи» - 1 шт.
- резервуары воды 2х200м³ - 2 шт.
- трасса водовода от здания насосной водозабора «Верхний» до насосной станции «Угольные Копи» - 12,623 км

2 Водозабор «Журавлиный»

- насосная станция - 1 шт.
- резервуары топлива 2х25м³ - 2 шт.
- регулирующие резервуары воды 2х50м³ - 2 шт.
- резервная ДЭС - 1 шт.
- артскважины - 3 шт.
- трасса водовода от здания насосной водозабора «Журавлиный» до здания насосной водозабора «Первая Речка» - 4,138 км

3 Водозабор «Первая речка»

- насосная станция - 1 шт.
- регулирующие резервуары воды 2х50м³ - 2 шт.
- резервуары топлива 2х25м³ - 2 шт.
- резервная ДЭС - 1 шт.
- артскважины - 3 шт.
- трасса водовода от здания насосной водозабора «Первая Речка» до врезки в (УТ-1) - 2,786 км.

Данное муниципальное имущество находится на праве хозяйственного ведения, на основании распоряжений комитета

имущественных отношений Департамента финансов, экономики и имущественных отношений Чукотского автономного округа от 23.12.2008 года № 95-р, от 24.12.2008 года № 97-р. и на основании договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом от 10.04.2007 года, с Администрацией муниципального образования Анадырского района.

Дополнительным соглашением №1 от 30.11.2016 к Договору №131/13, внесены изменения в части стоимости услуг, где последующая стоимость составила 22 680 000,00 (двадцать два миллиона шестьсот восемьдесят тысяч рублей 00 копеек) и продление срока исполнения Договора ООО ТДКМ в период с 00:00 часов 01 января 2017 года до 24:00 31 декабря 2017 года.

Дополнительным соглашением № 2 от 02.03.2017 к Договору № 131/13, «Предприятие» вносит изменения в перечень объектов водообеспечения технического обслуживания и состав оборудования объектов в пгт. Угольные Копи в сторону увеличения объектов и увеличивает обязанности ООО «ТДКМ».

Дополнительным соглашением №3 от 13.12.2017 к Договору № 131/13, «Предприятие» продлевает срок исполнения Договора в период с 00:00 часов 01 января 2018 по 24:00 часа 31 декабря 2018 года.

Дополнительным соглашением №4 от 09.08.2018 к Договору №131/13, «Предприятие» вносит изменения в перечень объектов водообеспечения технического обслуживания и состав оборудования объектов в пгт. Угольные Копи в сторону уменьшению объектов, и вносит изменения в стоимость договора и порядок расчетов.

Дополнительные соглашения №№ 1,2,3,4 привели к ограничению конкуренции, были заключены сторонами в нарушение порядка проведения закупок, а именно без проведения конкурентных закупочных процедур.

Также в материалах имеется письмо от 22.06.18 № 01-12/3318 «Предприятие», где уведомляет ООО «ТДКМ» об изменении условий Договора, в части исключения из Приложения №1 объекта Водозабор «Верхний» (Гудым) и будет заключаться дополнительное соглашение, в связи с передачей данного объекта по концессии.

В соответствии с Федеральным законом от 3 июля 2016 г. № 321-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и нужд отдельных видов юридических лиц» (далее - Закон № 321-ФЗ) распространение положений Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ,

услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) на государственные и муниципальные унитарные предприятия вступило в силу с 1 января 2017 года.

В связи с чем «Предприятие» было обязано осуществлять закупки товаров, работ, услуг с соблюдением процедуры закупки, Федеральным законом от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и с соблюдением принципов конкуренции, предусмотренных Федеральным законом от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Закон о контрактной системе регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в части, касающейся заключения гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, а также бюджетным учреждением, государственным, муниципальным унитарными предприятиями либо иным юридическим лицом в соответствии с частями 1, 2.1, 4 и 5 статьи 15 настоящего Федерального закона. Согласно части 1 статьи 112 Закона о контрактной системе установлено, что указанный Федеральный закон применяется к отношениям, связанным с осуществлением закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд, извещения, об осуществлении которых размещены в единой информационной системе или на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг либо приглашения принять участия, в которых направлены после дня вступления в силу указанного Федерального закона. К отношениям, возникшим до дня вступления в силу указанного Федерального закона, он применяется в части прав и обязанностей, которые возникнут после дня его вступления в силу, если иное не предусмотрено указанной статьей. Согласно статье 15 Закона о контрактной системе государственные, муниципальные унитарные предприятия осуществляют закупки в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе, за

исключением случаев, установленных в данной статье.

Пролонгировать отношения можно только путем заключения нового договора, только если договор может быть заключен исключительно с соблюдением конкурентных процедур, то есть на торгах или в особом порядке по специальным основаниям без торгов. В противном случае пролонгация договора будет означать обход закона и искусственное ограничение конкуренции. Такая сделка посягает на публичные интересы, права и охраняемые законом интересы третьих лиц и по общему правилу ничтожна.

Стороны по общему правилу не вправе дополнительным соглашением продлевать срок действия контракта.

Антимонопольное регулирование призвано обеспечивать единство экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в РФ, защиту конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

В соответствии со ст. 8 Конституции РФ в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. Согласно ч.2 ст.34 Конституции РФ не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Понятие недобросовестной конкуренции дано в п.9 ст.4

Федерального закона "О защите конкуренции" и включает в себя любые действия хозяйствующих субъектов, которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Применительно к отношениям по оказанию услуг по эксплуатации, техническому и оперативному обслуживанию объектов водообеспечения антимонопольное регулирование также в большей степени используется на стадии заключения договоров, поскольку заключение договоров по оказанию услуг по эксплуатации, техническому и оперативному обслуживанию объектов водообеспечения для обеспечения государственных и муниципальных нужд, осуществляется на торгах, проведение которых должно соответствовать к требованиям антимонопольного законодательства.

Согласно ст.8 Федерального закона "О защите конкуренции"

согласованными действиями хозяйствующих субъектов являются действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, удовлетворяющие совокупности следующих условий: 1) результат таких действий соответствует интересам каждого из указанных хозяйствующих субъектов; 2) действия заранее известны каждому из участвующих в них хозяйствующих субъектов в связи с публичным заявлением одного из них о совершении таких действий; 3) действия каждого из указанных хозяйствующих субъектов вызваны действиями иных хозяйствующих субъектов, участвующих в согласованных действиях, и не являются следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на соответствующем товарном рынке.

В соответствии с п.3 ч.4 ст.11 Федерального закона "О защите конкуренции" запрещаются согласованные действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, если такие действия приводят или могут привести, в том числе к созданию препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам.

В п. 2 Постановления Пленума ВАС РФ от 30 июня 2008 г. N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" арбитражным судам даны разъяснения, согласно которым при анализе вопроса о том, являются ли действия хозяйствующих субъектов согласованными, арбитражным судам следует учитывать, что согласованность действий может быть установлена и при отсутствии документального подтверждения наличия договоренности об их совершении. Вывод о наличии одного из условий, подлежащих установлению для признания действий согласованными, а именно: о совершении таких действий было заранее известно каждому из хозяйствующих субъектов, - может быть сделан исходя из анализа фактических обстоятельств. Например, о согласованности действий, в числе прочих обстоятельств, может свидетельствовать тот факт, что они совершены различными участниками рынка относительно единообразно и синхронно при отсутствии на то объективных причин. Понятия "преимущественных условий" Федеральный закон "О защите конкуренции" не содержит. Законом определено понятие дискриминационных условий, под которыми понимаются условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Под "преимущественными" условиями, следует понимать условия, прямо противоположные "дискриминационным".

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 (аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений (часть 2 статьи 24 Закона о контрактной системе).

Пунктом 17 статьи 4 Закона "О защите конкуренции" установлено, что признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Пунктом 18 статьи 4 Закона "О защите конкуренции" определено, что соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Таким образом, соглашением может быть признана договоренность хозяйствующих субъектов в любой форме, о которой свидетельствуют сведения, содержащиеся в документах хозяйствующих субъектов, скоординированные и целенаправленные действия (бездействие) данных субъектов, сознательно ставящих свое поведение в зависимость от поведения других участников рынка, совершенные ими на конкретном товарном рынке, подпадающие под критерии

ограничения конкуренции и способные привести к результатам, определенным Законом "О защите конкуренции".

Письмом от 03.10.16 технического директора ООО «ТДКМ» Лукомского СБ генеральному директору «Предприятия» Паплинскому ИВ увеличивается стоимость договора дополнительным соглашением №1 к договору № 131/13.

Письмом от 09.07.18 технического директора ООО «ТДКМ» Лукомского СБ генеральному директору «Предприятия» Паплинскому ИВ исключается из объектов обслуживания Объект водозабор «Верхний» (Гудым) дополнительным соглашением №4 к договору № 131/13.

Также письмом от 23.08.18 № 284 и.о. заместитель генерального директора ООО «ТДКМ» < > генеральному директору «Предприятия» < >, сообщает о возможности возобновить дальнейшую эксплуатацию водозабора «Верхний» (Гудым) в рамках ранее заключенного договора №131/13.

В силу пункта 3 части 4 статьи 11 Закона "О защите конкуренции" запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 указанного Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции, в том числе о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

В соответствии с нормами части 7 статьи 11 Закона "О защите конкуренции" положения указанной статьи не распространяются на соглашения между хозяйствующими субъектами, входящими в одну группу лиц, если одним из таких хозяйствующих субъектов в отношении другого хозяйствующего субъекта установлен контроль либо если такие хозяйствующие субъекты находятся под контролем одного лица, за исключением соглашений между хозяйствующими субъектами, осуществляющими виды деятельности, одновременное выполнение которых одним хозяйствующим субъектом не допускается в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Таким образом, фактически все соглашения (дополнительные соглашения №№ 1,2,3,4 к договору № 131/13) по оказанию услуг привели к ограничению конкуренции, в том числе о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок. Таким образом, «Предприятием» были созданы преимущественные условия хозяйственной деятельности для ООО ТДКМ, а конкурентам последнего не была обеспечена возможность участия в конкурентных

процедурах выбора поставщика товара, что привело к созданию препятствий доступа иных хозяйствующих субъектов на рынке оказания услуг по эксплуатации, техническому и оперативному обслуживанию объектов водообеспечения п. Угольные Копи. Заключение между «Предприятием» и ООО «ТДКМ» дополнительных соглашений №№ 1,2,3,4 без конкурентных процедур способствовало созданию преимущественного положения ООО ТДКМ и лишило возможности других хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичную деятельность, реализовать свое право на заключение Договоров.

В результате заключения дополнительных соглашений Предприятием с ООО «ТДКМ», последний получил доступ к оказанию услуг по максимально возможной цене без участия в какой-либо конкурентной борьбе, без подачи предложений о снижении цены договоров. Продлив срок действия ранее заключенного договора от 2013 года, путем составлений дополнительных соглашений №№ 1,2,3,4 без проведения закупочных процедур, стороны тем самым ограничили доступ иных хозяйствующих субъектов на рынок услуг, и нарушили требования пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о конкуренции, о недопустимости соглашений хозяйствующих субъектов, ограничивающих конкуренцию.

В рамках рассмотрения дела №114/01-32/18 Чукотским УФАС России в соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее - Порядок № 220) проведен анализ состояния конкурентной среды на рынке услуг по эксплуатации, техническому и оперативному обслуживанию объектов водообеспечения поселка Угольные Копи.

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 по настоящему делу.

В целях доказывания влияния соглашения на конкурентную среду проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для рассмотрения конкретного дела, что предусмотрено частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции.

Согласно Анализу состояния конкурентной среды, на рынке услуг по эксплуатации, техническому и оперативному обслуживанию объектов водообеспечения поселка Угольные Копи Чукотского автономного округа за 2016-2018 года хозяйствующими субъектами

являются:

1. МП ГО Анадырь «Горкоммунхоз».
2. ГП ЧАО «Чукоткоммунхоз».
3. ООО «Чукоттранс».
4. ООО «АКСУ»
5. ООО «Северо-Восточные теплосети».
6. ООО «Чукотаква».
7. ООО «Акваника»
8. ООО «Стройинвест-Энергия»

Пунктом 10.7 Порядка №220 установлено, что состав этапов проведения исследования в случаях рассмотрения дел по вышеуказанной норме, включает:

а) определение временного интервала исследования товарного рынка;

б) определение продуктовых границ товарного рынка;

в) определение географических границ товарного рынка. При определении таких границ могут приниматься во внимание, в частности:

- границы территории, на которой осуществляют свои полномочия соответствующие федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, организации, участвующие в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации;

- границы территорий, на которых действуют хозяйствующие субъекты, на деятельность которых оказали или могли оказать негативное влияние соответствующие акты, действия (бездействие);

- границы территорий, на которые поставляется товар и с которых поставляется товар;

г) оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие принятия акта и (или) осуществления действий (бездействия).

В качестве временного интервала исследования определен период с 01.01.2016 по 21.11.2018 по следующим основаниям:

- интервал включает период предполагаемого нарушения антимонопольного законодательства, передачи без проведения конкурса муниципального имущества (коммунальная инфраструктура).

- указанный интервал является достаточным с учетом особенностей товарного рынка: услуги услуг по эксплуатации, техническому и

оперативному обслуживанию объектов водообеспечения характеризуются стабильностью спроса, оказываются постоянно в течение года, покупатель не имеет возможности замены данных услуг, приобретаемых в одни периоды времени этими же услугами, приобретаемыми в другие периоды времени.

Оказание услуг водоснабжения и водоотведения осуществляется путем эксплуатации водопроводов, сетей канализации, скважин, станций и прочего имущества, являющегося государственной либо муниципальной собственностью.

Учитывая изложенное, в целях проведения данного исследования продуктами границами рынка являются услуги по эксплуатации, техническому и оперативному обслуживанию объектов водообеспечения поселка Угольные Копи.

Вина указанных лиц заключается в том, что они нарушили установленные Законом о защите конкуренции запреты на заключение ограничивающих конкуренцию и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством соглашений и не предприняли всех зависящих от них мер по их соблюдению. Каких-либо доказательств невозможности соблюдения указанных запретов Комиссией не установлено, и ответчиками не представлено.

Содержащийся в договоре оказания услуг № 131/13 п. 7.8, неправомерно установлен, так как Положение о закупках ГП ЧАО «Чукоткоммунхоз» (редакция 2016 года) не содержит сведений о возможности пролонгации договоров.

На заседании, которое состоялось 27.11.2018, в соответствии с частью 1.1 статьи 47, частью 3 статьи 48.1 Закона "О защите конкуренции" Комиссия определила отложить рассмотрение дела в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела.

Стороны воспользовались правом, согласно ч.5 ст.48.1 Закона о защите конкуренции, лица участвующие в деле, вправе 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, назначенное на 13.12.2018 в 15:30.

На заседании Комиссии, которое состоялось 13.12.2018 в 15:30 также было установлено нарушение требований п.3 ч.4 ст.11 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

На заседании Комиссии представитель ответчика Предприятия Терехин АК по существу заданных вопросов пояснил, что имелись иные соглашения между Предприятием и ООО «ТДКМ» по

пролонгации договора № 131/13 от 17.06.2013.

Представитель ответчика ООО «ТДКМ» подтвердил, что были иные соглашения между ответчиками по пролонгации договора, также подтвердил тот факт, что заключение дополнительных соглашений невозможно без обоюдного согласия.

Вина Предприятия и ООО «ТДКМ» выражается в том, что у обществ имелась возможность не заключать дополнительные соглашения в обход конкурентных процедур, а заключить такой контракт по итогам проведения конкурентных процедур на принципах добросовестности, открытости, соперничества, однако, ответчики не предприняли мер для соблюдения соответствующих принципов, а направленность их действий свидетельствует о намеренном совершении указанных противоправных действий.

Доказательства, свидетельствующие о принятии Предприятием и ООО "ТДКМ" всех зависящих от них мер для соблюдения правил и норм, за нарушение которых антимонопольным законодательством предусмотрена ответственность, отсутствуют.

Материалами дела опровергается тот факт, что вменяемые ответчикам нарушения антимонопольного законодательства были вызваны чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвидимыми, непредотвратимыми препятствиями, находящимися вне контроля данных юридических лиц, при соблюдении ими той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от них в целях надлежащего исполнения обязанностей по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

Также признавая свою вину в нарушении антимонопольного законодательства в части требований п.3 ч.4 ст.11 Закона о защите конкуренции, Предприятие и ООО «ТДКМ» расторгают договор от 17.06.2013 № 131/13 по оказанию услуг по эксплуатации, техническому и оперативному обслуживанию объектов водообеспечения поселка Угольные Копи, согласно письма исх. № 01-12/5543 генерального директора ГП ЧАО «Чукоткоммунхоз» в адрес ООО «Теплоэнергосервис ДКМ».

Материалами дела о нарушении антимонопольного законодательства № 114/01-32/18 установлен тот факт, что «Предприятие» и ООО «ТДКМ» вопреки требованиям п.3 ч.4 ст.11 Закона о защите конкуренции", в период с 30.11.2016 по 09.08.2018 заключены дополнительные соглашения №№ 1,2,3,4 по оказанию услуг по эксплуатации, техническому и оперативному обслуживанию объектов водообеспечению п. Угольные Копи без проведения конкурентных процедур, предусмотренных нормами Федерального

закона от 05.04.2013 №44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок".

По итогам рассмотрения дела, Комиссия Чукотского УФАС России по рассмотрению дела №114/01-32/18 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, пришла к выводу о необходимости квалифицировать действия ГП ЧАО «Чукоткоммунхоз» и ООО «Теплоэнергосервис ДКМ» по п.3 ч.4 ст.11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Учитывая изложенное, Комиссия считает вину ГП ЧАО «Чукоткоммунхоз» и ООО «Теплоэнергосервис ДКМ» в нарушении п.3 ч.4 ст.11 Закона о защите конкуренции установленной.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ГП ЧАО «Чукоткоммунхоз» и ООО «Теплоэнергосервис ДКМ» нарушившими пункт 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" путем заключения соглашения, которое привело к ограничению конкуренции и созданию другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок, и участия в таком соглашении.
2. Обязательное для исполнения предписание не выдавать.
3. Передать материалы дела должностному лицу для возбуждения административного расследования в отношении лиц допустивших нарушение антимонопольного законодательства.

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

Председатель Комиссии < >

Члены Комиссии:

< >

< >