ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ), КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу поступило заявление ФКУ «9 отряд Федеральной противопожарной службы Государственной противопожарной службы по Ямало-Ненецкому автономному кругу» (ул. 60 лет СССР, д. 25, г. Ноябрьск, ЯНАО, 629802) на действия ОАО «Энерго-Газ-Ноябрьск» (ул. 60 лет СССР, д. 29, г. Ноябрьск, ЯНАО, 629802).

Из заявления следует.

ФКУ «9 ОФПС ГПС по ЯНАО» действует от имени Российской Федерации и заключает государственные контракты в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

30.01.2014 г. в соответствии с ч. 2 ст. 93 Закона о контрактной системе, на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет www.zakupki.gov.ru было размещено извещение № 0190100002914000002 о закупке у единственного поставщика, предметом которой является поставка тепловой энергии.

В адрес Заявителя ОАО «Энерго-Газ-Ноябрьск» направило проект государственного контракта на поставку энергоресурсов № 155/12014, в отношении которого при рассмотрении имелись возражения по его условиям.

Стороны подписали вышеуказанный государственный контракт. При этом Заявитель сделал под своей подписью оговорку о том, что контракт считается заключенным при наличии протокола разногласий. Заявитель направил экземпляр контракта ОАО «Энерго-Газ-Ноябрьск», приложив к нему подписанный протокол разногласий. На протокол разногласий был составлен протокол согласования разногласий. В ходе переписки между сторонами были составлены протоколы разногласий № 2 и № 3, однако стороны не смогли прийти к единому мнению, относительно некоторых условий контракта.

Заявитель в своем письме (исх. от 26.03.2014 г. № 245) указал, что условия, изложенные в протоколе разногласий № 3, являются существенными в силу прямого указания в законе.

Часть 4 статьи 34 Закона о контрактной системе предусматривает обязательное включение в контракт условия об ответственности Заказчика и Поставщика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Порядок уплаты неустойки (штрафов, пени) в случае просрочки исполнения обязательств, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, установлен в ч.ч. 5-8 ст. 34 Закона о контрактной системе. ОАО «Энерго-Газ-Ноябрьск», согласовывая редакцию Протокола разногласий № 3, исключает из пункта 5.2 Контракта

обязательное условие, предусмотренное п. 8 ст. 34 Закона о контрактной системе, согласно которому, размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, а именно:

«в пункте 5.2 исключает: Размер штрафа составляет 120196,49 руб. (ч. 4, ч. 6, ч. 7, ч. 8 ст. 34 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ, п. а ч. 4 Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063)».

Таким образом, редакция государственного контракта, предлагаемая ОАО «Энерго-Газ-Ноябрьск», не в полной мере соответствует редакции, предусмотренной Законом о контрактной системе, и в случае заключения настоящего государственного контракта на условиях ОАО «Энерго-Газ-Ноябрьск», влечет за собой нарушение действующего законодательства РФ и ответственность, в соответствии с ч. 1 ст. 107 Закона о контрактной системе.

В соответствии с ч. 1 ст. 34 Закона о контрактной системе, контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно ч. 4 ст. 34 Закона о контрактной системе, в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В соответствии с ч. 5 ст. 34 Закона о контрактной системе, в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно ч. 8 ст. 34 Закона о контрактной системе, Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной

в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В соответствии с ч. 5 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Согласно ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 N 147-ФЗ "О естественных монополиях", к сферам деятельности субъектов естественных монополий относится, в том числе, услуги по передаче тепловой энергии.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

В данном случае, в действиях ОАО «Энерго-Газ-Ноябрьск», выразившихся в исключении из редакции государственного контракта № 155/12014 положений о фиксированном размере штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, которые обязательны для включения в силу ч. 4 ст. 34 Закона о контрактной системе, учитывая, что отсутствие данных положений ущемляет права и законные интересы Заказчика, содержатся признаки нарушения п. 3 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

В связи с вышеизложенным, Ямало-Ненецкое УФАС России, на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», предупреждает ОАО «Энерго-Газ-Ноябрьск» о необходимости прекращения **в срок до 20.05.2014 г.** вышеописанных действий путем заключения с ФКУ «9 ОФПС ГПС по ЯНАО» государственного контракта № 155/12014 с обязательным включением в редакцию настоящего государственного контракта положений о фиксированном размере штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом.

О выполнении Предупреждения сообщить в Ямало-Ненецкое УФАС России в срок до 31.05.2014 г.

Обращаем внимание!

Предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении. По мотивированному ходатайству

лица, которому выдано предупреждение, и при наличии достаточных оснований полагать, что в установленный срок предупреждение не может быть выполнено, указанный срок может быть продлен антимонопольным органом.

Антимонопольный орган должен быть уведомлен о выполнении предупреждения в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

При условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

В случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Руководитель управления О.Ю. Печерин