

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 19 декабря 2012 г. г. Новосибирск

Решение в полном объёме изготовлено 21 декабря 2012 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Камнева Н. П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Максимейко Е. В. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Рисов А. В. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев дело № 100 от 19.11.2012г. по признакам нарушения ОАО «Теплоэнергия плюс» пункта 3 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в отсутствие представителя ОАО «Теплоэнергия плюс»,

в присутствии представителя: ООО «Новосибирская топливная корпорация» - «...»

ОАО «Теплоэнергия плюс» уведомлено надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела, письмом от 11.12.2012г. № 49 ходатайствовало о рассмотрении дела в отсутствие его представителя,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение ООО «Новосибирская топливная корпорация» (далее ООО «НТК»), которое сообщило следующее.

23.07.2012г. между ОАО «Теплоэнергия плюс» и ООО «БИОМ» заключён договор поставки № 21, по условиям которого Поставщик (ООО «БИОМ») принял обязательство отгружать уголь, а Покупатель (ОАО «Теплоэнергия плюс») оплачивать и принимать товар.

ОАО «Теплоэнергия плюс» создано в результате приватизации путём преобразования муниципального предприятия, созданного муниципальным образованием Новоичуговский сельсовет. В соответствии с уставом осуществляет регулируемые виды деятельности в сфере теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения.

В нарушение Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» договор поставки ОАО «Теплоэнергия плюс» заключило без проведения конкурсных процедур.

ООО «НТК» просило Новосибирское УФАС признать действия заказчика незаконными, заключённый договор поставки № 21 от 23.07.2012г. недействительным.

В ходе рассмотрения обращения ООО «НТК» Новосибирским УФАС России установлено следующее.

В 2012г. ОАО «Теплоэнергия плюс» и ООО «БИОМ» не заключали договор на поставку угля. Между ОАО «Теплоэнергия плюс» и ООО «СнабКомплект» заключён договор поставки № 23/09 от 23.07.2012г. Согласно договору, поставщик (ООО «СнабКомплект») обязуется поставить, а покупатель (ОАО «Теплоэнергия плюс») принять и оплатить уголь каменный марки «Д» и «Г». Товар поставляется в следующие сроки: август 2012г. – 200 тонн; сентябрь 2012г. – 400 тонн; октябрь 2012г. – 400 тонн; ноябрь 2012г. – 300 тонн; декабрь 2012г. 300 тонн; январь 2013 г. – 300 тонн; февраль 2013г. – 300 тонн, общим объём поставки за семь месяцев составляет 2200 тонн. Цена товара за 1 тонну угля составляет 2100 рублей. Общая цена товара по договору поставки составляет 4 620 000 рублей.

В соответствии с пунктом 3.2 Устава ОАО «Теплоэнергия плюс», утверждённого протоколом общего собрания акционеров от 20.06.2011г. № 1 Общество создано для осуществления следующих видов деятельности: производство пара и горячей воды (тепловой энергии), распределение пара и горячей воды (тепловой энергии), сбор, очистка и подача воды абонентам, удаление и обработка сточных вод.

Согласно выписки из ЕГРЮЛ ОАО «Теплоэнергия плюс» осуществляет следующие виды деятельности: производство пара и горячей воды, распределение пара и горячей воды, сбор и очистка воды, распределение воды, удаление и обработка сточных вод.

Поскольку ОАО «Теплоэнергия плюс» осуществляет регулируемые виды деятельности, заключение договоров на поставку товаров общество должно осуществлять в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». Общая сумма выручка от регулируемых видов деятельности, осуществляемых ООО «Теплоэнергия плюс», составляет более десяти процентов общей суммы выручки за 2011 г. от всех видов деятельности, следовательно положения Федерального закона от 18.07.2011г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» применяются к ООО «Теплоэнергия плюс» начиная с 1 января 2012.

В соответствии с ч. 4 ст. 8 ст. 8 Федерального закона от 18.07.2011г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». В случае, если в течение трех месяцев со дня вступления в силу настоящего Федерального закона заказчик не разместил в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, утвержденное положение о закупке, заказчик при закупке руководствуется положениями Федерального закона от 21 июля 2005 года N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее Закон № 94-ФЗ «О размещении заказов...») до дня размещения утвержденного положения о закупке.

На момент заключения договора поставки № 23/09 от 23.07.2012г. Положение о закупке ООО «Теплоэнергия плюс» не было утверждено, следовательно, при

заключении данного договора ООО «Теплоэнергия плюс» должно было руководствоваться положениями Закона № 94-ФЗ «О размещении заказов...».

Согласно ч. 1 ст. 10 Закона № 94-ФЗ «О размещении заказов...» размещение заказа может осуществляться: путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме; без проведения торгов (запрос котировок, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на товарных биржах).

ООО «Теплоэнергия плюс» торгов на право заключения договора поставки угля не проводило.

Размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) возможно в случаях, предусмотренных ст. 55 Федерального закона от 21 июля 2005г. N 94-ФЗ «О размещении заказов...». Однако, договор поставки № 23/09 от 23.07.2012г., заключённый ООО «Теплоэнергия плюс» с ООО «СнабКомплект» не подпадает под случаи, установленные ст. 55 Закона «О размещении заказов...».

Дело о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено в отношении ОАО «Теплоэнергия плюс» по признакам нарушения пункта 3 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

По существу дела ОАО «Теплоэнергия плюс» представило дополнительное соглашение от 29.11.2012 к договору поставки № 23/09 от 23.07.2012. Согласно дополнительного соглашения, заключённого ОАО «Теплоэнергия плюс» с ООО «СнабКомплект», стороны решили расторгнуть договор поставки № 23/09 от 23.07.2012г. с 30.11.2012г., обязательства сторон прекращаются с момента его расторжения.

На заседании Комиссии представитель ООО «НТК» подтвердила доводы, изложенные в заявлении.

Рассмотрев материалы дела и доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

В соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 1 Федерального закона от 18.07.2011г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе для организаций осуществляющих регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения.

Согласно статьи 31 Федерального закона от 07.12.2011г. N 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» к регулируемым видам деятельности в сфере холодного водоснабжения относятся: холодное водоснабжение, в том числе транспортировка воды, включая распределение воды; к регулируемым видам деятельности в сфере горячего водоснабжения относятся горячее водоснабжение, в том числе, приготовление воды на нужды горячего водоснабжения, транспортировка горячей воды, подключение к централизованной системе горячего водоснабжения.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются положением о закупке, которое регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно 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 положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Положение о закупке утверждается советом директоров (наблюдательным советом) хозяйственного общества в случае, если заказчиком выступает акционерное общество, или коллегиальным исполнительным органом такого акционерного общества в случае, если уставом хозяйственного общества предусмотрено осуществление функций совета директоров (наблюдательного совета) общим собранием акционеров хозяйственного общества (ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»).

Решением Совета директоров ОАО «Теплоэнергия плюс» от 28.09.2012г. утверждено Положение о закупках товаров, работ, услуг, которое размещено в сети «Интернет» на сайте www.zakupri.ru (далее Положение).

В соответствии с ч. 4 ст. 8 ст. 8 Федерального закона от 18.07.2011г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в случае, если в течение трех месяцев со дня вступления в силу настоящего Федерального закона заказчик не разместил в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, утвержденное положение о закупке, заказчик при закупке руководствуется положениями Федерального закона от 21 июля 2005 года N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее Закон № 94-ФЗ «О размещении заказов...») до дня размещения утвержденного положения о закупке.

На момент заключения договора поставки № 23/09 от 23.07.2012г. Положение о закупке ООО «Теплоэнергия плюс» не было утверждено, следовательно, при заключении данного договора ООО «Теплоэнергия плюс» должно было руководствоваться положениями Закона № 94-ФЗ «О размещении заказов...».

Согласно ч. 1 ст. 10 Закона № 94-ФЗ «О размещении заказов...» размещение заказа может осуществляться: путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме; без проведения торгов (запрос котировок, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на товарных биржах).

ООО «Теплоэнергия плюс» торгов на право заключения договора поставки угля не проводило.

Размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) возможно в случаях, предусмотренных ст. 55 Федерального закона от 21 июля 2005г. N 94-ФЗ «О размещении заказов...». Однако, договор поставки № 23/09 от 23.07.2012г., заключённый ООО «Теплоэнергия плюс» с ООО «СнабКомплект» не подпадает под случаи, установленные ст. 55 Закона «О размещении заказов...».

ОАО «Телоэнергия плюс» заключив договор поставки № 23/09 от 23.07.2012г. с ООО «СнабКомлект» без проведения конкурсных процедур, в отсутствие утвержденного и размещенного на официальном сайте положения о закупке, в нарушение требований положений Федерального закона от 21.07.2005г. N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» нарушило п. 3 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». Заключение данного договора могло привести к устранению иных хозяйствующих субъектов от возможности заключения договора и как следствие к ограничению конкуренции.

Новосибирскому УФАС России представлено дополнительное соглашение от 29.11.2012 к договору поставки № 23/09 от 23.07.2012. Согласно дополнительного соглашения, заключённого ОАО «Теплоэнергия плюс» с ООО «СнабКомплект», стороны решили расторгнуть договор поставки № 23/09 от 23.07.2012г. с 30.11.2012г., обязательства сторон прекращаются с момента его расторжения.

На основании изложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что ОАО «Теплоэнергия плюс» устранило нарушение п. 3 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Теплоэнергия плюс» нарушившим п. 3 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». Нарушение выразилось в заключении договора поставки № 23/09 от 23.07.2012г. с ООО «СнабКомлект». Заключение данного договора без проведения конкурсных процедур, в отсутствие утвержденного и размещенного на официальном сайте положения о закупке, в нарушение требований положений Федерального закона от 21.07.2005г. N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» могло привести к устранению иных хозяйствующих субъектов от возможности заключения договора и как следствие к ограничению конкуренции.

2. Прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «Телоэнергия плюс» в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства

3. Признать, что основания для выдачи предписания и принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Члены Комиссии

Е. В. Максимейко

А. В. Рисов

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