Войсковая часть 6790

ООО «Энергосбыт»

Военная прокуратура-

войсковая часть 20102

РЕШЕНИЕ

по делу № 83-135/с

о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 24.08.2015 г. Грозный

В полном объеме решение изготовлено 07.09.2015

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чеченской Республике (далее – Чеченское УФАС России, Комиссия) по рассмотрению дела № 83-135/с о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии Гойгова М.Б - заместителя руководителя,

членов Комиссии:

Алимханова А.А. – главного специалиста-эксперта,

Эдылханова Б.Д. – главного специалиста-эксперта,

Осканова М-Б.М. – ведущего специалиста-эксперта,

в присутствии представителей войсковой части 6790:

<……>, <……>, <……>, <……>, <……>, <……> (копии доверенностей в деле),

директора ООО «Энергосбыт» <……>, представителя по доверенности <……>,

помощника военного прокурора <……>,

рассмотрев дело № 83-135/с, возбужденное по признакам нарушения Войсковой частью 6790 и Обществом с ограниченной ответственностью «Энергосбыт» требований части 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Чеченской Республике 11.06.2015 из военной прокуратуры-войсковой части 20102 поступили материалы (сведения) по результатам проводимой прокурорской проверки, указывающие на наличие в действиях войсковой части 6790 и Общества с ограниченной ответственностью «Энергосбыт» признаков нарушения антимонопольного законодательства.

При рассмотрении материалов (сведений) установлено, что 24 января 2013 года между Войсковой частью 6790 Северо-Кавказского регионального командования Внутренних войск МВД России в лице ВрИО командира войсковой части <……> и Обществом с ограниченной ответственностью «Энергосбыт» в лице директора <……> без проведения конкурентных процедур торгов заключен государственный контракт № 6 на поставку электроэнергии (далее – государственный контракт). Сумма государственного контракта (согласно выделенных лимитов бюджетных обязательств на 2013 год) составляет 78 092 840,00 руб.

Государственный контракт заключен с единственным поставщиком на основании и справки-обоснования для заключения государственного контракта о целесообразности заключения государственного контракта на поставку электроэнергии.

В соответствии со статьей 5 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (в ред. 2013г.) (далее - Федеральный закон «О размещении…») под размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом, действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов, а также гражданско-правовых договоров бюджетных учреждений на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд соответствующих заказчиков, а в случае, предусмотренном пунктом 14 части 2 статьи 55 настоящего Федерального закона, в целях заключения с ними также иных гражданско-правовых договоров в любой форме.

Согласно части 1 статьи 10 Федерального закона «О размещении…»

размещение заказа может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме, а также без проведения торгов (запрос котировок, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на биржах).

Статья 55 Федерального закона «О размещении…» устанавливает исчерпывающий перечень случаев размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

В соответствии с частью 1 статьи 55 Федерального закона № 94-ФЗ под размещением заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) понимается способ размещения заказа, при котором заказчик предлагает заключить контракт, а в случае, предусмотренном пунктом 14 части 2 настоящей статьи, контракт либо иной гражданско-правовой договор только одному поставщику (исполнителю, подрядчику).

В силу пункта 2.1 части 2 статьи 55 Федерального закона № 94-ФЗ, размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется заказчиком в случае, если заключается договор энергоснабжения или купли-продажи электрической энергии с гарантирующим поставщиком электрической энергии.

Согласно статьи 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ "Об электроэнергетике" гарантирующим поставщиком электрической энергии (далее - гарантирующий поставщик) признается коммерческая организация, обязанная в соответствии с настоящим Федеральным законом или добровольно принятыми обязательствами заключить договор купли-продажи электрической энергии с любым обратившимся к ней потребителем электрической энергии либо с лицом, действующим от имени и в интересах потребителя электрической энергии и желающим приобрести электрическую энергию.

В соответствии Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 № 530 (в ред. от 29.12.2011) статус гарантирующего поставщика присваивался по результатам открытого конкурса, который проводился при возникновении предусмотренных настоящим документом оснований, обусловливающих возможность смены гарантирующего поставщика.

При этом, ни на момент заключения государственного контракта, настоящее время, Общество с ограниченной ответственностью «Энергосбыт» (ИНН 2014260404) не обладало и не обладает статусом гарантирующего поставщика электрической энергии.

По состоянию на 24 января 2013 года, то есть на момент заключения государственного контракта, статусом гарантирующего поставщика на территории Чеченской Республики обладали следующие субъекты электроэнергетики:

Открытое акционерное общество «Нурэнерго» (Чеченская Республика) - приказ Федеральной службы по тарифам от 09.02.2007г. № 16-э о включении в Федеральный информационный реестр гарантирующих поставщиков (рег. № 20/01);

Открытое акционерное общество "Оборонэнергосбыт" (Чеченская Республика) - приказ Федеральной службы по тарифам от 18.10.2011 № 646-э о включении в Федеральный информационный реестр гарантирующих поставщиков (рег. № 20/02).

Таким образом размещение государственного заказа у единственного поставщика при заключении Войсковой частью 6790 Государственного контракта №6, в нарушение требований Федерального закона «О размещении …», лишило иных лиц, действующих на оптово-розничном рынке электроэнергии, либо желающих действовать на данном рынке, заинтересованных в участии в торгах на поставку электроэнергии для нужд государственных заказчиков, возможности участвовать в торгах по поставке электроэнергии в порядке, установленном Федеральным законом «О размещении …» и соответственно привело к недопущению и устранению конкуренции, а также и к ограничению доступа на соответствующих рынок поставки электроэнергии.

Кроме того, несмотря на то, что в соответствии с пунктом 5.7 сумма договора (согласно выделенных лимитов бюджетных обязательств на 2013 год) составляет 78 092 840,00 руб., ООО «Энергосбыт» предъявлялись войсковой части 6790 следующие счета на оплату электроэнергии:

Счет на оплату № 11 от 01.03.2013, счет-фактура № 11 от 01.03.2013 за январь 2013 года – 10 122 558,26 руб.;

Счет на оплату № 22 от 14.03.2013, счет-фактура № 22 от 14.03.2013 за февраль 2013 года – 7 261 940,93 руб.;

Счет на оплату № 35 от 08.04.2013, счет-фактура № 35 от 08.04.2013 за март 2013 года – 8 048 921,31 руб.;

Счет на оплату № 48 от 10.05.2013, счет-фактура № 48 от 10.05.2013 за апрель 2013 года – 8 116 192,20 руб.;

Счет на оплату № 52 от 13.06.2013, счет-фактура № 52 от 13.06.2013 за май 2013 года – 5 913 393,73 руб.;

Счет на оплату № 75 от 08.07.2013, счет-фактура № 75 от 08.07.2013 за июнь 2013 года – 6 005 694,42 руб.;

Счет на оплату № 90 от 15.08.2013, счет-фактура № 92 от 15.08.2013 за июль 2013 года – 7 334 218,60 руб.;

Счет на оплату № 115 от 27.09.2013, счет-фактура № 115 от 27.09.2013 за август 2013 года – 7 913 805,19 руб.;

Счет на оплату № 213 от 18.10.2013, счет-фактура № 213 от 18.10.2013 за сентябрь 2013 года – 7 781 573,59 руб.;

Счет-фактура № 136 от 21.11.2013 за октябрь 2013 года – 10 571 757,10 руб.;

Счет на оплату № 236 от 10.12.2013 за ноябрь 2013 года – 11 033 302,44 руб.;

Счет на оплату № 250 от 18.12.2013, счет-фактура № 250 от 18.12.2013 за

декабрь 2013 года – 13 657 794,62 руб.

При выделенных лимитах бюджетных обязательств на 2013 год в размере 78 092 840,00 руб., фактическая оплата по государственному контракту № 6 от 24.01.2013 на поставку электроэнергии составила 103 761 152,40 руб., что превышает на 25 668 312,40 руб. сверх выделенных войсковой части 6790 лимитов бюджетных средств на 2013 год. При этом, дополнительных соглашений к государственному контракту № 6 от 24.01.2013 на поставку электроэнергии, либо иного решения об увеличении войсковой части 6790 лимитов на 2013 год в ходе рассмотрения дела, сторонами не представлено.

В силу ч. 4.1 ст. 9 Федерального закона № 94-ФЗ цена контракта является твердой и не может изменяться в ходе его исполнения, за исключением строго определенных случаев, предусмотренных п. 2.1 ч. 2 ст. 55, а также ч.ч. 4.2, 6, 6.2-6.4 ст. 9 Федерального закона № 94-ФЗ. Указанной нормой допускается только снижение цены контракта по соглашению сторон цена контракта, но только без изменения предусмотренных контрактом количества товаров, объема работ, услуг и иных условий исполнения контракта.

Кроме того, в соответствии с пунктом 7.1, государственный контракт вступает в силу с 1 января 2013 года и действует до 31 декабря 2013 года, несмотря на то, что он заключен 24 января 2013 года. Из чего следует, что в январе 2013 года ООО «Энергосбыт» поставляло войсковой части 6790 электроэнергию при отсутствии законных на то оснований и при отсутствии письменных соглашений, которая впоследствии была оплачена лишь после заключения государственного контракта.

Таким образом, налицо согласованные действия войсковой части 6790 и ООО «Энергосбыт» которые привели к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок хозяйствующих субъектов, что запрещено пунктом 4 статьей 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".

В соответствии пунктом 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

В силу статьи 4.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" дело о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства - со дня окончания нарушения или его обнаружения.

Поскольку государственный контракт № 6 от 24.01.2013 действовал до 31 декабря 2013 года и исполнялся до указанного срока, данное нарушение антимонопольного законодательства считается длящемся и днем окончания нарушения считается 31 декабря 2016 года. Таким образом, трехлетний срок давности возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства не истек.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст.23, ч.ч. 2-4 ст.41, ч. 1 ст. 48, ч. 1 ст.49 Федерального «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Войсковую часть 6790 и Общество с ограниченной ответственностью «Энергосбыт» нарушившими требования пункта 4 статьи 16 Федерального закона «О защите конкуренции» в части заключения соглашения (осуществления согласованных действий), которые привели к ограничению доступа на товарный рынок, в частности на рынок поставки электроэнергии.

2. В связи с тем, что нарушения имели место с 24.01.2013 г. по 31.12.2013 г., предписание об устранении нарушений пункта 4 статьи 16 Федерального закона «О защите конкуренции» не выдавать.

3. Передать материалы дела № 83-135/с должностному лицу Чеченского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по выявленным признакам административного правонарушения.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня принятия.