

Публикация документа не является официальной. Официально правовые акты публикуются в официальных печатных изданиях в соответствии с действующим законодательством.

ООО «ТК Новгородская»

173015, Великий Новгород, Нехинская д. 1А

[mail@tk.nov.ru](mailto:mail@tk.nov.ru)

Исх.№2125/02 от 29.05.18

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении

антимонопольного законодательства № А-4/18

г. Великий Новгород

Резолютивная часть решения оглашена 28 мая 2018 года

В полном объеме решение изготовлено 29 мая 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

составе:

Председатель Комиссии

П....– заместитель руководителя Управления – начальник отдела антимонопольного контроля;

Члены Комиссии

К.... – заместитель руководителя Управления - начальник отдела контроля закупок и рекламы;

И....– главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля;

П.... - главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля;

рассмотрев дело № А-4/18 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Тепловая компания «Новгородская», (далее – ООО «ТК Новгородская», Общество) (юридический адрес: 175000, Новгородская область, Батецкий район, п. Батецкий, ул. Лесная д.3а, ИНН 5301003692, ОГРН 1135321001639) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в присутствии на заседании **представителей** ООО «ТК «Новгородская»:

начальника тендерного отдела Е....,

начальника юридического отдела Д....,

ведущего юрисконсульта А....,

ведущего юрисконсульта тендерного отдела С... ,

УСТАНОВИЛА:

Управлением проведена плановая выездная проверка в отношении ООО «ТК Новгородская».

В ходе проверки установлено следующее.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными корпорациями, государственными компаниями, публично-правовыми компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере

электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

ООО «ТК Новгородская», являясь организацией, осуществляющей регулируемые виды деятельности в сфере теплоснабжения, при осуществлении закупок для собственных нужд применяет положения Закона о закупках.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положения).

В соответствии с вышеуказанной нормой разработано и утверждено решением № б/н от 29.06.2017 единственного участника ООО «ТК Новгородская» - ОАО «НордЭнерго» в лице генерального директора ОАО «НордЭнерго» Петрова В.В. (в предыдущей редакции решением № б/н от 16.01.2017 генерального директора ОАО «НордЭнерго» Васенева Г.Б.) Положение о закупках товаров, работ, услуг ООО «ТК Новгородская» (далее – Положение).

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона 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.

Таким образом, Закон о закупках не содержит развернутых положений, касающихся порядка проведения конкретных процедур закупок, и оставляет данные вопросы на усмотрение заказчика.

Между тем, в силу части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам

закупки;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Учитывая изложенное, заказчик – ООО «ТК Новгородская», применяя нормы Положения при осуществлении своей закупочной деятельности, должен исходить прежде всего из необходимости обеспечения максимального уровня открытости и эффективности процедур определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), что достигается применением преимущественно конкурентных способов закупки (конкурс, аукцион, запрос предложений) и ограничением использования способов закупок у единственного поставщика, которые должны применяться только в виде исключения и в случаях прямо предусмотренных Положением.

Однако в результате проведения проверки в действиях ООО «ТК Новгородская» установлены следующие нарушения при проведении закупок неконкурентными способами (у единственного поставщика, подрядчика исполнителя).

Пунктом 10.2 Положения определен исчерпывающий перечень случаев осуществления прямых закупок (закупок у единственного поставщика).

Так, согласно подпункту 10.2.9 пункта 10.2 Положения допускается прямая закупка индивидуально-определенного товара, работы, услуги, правообладателем которой является единственное лицо, в том числе в случае заключения договора аренды или приобретения недвижимого имущества.

Руководствуясь указанными нормами Положения ООО «ТК Новгородская» были заключены следующие договоры:

- № 96 от 31.01.2017 аренды транспортного средства без экипажа с ООО «Авитон» (ИНН 7802165433, г. Санкт-Петербург) (аренда автомобиля TOYOTA CAMRY на срок до 31.12.2017, арендная плата – 60 000 рублей в месяц; общая цена договора – 678 000 рублей);

- № 314 от 05.04.2017 аренды транспортного средства без экипажа с ООО «Северная Компания» (ИНН 7810183813, пос. Мурино Всеволожского района Ленинградской области) (аренда экскаватора-погрузчика TLB815-RM на срок до 31.12.2017, арендная плата – 90 000 рублей в месяц, общая цена договора – 1 080 000 рублей);

- № 08/2017/758 от 01.08.2017 аренды транспортного средства с АО

«НордЭнерго» (ИНН 7804348591, г. Санкт-Петербург) (аренда автомобиля AUDI A6 на срок до 31.07.2018, арендная плата – 130 000 рублей в месяц; общая цена договора – 1 560 000 рублей).

Между тем, легковые автомобили представительского класса (в том числе марок TOYOTA CAMRY и AUDI A6) и экскаваторы-погрузчики колесные (в том числе марки TEREX TLB815-RM) индивидуально-определенными товарами не являются, поскольку не обладают признаками незаменимости, уникальности, присущими только им особенностями и принадлежностью только одному правообладателю, наделенному исключительными правами по распоряжению товарами такого рода.

Фактически применительно к вышеуказанным договорам потребностью ООО «ТК Новгородская» являлось оказание услуг аренды легковых автомобилей для перевозки сотрудников руководящего звена (заместителей генерального директора) и спецтехники (экскаватора-погрузчика) для производственных нужд (погрузка-разгрузка сыпучих грузов).

Однако Положение (в том числе подпункт 10.2.9 пункта 10.2) не предоставляют возможность осуществления закупки у единственного поставщика в отношении такого предмета договора.

Кроме того, рынок аренды транспортных средств (как легковых автомобилей, так и специальной техники) является высококонкурентным с большим числом участников и не ограничивается не только географическими границами Новгородской области, но и Северо-Западного федерального округа.

Учитывая изложенное, в данном случае заказчик – ООО «ТК Новгородская» в нарушение собственного Положения вместо проведения конкурентной процедуры определения поставщика (подрядчика, исполнителя) совершил закупку неконкурентным способом (заключил прямой договор с единственным поставщиком), что противоречит части 1 статьи 2 и пунктам 2, 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Статьей 17 Закона о защите конкуренции» установлены антимонопольные требования к торгам.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Согласно части 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 Законом о закупках.

Действия ООО «ТК Новгородская» привели к недопущению конкуренции,

поскольку заказчик заключил все вышеуказанные договоры для удовлетворения собственных потребностей без проведения конкурентной процедуры (конкурса, аукциона, запроса предложений), в результате чего были нарушены права потенциальных участников закупки, не была обеспечена открытость, эффективность, состязательность при определении поставщика (подрядчика, исполнителя).

В Определении Верховного суда Российской Федерации от 24.06.2015 по делу № 307-КГ15-1408 разъяснено, что в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Таким образом, в действиях ООО «ТК Новгородская» при осуществлении вышеуказанных закупок, выразившихся в недопущении, ограничении или устранении конкуренции, а именно в заключении контракта с единственным поставщиком, подрядчиком, исполнителем без проведения конкурентной процедуры, имеются признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Согласно проведенному Управлением обзором состояния конкуренции на право заключения договоров аренды легковых автомобилей представительского класса (в том числе марок TOYOTA CAMRY и AUDI A6) и экскаватора-погрузчика колесного (в том числе марки TEREX TLB815-RM), конкуренция отсутствовала, поскольку вместо проведения конкурентной процедуры определения поставщика (подрядчика, исполнителя) ООО «ТК Новгородская» совершило закупку неконкурентным способом (заключило прямые договоры с единственным поставщиком).

Действия ООО «ТК Новгородская» привели к недопущению конкуренции, поскольку заказчик заключил вышеуказанный договор для удовлетворения собственных потребностей без проведения конкурентной процедуры (конкурса, аукциона, запроса предложений), в результате чего были нарушены права потенциальных участников закупки, не была обеспечена открытость, эффективность, состязательность при определении поставщика (подрядчика, исполнителя).

Из письменных пояснений ООО «ТК Новгородская» от 09.04.2018 исх №1090 по настоящему делу, озвученных представителями в ходе рассмотрения дела, следует, что в соответствии с пунктом 10.2.9 Положения ООО «ТК Новгородская» вправе размещать заказы у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в случаях:

- закупки индивидуально-определенного товара, работы, услуги,

правообладателем которой является единственное лицо,

- заключения договора аренды,

- приобретения недвижимого имущества.

Транспортные средства, переданные ООО «ТК Новгородская» по договорам аренды №96 от 31.01.2017, №314 от 05.04.2017, №08/2017/758 от 01.08.2017 имеют уникальные характеристики, указанные в данных договорах, соответственно они являются индивидуально-определенными вещами.

ООО «ТК Новгородская» полагает, что указанные договоры заключены ООО «ТК Новгородская» в пределах установленных Законом о закупках и в соответствии с Положением.

Однако Комиссия считает данный довод несостоятельным. По мнению Комиссии, легковые автомобили представительского класса (в том числе марок TOYOTA CAMRY и AUDI A6) и экскаваторы-погрузчики колесные (в том числе марки TEREX TLB815-RM) индивидуально-определенными товарами не являются, поскольку не обладают признаками незаменимости, уникальности, присущими только им особенностями и принадлежностью только одному правообладателю, наделенному исключительными правами по распоряжению товарами такого рода.

К тому же из письменных пояснений ООО «ТК Новгородская» от 20.04.2018 исх. № 1256, озвученных представителями в ходе рассмотрения дела, следует, что выбор транспортных средств, а также выбор правообладателя автотранспортных средств по договорам аренды №96 от 31.01.2017, №314 от 05.04.2017, №08/2017/758 от 01.08.2017 осуществлялся в соответствии с поступившими коммерческими предложениями.

Указанное опровергает довод ООО «ТК Новгородская» об индивидуальности транспортных средств, переданных ООО «ТК Новгородская» по вышеуказанным договорам аренды, и подтверждает мнение Комиссии о возможности и необходимости выбора правообладателя (поставщика) легковых автомобилей представительского класса (в том числе марок TOYOTA CAMRY и AUDI A6) и экскаватора-погрузчика колесного (в том числе марки TEREX TLB815- RM) конкурентным способом.

Согласно части 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

В соответствии с частью 2 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции заключение об обстоятельствах дела оформляется в виде отдельного документа, подписывается председателем и членами комиссии и должно

содержать: фактические и иные обстоятельства дела, установленные комиссией, в том числе обстоятельства, установленные в ходе проведенного антимонопольным органом анализа состояния конкуренции, и обстоятельства, установленные в ходе проведения проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства, а также доказательства, на которых основаны выводы комиссии об обстоятельствах дела, мотивы, по которым комиссия отвергла те или иные доказательства, приняла или отклонила приведенные в обоснование своих требований и возражений доводы лиц, участвующих в деле.

Согласно частям 4, 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции копия заключения об обстоятельствах дела направляется лицам, участвующим в деле, в течение пяти рабочих дней со дня вынесения определения об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства. При этом дата очередного рассмотрения дела не может быть назначена ранее чем через пять рабочих дней со дня направления лицам, участвующим в деле, копии заключения об обстоятельствах дела. 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.

В соответствии с вышеуказанными положениями Закона о защите конкуренции Новгородским УФАС России было изготовлено заключение об обстоятельствах дела № А-4/18 от 28.04.2018 (исх. № 1708/02 от 28.04.2018 Новгородского УФАС России) о нарушении антимонопольного законодательства, копия которого была направлена лицам, участвующим в деле.

На заседании Комиссии Новгородского УФАС России 28.05.2018 представитель ООО «ТК Новгородская» устно пояснил, что каких-либо возражений и замечаний относительно доводов, изложенных в заключении, ООО «ТК Новгородская» не имеет.

От ООО «ТК Новгородская» письменные возражения в отношении заключения также не поступали.

Исследовав материалы дела и оценив доводы ответчика, Комиссия Новгородского УФАС России приходит к следующим выводам.

Факт нарушения ООО «ТК Новгородская» требований антимонопольного законодательства при заключении договоров аренды легковых автомобилей представительского класса (в том числе марок TOYOTA CAMRY и AUDI A6) и экскаватора-погрузчика колесного (в том числе марки TEREX TLB815-RM) подтверждается материалами дела.

Руководствуясь статьей 17, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, утвержденным приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «ТК Новгородская» (ул. Нехинская, д. 1а, г. Великий Новгород, 173015) нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «ТК Новгородская» обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Председатель Комиссии

П....

Члены Комиссии

К....

И....

П.....

Решение может быть обжаловано в течение 3 месяцев со дня принятия решения. Датой изготовления решения в полном объеме считается дата его принятия