РЕШЕНИЕ

№ 05-11/20-2015

г.Улан-Удэ

Резолютивная часть решения оглашена 05 апреля 2016 года.

В полном объеме решение изготовлено 08 апреля 2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:

<…>,

Членов Комиссии:

<…>,

<…>,

<…>,

рассмотрев дело № 05-11/20-2015 по признакам нарушения ПАО «Территориальная генерирующая компания № 14» (672000, г. Чита, ул. Профсоюзная, д. 23, далее – ПАО «ТГК-14»), ООО «Байкал-Сервис» (670013, г. Улан-Удэ, ул. Ключевская, д. 74), ИП <…> (670031, г. Улан-Удэ, ул. Бабушкина, д. 32, кв. 27) части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении незаконного соглашения, которое привело к ограничению конкуренции,

в присутствии на заседании представителя ответчика ИП <…> <…> по доверенности от 07.12.2015 № 18, представителя лица, располагающего сведениями об обстоятельствах дела<…> – представителя Комитета по строительству Администрации г. Улан-Удэ по доверенности от 15.03.2016,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) поступила информация Прокуратуры Республики Бурятия (вх. от 15.07.2015 № 3906, далее – Прокуратура РБ) на действия ПАО «ТГК-14» на предмет выявления признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Из информации Прокуратуры РБ следует, что в ходе проверки соблюдения порядка подключения теплоснабжающих установок, тепловых сетей и источников тепловой энергии к системам теплоснабжения выявлены нарушения антимонопольного законодательства в деятельности ПАО «ТГК-14». ПАО «ТГК-14» созданы дискриминационные условия при заключении договоров на выполнение работ по подключению (технологическому присоединению) объектов капитального

строительства ООО «Бест Плюс», ИП <…> к находящимся в законном владении данной организации тепловым сетям, источникам тепловой энергии. В течение 2013-2014 гг. ПАО «ТГК-14» при проведении открытых запросов предложений для определения подрядных организаций в целях выполнения своих обязательств по договорам о подключении к сетям инженерно-технического (теплового) обеспечения объектов капитального строительства в закупочную документацию внесены требования к участникам запроса предложений о наличии опыта работы не менее 12 месяцев, а также наличие опыта работы по предмету закупки (работа на объектах энергетической отрасли: ТЭС, тепловые сети, котельные, а также наличие опыта работы со структурными подразделениями ОАО «РЖД»), чем создана возможность устранить конкуренцию на данном товарном рынке; на участников закупочной деятельности наложены ограничения, не соответствующие достижению целей таких действий. По результатам проведенных запросов предложений ПАО «ТГК-14» заключены следующие договоры подряда:

- от 02.06.2014 № УУЭК-2005-14 с ООО «Байкал-Сервис» на выполнение работ по ул. Мокрова г. Улан-Удэ;

- от 03.06.2014 № УУЭК-2066-14 с ООО «Байкал-Сервис» на выполнение работ в п. Сокол г. Улан-Удэ;

В течение 2013 года между ПАО «ТГК-14» и <…> заключено устное соглашение о самостоятельном выполнении последней, в нарушение Правил подключения к системам теплоснабжения, утвержденных постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 № 307, работ по подключению (технологическому присоединению) теплопотребляющих установок индивидуального предпринимателя по ул. Мокрова, в п. Сокол г. Улан-Удэ к тепловым сетям и источникам тепловой энергии ПАО «ТГК-14» до совершения официальной сделки 19.02.2014 (договоры № АУ-35-14 в отношении магазина в п. Сокол г. Улан-Удэ, № АУ-306-14 в отношении магазина по ул. Мокрова, 48 г. Улан-Удэ).

Во исполнение названного недопустимого соглашения ИП <…> в 2013 году собственными силами произвела указанные работы, в связи с чем, последующее заключение договоров с ПАО «ТГК-14», равно как и проведение закупочной деятельности последним, носило исключительно формальный и предопределенный характер, что привело к ограничению конкуренции на данном товарном рынке.

В адрес Бурятского УФАС России 16.10.2015 (вх. № 5654) поступила жалоба ООО «ТехЭнергоМонтаж» на действия ПАО «ТГК-14», ООО «Байкал-Сервис» и ООО «Байкалагропром» в части заключения недопустимого соглашения, которое приводит к ограничению конкуренции.

ООО «ТехЭнергоМонтаж» письмом от 21.10.2015 № 05-11/4322 приглашено на рассмотрение дела № 05-11/20-2015 для решения вопроса о привлечении общества к участию в настоящем деле в качестве заявителя.

На заседании Комиссии 29.10.2015 генеральный директор ООО «ТехЭнергоМонтаж» озвучил доводы заявления, а именно во всех закупках (извещения №№ 3.112, 3.95, 2.75, 3.69, 3.46, 3.100, 3.99) проводимых ПАО «ТГК-14» начиная с 2014 года победителями признавались ООО «Байкал-Сервис», либо ООО «Байкалагропром». Если при вскрытии конвертов обнаруживалось отсутствие заявок вышеуказанных организаций, то объявлялась переторжка.

Ценовые заявки ООО «Байкал-Сервис» и ООО «Байкалагропром» всегда равны начальной (максимальной) цене договора. Кроме того, ПАО «ТГК-14» ввело в закупочную документацию необоснованные требования для участников – в 2014 году наличие свидетельства НАКС аттестации технологии сварки, в 2015 году наличие уставного капитала размером не менее 2 000 000 рублей.

Представитель ИП <…> ходатайствовал о рассмотрении заявления ООО «ТехЭнергоМонтаж» отдельно, так как заявленные доводы не относятся к обстоятельствам дела № 05-11/20-2015.

Определением от 29.10.2015 Комиссией принято решение не приобщать заявление ООО «ТехЭнергоМонтаж» к рассмотрению дела № 05-11/20-2015.

На заседании Комиссии 07.12.2015 представитель ИП <…> пояснил, что при строительстве торговых центров в г. Улан-Удэ по ул. Мокрова и в п. Сокол в мае 2013 года от ПАО «ТГК-14» были получены 27.05.2013 предварительные технические условия, на основании которых ИП <…> произвела работы по строительству теплосетей за свой счет. <…> устное соглашение о самостоятельном строительстве теплосетей было заключено с ПАО «ТГК-14» в лице <…> и <…>. В последующем ПАО «ТГК-14» провело открытые запросы предложений для определения подрядной организации в целях выполнения своих обязательств по договорам о подключении к сетям инженерно-технического (теплового) обеспечения объектов капитального строительства объектов по ул. Мокрова г. Улан-Удэ и п. Сокол г. Улан-Удэ.

Представитель ПАО «ТГК-14» пояснил, что 04.04.2013 ИП <…> обратилась в ПАО «ТГК-14» (ранее ОАО) с заявлением о подключении магазина в п. Сокол к тепловым сетям. После установления РСТ РБ платы за подключение ИП <…> были выданы условия о подключении от 26.12.2013. 19.02.2014 между ПАО «ТГК-14» и ИП <…> заключен договор № АУ-305-14 о подключении к сетям инженерно-технического (теплового) обеспечения объекта капитального строительства (магазин в п. Сокол). В период с 20.03.2014 по 15.04.2014 ПАО «ТГК-14» проведены закупочные процедуры (открытый запрос предложений) по выбору подрядной организации. 03.06.2014 по результатам закупки между ПАО «ТГК-14» и ООО «Байкал-Сервис» заключен договор подряда № УУЭК-2066-14. 11.06.2014 в результате исполнения данного договора между сторонами подписан Акт № 1 о приемке выполненных работ за июнь 2014 года. 25.07.2014 сотрудниками ПАО «ТГК-14» проведено обследование магазина в п. Сокол, о чем составлен Акт обследования № 334/с, подписанный представителем ИП<…>.

19.04.2013 ИП <…> обратилась в ПАО «ТГК-14» с заявлением о подключении магазина по ул. Мокрова д. 48 к тепловым сетям. После установления РСТ РБ платы за подключение ИП <…> были выданы условия о подключении от 26.12.2013. 19.02.2014 между ПАО «ТГК-14» и ИП <…> заключен договор № АУ-306-14 о подключении к сетям инженерно-технического (теплового) обеспечения объекта капитального строительства (магазин по ул. Мокрова д. 48). В период с 20.03.2014 по 15.04.2014 ПАО «ТГК-14» проведены закупочные процедуры (открытый запрос предложений) по выбору подрядной организации. 02.06.2014 по результатам закупки между ПАО «ТГК-14» и ООО «Байкал-Сервис» заключен договор подряда № УУЭК-2005-14. 09.06.2014 в результате исполнения данного договора между сторонами подписан Акт № 1 о приемке выполненных работ за июнь 2014 года. 11.06.2014 в результате исполнения данного договора между сторонами подписан

Акт № 2 о приемке выполненных работ за июнь 2014 года. 24.07.2014 сотрудниками ПАО «ТГК-14» проведено обследование магазина по ул. Мокрова д. 48, о чем составлен Акт обследования № 2830, подписанный представителем ИП <…>.

Представители ПАО «ТГК-14» пояснили, что при проведении вышеуказанных работ ООО «Байкал-Сервис» сотрудники ПАО «ТГК-14» для проверки на объекты по ул. Мокрова г. Улан-Удэ и п. Сокол г. Улан-Удэ не выезжали, ход работ по строительству и реконструкции тепловых сетей не проверялся. Был проверен только конечный результат путем выборочного вскрытия трассы на обозрение представителей ПАО «ТГК-14».

Определением от 01.12.2015 Республиканская служба государственного строительного надзора привлечена к участию в рассмотрении дела № 05-11/20-2015 в качестве лица, располагающего сведениями. На заседании Комиссии 21.12.2015 представитель Республиканской службы государственного строительного и жилищного надзора (далее – Госстройжилнадзор) пояснила, что в реестре Госстройжилнадзора сведения по реконструкции тепловых сетей, необходимых для осуществления подключения магазинов по ул. Мокрова г. Улан-Удэ и в п. Сокол г. Улан-Удэ отсутствуют. Региональный государственный строительный надзор на указанных объектах капитального строительства не осуществлялся.

На заседании Комиссии 21.12.2015 представитель ИП<…> представил копию договора подряда от 17.07.2013 № б/н, на основании которого ИП <…> и гр. <…> (бригадир) заключили договор о выполнении последним («со своей бригадой»):

- работ по подключению к тепловым сетям объекта Магазин, расположенный по адресу: г. Улан-Удэ, ул. Мокрова, 48;

- работ по подключению к тепловым сетям объекта Магазин, расположенный по адресу: п. Сокол в Советском районе г. Улан-Удэ.

Срок выполнения работ с 17.07.2013 до 15.12.2013.

В доказательство оплаты по договору подряда представлены 3 копии расходных кассовых ордеров на общую сумму 2 900 000 (два миллиона девятьсот тысяч) рублей; копии платежных поручений в доказательство, что материалы для реконструкции (строительства) тепловых сетей куплены ИП <…> июне, августе, сентябре, ноябре 2013 года.

Представитель ИП <…> пояснил, что работы по подключению к тепловым сетям магазинов по ул. Мокрова г. Улан-Удэ и в п. Сокол г. Улан-Удэ выполнялись на основании выданных ОАО «ТГК-14» предварительных технических условий от 27.05.2013 №№ 1193, 1194 (копии представлены). Магазины были открыты в декабре 2013 года, тепло на объектах присутствовало. На вопрос представителя Прокуратуры РБ о том, кто из должностных лиц ПАО «ТГК-14» участвовал в соглашении, представитель ИП <…> пояснил, что договоренность была достигнута посредством телефонного разговора <…> с <…> и <…>.

Представители ПАО «ТГК-14» пояснили, что теплоснабжение объектов по ул. Мокрова г. Улан-Удэ и в п. Сокол г. Улан-Удэ осуществлялось с августа 2014 года (по данным, которые имеются в ПАО «ТГК-14»).

ПАО «ТГК-14» не оспаривает выдачу 27.05.2013 документа, по которому, со слов представителя ИП <…> велись работы, это не предварительные технические условия, информация выдается для определения возможности подключения и установления тарифа на подключение.

Представители ПАО «ТГК-14» заявили ходатайство о привлечении <…> в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах дела.

Определением от 21.12.2015 <…> привлечен к участию в рассмотрении дела № 05-11/20-2015 в качестве лица, располагающего сведениями. На заседание Комиссии 26.01.2016 <…> не явился, пояснений не представил.

Представитель ПАО «ТГК-14» на вопрос представителя Прокуратуры РБ о том, кто именно в ПАО «ТГК-14» занимался выяснением вопроса о возможности подключения магазинов по ул. Мокрова г. Улан-Удэ и в п. Сокол г. Улан-Удэ, проводил обследование местности пояснила, что этим занимается проектно-конструкторская группа, непосредственно ее руководитель <…>.

Представитель Прокуратуры РБ заявил ходатайство о привлечении <…> в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах дела.

Определением от 21.12.2015 <…> – руководитель проектно-конструкторской службы филиала «Улан-Удэнского энергетического комплекса» привлечена к участию в рассмотрении дела № 05-11/20-2015 в качестве лица, располагающего сведениями. На заседании Комиссии 26.01.2016 <…> пояснила, что на основании технического задания с приложением архитектурной съемки на разработку проекта тепловых сетей объектов Магазин по ул. Мокрова 48 и Магазин в п. Сокол г. Улан-Удэ разработан проект. Разработка осуществлялась в холодный период времени после 20 февраля 2014 года. Зимой выезд на место не осуществляется, так как трасса, как правило, находится под снегом. На сегодняшний день существуют все средства для того, чтобы запроектировать сеть не выходя из кабинета: теплогидравлическая программа «Зулу комплекс», подгруженная съемка, архитектурно-топографический комплекс в масштабе 1/500, посадка объектов.

Прокуратура Республики Бурятия представила на заседание Комиссии 26.01.2016 следующие документы:

- Разрешение на строительство Магазина товаров повседневного спроса «Абсолют» в п. Сокол Советского района г. Улан-Удэ, выданное Комитетом по строительству Администрации г. Улан-Удэ от 04.07.2013;

- Акт приемки застройщиком законченного строительством объекта капитального строительства от подрядчика от 27.11.2013, согласованный с стороны ОАО «ТГК-14» <…>;

- Разрешение на ввод объекта Магазина товаров повседневного спроса «Абсолют» в п. Сокол Советского района г. Улан-Удэ в эксплуатацию, выданное Комитетом по строительству Администрации г. Улан-Удэ от 02.12.2013.

Также Прокуратурой РБ представлены медиа-материалы, а именно распечатки с

интернет-сайтов о том, что 13 декабря 2013 года в п. Сокол был открыт Магазин «Абсолют» и в канун Нового 2014 года открыт Магазин по ул. Мокрова г. Улан-Удэ.

Вышеуказанные документы и материалы подтверждают, что объекты Магазин по ул. Мокрова г. Улан-Удэ и Магазин в п. Сокол г. Улан-Удэ введены в эксплуатация в декабре 2013 года и проведение в апреле 2014 года ПАО «ТГК-14» закупочных процедур на подключение объектов Магазин по ул. Мокрова г. Улан-Удэ, Магазин в п. Сокол г. Улан-Удэ к системе теплоснабжения для нужд филиала ОАО «ТГК-14» «Улан-Удэнский энергетический комплекс» и выбор победителя ООО «Байкал-Сервис» было нецелесообразным и притворным. Дальнейшее поведение ИП<…>, ПАО «ТГК-14», ООО «Байкал-сервис» по продолжению действий осуществления закупки, выбора победителя, заключения договоров, исполнения работ по подключению к тепловым сетям объектов, оплаты по договорам являются подтверждением заключенного незаконного соглашения.

Представители ПАО «ТГК-14» на заседании Комиссии пояснили, что не отрицают факт открытия Магазинов в 2013 году, документы представленные Прокуратурой РБ являются только подтверждением ввода в эксплуатацию самих объектов Магазинов, а не тепловых сетей. Высказали предположение, что Магазины могли отапливаться тепловыми пушками, либо собственной котельной.

Представитель ООО «Байкал-Сервис» на заседании Комиссии 25.02.2016 пояснила, что общество подавало заявки на участие в закупках по проведению подрядных работ – Магазины в п. Сокол г. Улан-Удэ и ул. Мокрова г. Улан-Удэ. По результатам закупок ООО «Байкал-Сервис» получило право на проведение подрядных работ по указанным закупкам. Между ООО «Байкал-Сервис» и ПАО «ТГК-14» были заключены договоры подряда: 02.06.2014 – ул. Мокрова г. Улан-Удэ, 03.06.2014 – п. Сокол г. Улан-Удэ. На момент проведения закупок ООО «Байкал-Сервис» осуществлены выезды на объекты и установлено, что все работы по подключению объектов к системе теплоснабжения уже выполнены ИП <…> ООО «Байкал-Сервис» и ИП <…> 05.06.2014 заключили договор субподряда, по которому ИП <…> принимает на себя обязательства выполнить работы по подключению объектов Магазин, расположенный по адресу п. Сокол г. Улан-Удэ, Магазин, расположенный по адресу ул. Мокрова, 48 г. Улан-Удэ к системе теплоснабжения для нужд филиала ОАО «ТГК-14» «Улан-Удэнский энергетический комплекс» в объеме и цене, определенных сметной документацией. 09.06.2015, 11.06.2014 по обоим объектам подписаны с ПАО «ТГК-14» акты приемки выполненных работ. Представитель ООО «Байкал-Сервис» пояснила: «Вообще, очень многие подрядчики так работают, поскольку после разыгрывания торгов проходят очень долгие процедуры по заключению договора и работы проводятся ООО «Байкал-Сервис» заранее. Из практики следует, что когда наше общество участвует в закупках, мы имеем в наличии сметную документацию, по которой готовимся, прежде чем приступить к работам. Когда закупки по подключению вышеуказанных объектов разыгрывались, мы выезжали на объекты, даже начали закупать материалы, когда выяснилось, что все работы произведены ИП <…> была договоренность, что мы заключаем договор субподряда».

Представитель ИП <…> пояснил, что фактические работы по подключению были выполнены в 2013 году.

Комитет по строительству Администрации г. Улан-Удэ на запрос Бурятского УФАС России пояснил, что Комитетом по строительству в соответствии со статьей 51

Градостроительного кодекса РФ 04.07.2013 ИП <…> выдано разрешение на строительство № RU04302000-117. В представленной проектной документации в разделе «Сводный план инженерных сетей» указано подключение к сетям теплоснабжения. Процедура ввода объектов капитального строительства в эксплуатацию регламентируется статьей 55 Градостроительного кодекса РФ, а также административным регламентом, утвержденным Постановлением Администрации г. Улан-Удэ от 14.01.2016 № 5.

В соответствии с частью 1 статьи 55 Градостроительного кодекса РФ разрешение на ввод объекта в эксплуатацию представляет собой документ, который удостоверяет выполнение строительства, реконструкции объекта капитального строительства в полном объеме в соответствии с разрешением на строительство, соответствие построенного, реконструированного объекта капитального строительства градостроительному плану земельного участка или в случае строительства, реконструкции линейного объекта проекту планировки территории и проекту межевания территории, а также проектной документации.

Представители ПАО «ТГК-14» пояснили, что разрешение на ввод объекта в эксплуатацию выдается на объект капитального строительства, а не на тепловую сеть. Тепловая сеть – это уже самостоятельный объект. По окончании строительства или реконструкции тепловой сети подписывается акт о подключении. Акт о готовности объекта капитального строительства к подключению к тепловым сетям по ул. Мокрова г. Улан-Удэ подписан 29.07.2014, в п. Сокол г. Улан-Удэ 01.08.2014.

Представитель ПАО «ТГК-14» на заседании Комиссии 22.03.2016 пояснила, что из представленных в дело № 05-11/20-2015 документов следует, что у подрядчика ООО «Байкал-Сервис» имелся субподрядчик, осуществляющий строительство теплосетей ИП<…>. Участниками незаконного соглашения являются ООО «Байкал-Сервис» и ИП<…>, но не ПАО «ТГК-14». ПАО «ТГК-14» на момент проведения запросов предложений не было известно о наличии на объектах уже готовых тепловых сетей, но если бы данный факт был известен ПАО «ТГК-14», то общество не проводило бы закупочные процедуры.

Комиссия, рассмотрев дело в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, исследовав доказательства по делу о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к следующим выводам.

На основании Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» проведен анализ рынка услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту тепловых сетей в г. Улан-Удэ в 2013, 2014 гг., 1 полугодии 2015г.

Временные границы определены как период 2013, 2014 гг., 1 полугодие 2015 г. Продуктовыми границами рынка являются услуги по строительству, реконструкции, капитальному ремонту тепловых сетей. Географические границы рынка услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту тепловых сетей определены границами г. Улан-Удэ.

В результате проведения анализа рынка антимонопольным органом на рынке услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту тепловых сетей в г. Улан-Удэ выявлены порядка 20 предприятий, выполнявших в исследованный временной

период указанные работы. Эти предприятия способны (обеспечены материально-техническими и кадровыми ресурсами) и заинтересованы в выполнении строительных работ на тепловых сетях, часть из них: ООО «ТехЭнергоМонтаж», ООО «Унистрой», ООО «СМП-10», ООО «Изол-Д», ООО «ДОМ 2000» неоднократно являлись участниками закупок ПАО «ТГК-14».

Рынок услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту тепловых сетей в 2013 г. относился к рынку с умеренным уровнем концентрации, в 2014 г., 1 полугодии 2015 г. относится к рынку высококонцентрированному, с неразвитой конкуренцией.

Представитель ИП <…> представил 21.03.2016 (вх. № 1341) пояснения из которых следует, что ИП<…>. 27.05.2013 от ПАО «ТГК-14» была получена предварительная информация для проектирования (предварительные технические условия) на подключение объектов к сетям теплоснабжения. Согласно предварительных технических условий для присоединения объектов необходимо было провести строительство и перекладку участка теплосетей по ул. Мокрова г. Улан-Удэ и перекладку участка теплосетей в п. Сокол г. Улан-Удэ.

По договоренности с ПАО «ТГК-14» ИП <…> до заключения договоров на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения объектов капитального строительства и проведения торгов, самостоятельно летом 2013 года и за свой счет провела строительные работы по прокладке и перекладке сетей теплоснабжения по ул. Мокрова г. Улан-Удэ, в п. Сокол г. Улан-Удэ на общую суму 5 776 551,62 руб. с условием, что после проведения ПАО «ТГК-14» торгов, заключения договора подряда с ООО «Байкал-Сервис», последний произведет возврат денежных средств в вышеуказанном размере.

Вышеназванные строительные работы были проведены бригадой <…> летом 2013 года на основании договора от 17.07.2014 заключенного с ИП<…>. Работы были проведены на основании выданной ПАО «ТГК-14» информации для проектирования.

Представитель ООО «Байкал-Сервис» на заседании Комиссии 01.03.2016 подтвердил, что работы по прокладке и перекладке сетей теплоснабжения ООО «Байкал-Сервис» не проводило, все работы были выполнены ИП <…> до заключения между ПАО «ТГК-14» и ООО «Байкал-Сервис» договоров подряда.

В феврале 2014 года между ИП <…> и ПАО «ТГК-14» были заключены договоры на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения объектов капитального строительства. Стоимость данных договоров по двум объектам составила 8 950 610,08 руб. Открытый запрос предложений по подключению вышеназванных объектов были назначены на апрель 2014 года. Договор подряда по результатам закупок был заключен ПАО «ТГК-14» с ООО «Байкал-Сервис» 02.06.2014 и 03.06.2014 соответственно.

По договорам на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения ИП <…> оплатила стоимость подключения, в том числе за проведение строительных работ по прокладке и перекладке сетей по ул. Мокрова г. Улан-Удэ, в п. Сокол г. Улан-Удэ. После выполнения всех формальностей и получения денежных средств от ПАО «ТГК-14» по договорам подряда, ООО «Байкал-Сервис» должно было перечислить ИП <…> денежные средства в размере выполненных работ и затраченных материалов, а именно 5 776 551,62 руб. на основании заключенного с

ИП <…> договора субподряда и подписанных на указанную сумму актов выполненных работ и справок стоимости работ. Из указанной суммы ООО «Байкал-Сервис» оплатило 2 000 000 руб.

Разрешение на строительство Магазина оптовой торговли «Абсолют» по ул. Мокрова, 48 в Октябрьском районе г. Улан-Удэ выдано Комитетом по строительству Администрации г. Улан-Удэ 20.12.2013. Разрешение на строительство Магазина товаров повседневного спроса «Абсолют» в п. Сокол Советского района г. Улан-Удэ выдано Комитетом по строительству Администрации г. Улан-Удэ 04.06.2013.

Комитет по строительству Администрации г. Улан-Удэ на запрос Бурятского УФАС России пояснил, что на момент выдачи разрешения на ввод в эксплуатацию здания магазина в п. Сокол застройщиком, в соответствии с частью 7 статьи 51 Градостроительного кодекса РФ, к заявлению приложены документы о соответствии построенного объекта капитального строительства техническим условиям на присоединение к сетям теплоснабжения от 27.11.2013, в том числе схема, отображающая расположение построенного объекта капитального строительства с расположением сетей инженерно-технического обеспечения в границах земельного участка от 04.11.2013. Здание магазина введено в эксплуатацию 02.12.2013. Предоставление вышеуказанных документов подтверждает фактическое присоединение к сетям теплоснабжения на момент выдачи разрешения на ввод в эксплуатацию. Сети теплоснабжения построены и заведены на объект капитального строительства до 04.11.2013, что подтверждается схемой, отображающей расположение построенных объектов капитального строительства с сетями инженерно-технического обеспечения, зарегистрированной в Комитете по архитектуре, градостроительству и землеустройству Администрации г. Улан-Удэ.

По объекту, расположенному по ул. Мокрова, предоставлена схема, отображающая расположение построенного объекта капитального строительства с расположением сетей инженерно-технического обеспечения от 11.10.2013. Сети теплоснабжения построены и заведены на объект капитального строительства до 11.10.2013, что подтверждается схемой, отображающей расположение построенных объектов капитального строительства с сетями инженерно-технического обеспечения, зарегистрированной в Комитете по архитектуре, градостроительству и землеустройству Администрации г. Улан-Удэ.

Комитет по архитектуре, градостроительству и землеустройству Администрации г. Улан-Удэ, ИП <...> на запросы Бурятского УФАС России, в порядке статьи 25 Закона о защите конкуренции, направили архитектурную съемку объектов Магазинов товаров повседневного спроса «Абсолют» в п. Сокол Советского района г. Улан-Удэ, по ул. Мокрова Октябрьского района г. Улан-Удэ из которой следует:

1. Магазин товаров повседневного спроса «Абсолют» в п. Сокол Советского района г. Улан-Удэ:

- по состоянию на январь 2013 г. сети теплоснабжения проходят по участку, Магазина нет;

- по состоянию до ноября 2013 сети теплоснабжения проходят по участку, Магазина нет;

- по состоянию на 01.11.2013 имеется Магазин «Абсолют», произведен вынос сети теплоснабжения;

- по состоянию на апрель 2014 съемка идентична состоянию на 01.11.2013.

2. Магазин товаров повседневного спроса «Абсолют» по ул. Мокрова Октябрьского района г. Улан-Удэ:

- по состоянию на январь 2013 г. имеется еще не реконструированный объект, от тепловой камеры ТК 13.21.11 (точки подключения) до объекта сети теплоснабжения отсутствуют;

- по состоянию до октября 2013 г. имеется еще не реконструированный объект, от тепловой камеры ТК 13.21.11 (точки подключения) до объекта сети теплоснабжения отсутствуют;

- по состоянию на 11.10.2013 имеется Магазин «Абсолют» от тепловой камеры ТК 13.21.11 (точки подключения) построены и заведены в Магазин сети теплоснабжения;

- по состоянию на апрель 2014 съемка идентична состоянию на 11.10.2013.

Вместе с тем, ПАО «ТГК-14» 20.03.2014 объявило о проведении открытых запросов предложений:

1. На подключение объекта «Магазин, расположенный по адресу ул. Мокрова, 48, г. Улан-Удэ» к системе теплоснабжения для нужд филиала ОАО «ТГК-14» «Улан-Удэнский энергетический комплекс» (начальная (максимальная) цена договора 3 405 000 руб. (без НДС), далее – 1 запрос предложений);
2. На подключение объекта «Магазин, расположенный по адресу п. Сокол, г. Улан-Удэ» к системе теплоснабжения для нужд филиала ОАО «ТГК-14» «Улан-Удэнский энергетический комплекс» (начальная (максимальная) цена договора 2 000 000 руб. (без НДС), далее – 2 запрос предложений).

В соответствии с протоколом вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом запросом предложений от 01.04.2015, на 1 запрос предложений представлена одна заявка ООО «Байкал-Сервис» с предложением 3 955 570,04 руб. (с НДС). На основании выписки из протокола заседания Центральной закупочной комиссии ОАО «ТГК-14» от 15.04.2015 принято решение по выбору потенциального исполнителя работ по 1 запросу предложений ООО «Байкал-Сервис» на сумму 3 955 570,4 руб. Между ОАО «ТГК-14» и ООО «Байкал-Сервис» 02.06.2014 заключен договор подряда № УУЭК-2005-14. Предметом вышеназванного договора являются работы по техническому перевооружению участка тепловой сети от ЦТП 44-2 до ТК 13-21-11 и строительству тепловой сети от точки подключения ТК 13.21.11 до границы земельного участка объекта «Магазин, расположений по ул. Мокрова, 48 г. Улан-Удэ». Сумма договора 3 955 570,04 руб., в том числе НДС 18% - 603 392,04 руб.

В соответствии с протоколом вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом запросом предложений от 01.04.2015, на 2 запрос предложений представлена одна заявка ООО «Байкал-Сервис» с предложением 2 269 667,46 руб. (с НДС). На основании выписки из протокола заседания Центральной закупочной комиссии ОАО «ТГК-14» от 15.04.2015 принято решение по выбору

потенциального исполнителя работ по 2 запросу предложений ООО «Байкал-Сервис» на сумму 2 269 668,46 руб. Между ОАО «ТГК-14» и ООО «Байкал-Сервис» 03.06.2014 заключен договор подряда № УУЭК-2066-14. Предметом вышеназванного договора являются работы по техническому перевооружению участка тепловой сети от ТК-13с до ТК-13с-1, с 2Дс100, Ду50, Ду30 на 2Ду159, Ду80, Ду50, находящейся на границе земельного участка для подключения к теплоснабжению объекта «Магазин, расположенный по адресу пос. Сокол в Советском районе г. Улан-Удэ». Сумма договора 2 269 667,46 руб., в том числе НДС 18% - 346 220,46 руб.

В соответствии с условиями договора аренды от 04.06.2012 № 02/12/АИК-02, заключенного между МУ «Комитет по управлению имуществом и землепользованию г. Улан-Удэ» и ПАО «ТГК-14», ПАО «ТГК-14» получило во временное владение и пользование имущественный комплекс объектов теплоснабжения г. Улан-Удэ, в том числе в целях подключения к системе теплоснабжения потребителей. Использование имущества по целевому назначению осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении), Правилами определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения и Правилами подключения к системам теплоснабжения. ПАО «ТГК-14» обязано обеспечивать бесперебойное и качественное оказание услуг, надежность теплоснабжения, энергетическую эффективность теплоснабжения.

В соответствии с частью 7 статьи 22 Закона о теплоснабжении для предотвращения бездоговорного потребления (в том числе связанного с самовольным подключением к тепловым сетям) теплоснабжающая организация обязана проверять основания потребления тепловой энергии (один раз в квартал).

Следовательно, ПАО «ТГК-14» обязано располагать информацией о подключении объектов капитального строительства к сетям теплоснабжения, находящимся во владении на правах аренды, в том числе Магазинов товаров повседневного спроса «Абсолют» в п. Сокол Советского района г. Улан-Удэ, по ул. Мокрова Октябрьского района г. Улан-Удэ.

Вышеназванные факты свидетельствуют о том, что ПАО «ТГК-14» проводило запрос предложений на подключение к системе теплоснабжения уже подключенных объектов, что подтверждает наличие незаконного соглашения между ПАО «ТГК-14», ООО «Байкал-Сервис» и ИП <...>, которое имеет своим результатом ограничение конкуренции на рынке услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту тепловых сетей в г. Улан-Удэ.

Заключение от 28.03.2016 об обстоятельствах дела № 05-11/20-2015 направлено сторонам. ПАО «ТГК-14» 05.04.2015 (вх. № 1618) представило в адрес Бурятского УФАС России пояснения в ответ на заключение об обстоятельствах дела № 05-11/20-2015 из которых следует:

- В соответствии с пунктом 41 Постановления Правительства РФ от 16.04.2012 № 307 ПАО «ТГК-14» имело право на осуществление контроля за выполнением Заявителем мероприятий по подключению, только после выполнения ИП <...> условий подключения и выдаче ПАО «ТГК-14» ИП <...> разрешения на подключение объекта к системе теплоснабжения. Однако, в материалах дела отсутствует какое-либо подтверждение о получении ИП <...> от ПАО «ТГК-14» разрешений на подключение к

системам теплоснабжения до декабря 2013 года, момента открытия данных магазинов. Кроме того, пункт 41 находится в разделе IV Постановления Правительства РФ от 16.04.2012 № 307 «Порядок исполнения договора о подключении».

- Представленная Комитетом по архитектуре, градостроительству и землеустройству Администрации г. Улан-Удэ и ИП <...> архитектурная съемка объектов подключения, так же не подтверждает того, что ПАО «ТГК-14» знало или могло знать о выполнении ИП Шагдаровой мероприятий по подключению собственными силами. Разработка проекта тепловых сетей к объектам подключения происходила без выезда на место, с использованием теплогидравлического программного обеспечения «Зулу комплекс» с подгруженной, имеющейся у ПАО «ТГК-14», архитектурной съемкой. В рамках указанной архитектурной съемки у ПАО «ТГк-14» отсутствовала информация о проведенных каких-либо мероприятиях на указанных участках тепловых сетей. Данный довод подтверждается пояснениями представителя Комитета по строительству Администрации г. Улан-Удэ о том, что при выдаче разрешения на ввод объекта в эксплуатацию, представителями комитета не проверяется наличие присоединения, либо подключения объекта капитального строительства к инженерным сетям.

- Представленная Прокуратурой РБ информация (распечатки медиа-материалов) не подтверждает тот факт, что ПАО «ТГК-14» знало или могло знать о том, что ИП <...> в 2013 году выполнены работы по подключению объектов к системе теплоснабжения ПАО «ТГК-14».

- Из представленных письменных пояснений ООО «Байкал-Сервис», договора субподряда от 05.06.2014 и устных пояснений представителя ООО «Байкал-Сервис» следует, что после проведенных закупочных процедур (15.04.2014) ООО «Байкал-Сервис» начало подготовку к проведению указанных работ по подключению, однако в тот промежуток времени к ним обратилась ИП <...> с предложением провести данные работы самостоятельно. Представителем ООО «Байкал-Сервис» было указано на то, что при проведении обследования указанных тепловых сетей и земельных участков специалистами подрядчика перед началом проведения работ (после 15.04.2014) было установлено, что на тот момент никаких работ ни кем произведено не было. Таким образом, заключение об обстоятельствах дела № 05-11/20-2015 не содержит в себе достаточных доказательств, подтверждающих факт и событие совершения ПАО «ТГК-14» правонарушения.

Комиссия Бурятского УФАС России оценила представленные пояснения на заключение ПАО «ТГК-14» и пришла к следующим выводам.

При утверждении схемы теплоснабжения г. Улан-Удэ на период до 2028 года, решение об определении единой теплоснабжающей организации, содержащееся в разделе 8 Схемы, принято Администрацией г. Улан-Удэ в соответствии с Правилами организации теплоснабжения, утвержденными постановлением Правительства РФ от 08.08.2012 № 808, предписывающими организацию единых теплоснабжающих организаций (ЕТО).

В соответствии с требованиями к схемам теплоснабжения, порядку их разработки, утвержденными постановлением Правительства РФ от 22.02.2012 № 154, до

вынесения решения об определении ПАО «ТГК-14» единой теплоснабжающей организацией осуществлена процедура проверки соответствия единой теплоснабжающей организации критериям, установленным этими Правилами.

В эксплуатации ПАО «ТГК-14» находятся 90% магистральных тепловых сетей и более 80% тепловых мощностей теплоисточников г. Улан-Удэ, на основании установленных критериев определения единой теплоснабжающей организации, в качестве единой теплоснабжающей организации города Улан-Удэ утверждено ПАО «ТГК-14».

ПАО «ТГК-14» для обеспечения качественного и бесперебойного снабжения населения тепловой энергией обязано следить за состоянием сетей и вовремя выявлять факты бездоговорного потребления тепловой энергии. ПАО «ТГК-14» ссылается на то, что общество не знало и не могло знать о том, что ИП <...> произвела фактическое подключение Магазинов по ул. Мокрова г. Улан-Удэ, в п. Сокол г. Улан-Удэ к сетям теплоснабжения. В соответствии с частью 7 статьи 22 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» теплоснабжающие организации и теплосетевые организации обязаны проводить в зоне расположения принадлежащих им тепловых сетей или источников тепловой энергии проверки наличия у лиц, потребляющих тепловую энергию, теплоноситель, оснований для потребления тепловой энергии, теплоносителя в целях выявления бездоговорного потребления. Следовательно, ПАО «ТГК-14» обязано было знать, что объекты ИП <...> - Магазины по ул. Мокрова г. Улан-Удэ, в п. Сокол г. Улан-Удэ подключены к системе теплоснабжения до 11.10.2013 и до 01.11.2013 соответственно.

Комитет по строительству Администрации г. Улан-Удэ в рамках рассмотрения дела пояснил (вх. № 1340 от 21.03.2016), что сети теплоснабжения построены и заведены на объекты капитального строительства Магазин по ул. Мокрова г. Улан-Удэ до 11.10.2013, а в Магазин п. Сокол г. Улан-Удэ до 04.11.2013., что подтверждается схемами, отображающими расположение построенных объектов капитального строительства с сетями инженерно-технического обеспечения.

Тот факт, что ПАО «ТГК-14» разрабатывало проект тепловых сетей к объектам подключения без выезда на место с использованием программного обеспечения с подгруженной не актуализированной архитектурной съемкой не свидетельствует, что ПАО «ТГК-14» не могло знать о состоявшемся подключении к сетям теплоснабжения, а напротив указывает на то, что обязано было располагать этой информацией.

Также представленные Прокуратурой РБ медиа-материалы (распечатки с интернет-сайтов о том, что 13 декабря 2013 года в п. Сокол был открыт Магазин «Абсолют» и в канун Нового 2014 года открыт Магазин по ул. Мокрова г. Улан-Удэ) подтверждают то, что ПАО «ТГК-14», по крайней мере, могло располагать информацией о состоявшемся подключении Магазинов к сетям теплоснабжения.

Пояснения ООО «Байкал-Сервис», описанные в определении об отложении дела от 25.02.2016 и в заключении об обстоятельствах дела, полностью соответствуют пояснениям представителя ООО «Байкал-Сервис» данным на заседании Комиссии 25.02.2016 под аудиозапись. В соответствии с частью 3 статьи 45.1 Закона о защите конкуренции в качестве доказательств по делу о нарушении антимонопольного законодательства допускаются письменные доказательства и

вещественные доказательства, пояснения лиц, участвующих в деле, пояснения лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, заключения экспертов, аудио- и видеозаписи, иные документы и материалы.

По результатам закупок между ПАО «ТГК-14» и ООО «Байкал-Сервис» заключены договоры подряда по Магазину в п. Сокол г. Улан-Удэ 03.06.2014, по Магазину по ул. Мокрова г. Улан-Удэ 02.06.2014. Через 7 дней 11.06.2014 между сторонами подписан акт о приемке выполненных работ по Магазину в п. Сокол г. Улан-Удэ, через 6 дней 09.06.2014 между сторонами подписан акт о приемке выполненных работ по Магазину по ул. Мокрова г. Улан-Удэ. Указанные обстоятельства также подтверждают притворность всех действий сторон соглашения.

Кроме того, наличие соглашения подтверждает и тот факт, что с момента заключения договоров подряда ПАО «ТГК-14» не осуществляло контроль за проведением ООО «Байкал-Сервис» работ.

Комиссия критически оценивает довод ПАО «ТГК-14», что «теплоснабжение объектов по ул. Мокрова г. Улан-Удэ и в п. Сокол г. Улан-Удэ осуществлялось с августа 2014 года (по данным, которые имеются в ПАО «ТГК-14»)» поскольку отопительный сезон в г. Улан-Удэ начинается, как правило, с 20 сентября.

При этом не имеет значение, знало ли ПАО «ТГК-14» о самостоятельном строительстве ИП <...> тепловой сети или нет, поскольку в силу требований Закона о теплоснабжении теплоснабжающая организация обязана выявлять такие факты.

В тоже время наличие в Комитете по архитектуре, градостроительству и землеустройству Администрации г. Улан-Удэ архитектурной съемки объектов Магазинов товаров повседневного спроса «Абсолют» в п. Сокол Советского района г. Улан-Удэ, по ул. Мокрова Октябрьского района г. Улан-Удэ объективно позволяло ПАО «ТГК-14» использовать указанную съемку при проектировании тепловой сети.

В соответствии с частью 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 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

К таким соглашениям могут быть отнесены, в частности, соглашения поименованные в законе, так и иные соглашения.

Согласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции 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.

Содержание приведенных норм Закона о защите конкуренции не свидетельствует, что для выявления признаков запрещенного частью 4 статьи 11 Закона соглашения необходимо установление общей правовой цели участников соглашения, объединение их усилий и их деятельности для достижения такой цели, наличие общей политики на рынке и согласованности действий.

В результате заключения и выполнения условий соглашения его участники: ПАО «ТГК-14», ООО «Байкал-Сервис», ИП <...> достигли целей незаконного соглашения, а именно:

- для ИП <...> – это быстрый ввод в эксплуатацию Магазинов по ул. Мокрова г. Улан-Удэ, в п. Сокол г. Улан-Удэ;

- для ПАО «ТГК-14» получение денежных средств от ИП <...> в размере 8 950 610,08 руб. за подключение к сетям инженерно-технического обеспечения объектов капитального строительства, что на 3 174 058,46 руб. больше стоимости фактически понесенных ИП <...> затрат, следовательно, ПАО «ТГК-14» получило незаконный доход в размере 3 174 058,46 руб.;

- для ООО «Байкал-Сервис» получение денежных средств от ПАО «ТГК-14» в размере 6 225 237,50 руб. по договорам на подключение к сетям теплоснабжения объектов капитального строительства, что на 448 685,88 руб. больше стоимости фактически понесенных ИП <...> затрат, следовательно, ООО «Байкал-Сервис» получило незаконный доход в размере 448 685,88 руб.

Комиссией Бурятского УФАС России установлено, что ПАО «ТГК-14», ООО «Байкал-Сервис», ИП <...> на рынке услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту тепловых сетей в г. Улан-Удэ в 2013, 2014 гг., 1 полугодии 2015г. достигли соглашения, которое подпадает под понятие соглашения данного в статье 4 Закона о защите конкуренции.

Вышеназванные факты свидетельствуют о том, что ПАО «ТГК-14» проводило запрос предложений на подключение к системе теплоснабжения уже подключенных объектов, что подтверждает наличие незаконного соглашения между ПАО «ТГК-14», ООО «Байкал-Сервис» и ИП <...>, которое имеет своим результатом ограничение конкуренции на рынке услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту тепловых сетей в г. Улан-Удэ.

Таким образом, соглашение, достигнутое ПАО «ТГК-14», ООО «Байкал-Сервис» и ИП <...> до проведения запроса предложений на подключение объектов капитального строительства к системе теплоснабжения ограничило участие в нем иных хозяйствующих субъектов, оказывающих услуги на рынке услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту тепловых сетей в г. Улан-Удэ.

Поскольку незаконное соглашение реализовано ПАО «ТГК-14», ООО «Байкал-

Сервис» и ИП <...> основания для выдачи предписания отсутствуют.

Решение Комиссии Бурятского УФАС России вынесено в результате полного выяснения обстоятельств дела на основании письменных доказательства, пояснений лиц, участвующих в деле, пояснений лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах дела, в соответствии с нормами Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ПАО «ТГК-14», ООО «Байкал-Сервис» и ИП <...>, выразившиеся в заключении незаконного соглашения, которое привело к ограничению конкуренции на рынке услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту тепловых сетей в г. Улан-Удэ нарушением части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.
2. Оснований для прекращения рассмотрения дела не имеется.
3. Оснований для выдачи предписания не имеется.
4. Направить настоящее решение Комиссии уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.32. КоАП РФ.

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии <…>

<…>

<…>

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.