РЕШЕНИЕ

по делу № 02-01-20-18-11

Резолютивная часть решения объявлена 30.06.2011 года г. Новосибирск

В полном объеме решение изготовлено 01.07.2011 года

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

Ельчанинов А.А. - заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Даниленко Г.Н. - начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

Пронина Н.В. – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

рассмотрев дело № 02-01-20-18-11 от 26.05.2011 г. по признакам нарушения ОАО «РЖД» в лице филиала – Западно-Сибирской железной дороги пункта 11 части 1 статьи 18 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступила жалоба ОАО «Государственная страховая компания «Югория» (Страховая компания Югория), в которой сообщается следующее.

Открытое акционерное общество «Российские железные дороги» в лице филиала – Западно-Сибирской железной дороги провело конкурс № 19к/РКЗ на право заключения договора оказания услуг по страхованию гражданской ответственности за причинение вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц и окружающей природной среде в случае аварий на опасных производственных объектах структурных подразделений, расположенных на полигоне Западно-Сибирской железной дороги- филиала ОАО «РЖД».

Извещение и конкурсная документация были размещены 24.02.2011 на официальном сайте ОАО «Российские железные дороги» (tender.rzd.ru) и официальном сайте Западно-Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» (www.rzd.ru) в разделе «Бизнес-Информация» (подраздел «открытые аукционы»). Извещение о проведении конкурса было также опубликовано в газетах «Советская Сибирь», «Кузбасс», «Красное Знамя», «Вечерний Барнаул» 22.02.2011 и в газете «Вечерний Омск» 23.02.2011.

ОАО «РЖД» согласно Федеральному закону от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О

естественных монополиях» относится к субъектам естественной монополии. В соответствии со статьей 18 Федерального закона «О защите конкуренции» в числе прочих лиц субъекты естественных монополий должны осуществлять отбор финансовых организаций путем проведения открытого конкурса в соответствии с положениями Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее ФЗ №94-ФЗ).

ОАО «РЖД» в лице филиала – Западно-Сибирской железной дороги должно было разместить извещение о проведении открытого конкурса помимо вышеуказанных сайтов на официальном сайте www.zakupki.gov.ru. Данная обязанность ОАО «РЖД» не исполнена, в результате чего было нарушено право Страховой компании Югория, как заинтересованного лица в конкурсе на подачу заявки, так как о проведении данного конкурса стало известно позднее, когда сроки на подачу заявки были уже пропущены.

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России ОАО «РЖД» в лице филиала Западно-Сибирской железной дороги сообщило следующее.

ОАО «РЖД» относится к субъекту естественной монополии и не является ни бюджетополучателем, ни государственным и муниципальным заказчиком. Федеральным законом от 06.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» не установлены средства массовой информации (печатное издание и сайт сети «Интернет»), обязательные для размещения информации о проведении субъектами естественных монополий открытых конкурсов/аукционов.

Таким образом, субъекты естественной монополии вправе самостоятельно определить средство массовой информации, в котором будет публиковаться информация о проводимых процедурах размещения заказов. Так, извещения о проведении торгов и конкурсная документация размещаются ОАО «РЖД» на своем официальном сайте (www.rzd.ru). Положения статьи 18 Федерального закона от 26.04.2006 « 135-ФЗ «О защите конкуренции» не свидетельствует о включении субъектов естественных монополий в круг лиц, являющихся государственными и муниципальными заказчиками, установленными статьей 4 ФЗ №94-ФЗ, а лишь устанавливают, что субъекты естественной монополий должны осуществлять отбор финансовых организаций для оказания финансовых услуг из исчерпывающего перечня путем проведения открытого аукциона в соответствии с положениями данного закона. Исходя из вышеизложенного, у ОАО «РЖД» отсутствует обязанность размещения информации о проводимом конкурсе на официальном сайте РФ в системе Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд - www.zakupki.gov.ru.

Новосибирским УФАС России установлены следующие обстоятельства.

Статья 18 ФЗ от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» регламентирует особенности отбора финансовых организаций субъектами естественных монополий. Частью 1 указанной статьи установлено, что субъекты естественных монополий осуществляют отбор финансовых организаций путем проведения открытого конкурса или открытого аукциона в соответствии с положениями

федерального закона на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд для оказания ряда финансовых услуг, в том числе услуг страхования ответственности.

Таким образом, ОАО «РЖД» в лице филиала – Западно - Сибирской железной дороги как субъект естественной монополии, оказывающий услуги в сфере железнодорожных перевозок в соответствии с названной статьей 18 ФЗ № 135-ФЗ «О защите конкуренции» обязано проводить отбор страховщиков, предоставляющих услуги по страхованию гражданской ответственности за причинение вреда жизни, здоровью, имуществу других лиц и окружающей природной среде в случае аварий на опасных производственных объектах структурных подразделений, расположенных на полигоне Западно-Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД», путем проведения открытого конкурса или открытого аукциона в соответствии с положениями Федерального закона № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 г.

Указанная норма не включает субъекты естественных монополий в круг лиц, являющихся государственными и муниципальными заказчиками, установленными статьей 4 ФЗ № 94-ФЗ, а лишь устанавливает, что субъекты естественной монополии должны осуществлять отбор финансовых организаций для оказания услуг из исчерпывающего перечня путем проведения открытого конкурса или открытого аукциона в соответствии с положениями данного закона.

Согласно части 1 статьи 21 ФЗ №94-ФЗ извещение о проведении открытого конкурса размещается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией на официальном сайте не менее чем за тридцать дней до вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе.

Часть 1 статьи 16 ФЗ №94-ФЗ предусматривает, что с 1 января 2011 года официальным сайтом Российской Федерации в сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, оказание услуг и выполнение работ является www.zakupki.gov.ru.

ОАО «РЖД» в лице филиала – Западно-Сибирской железной дороги в ответ на запрос Новосибирского УФАС России подтвердило, что не размещало информацию об открытом конкурсе на официальном сайте www.zakupki.gov.ru., информация об открытом конкурсе на право заключения договора оказания услуг по страхованию гражданской ответственности за причинение вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц и окружающей природной среде в случае аварий на опасных производственных объектах структурных подразделений, расположенных на полигоне Западно-Сибирской железной дороги-филиала ОАО «РЖД» размещалась только на сайтах www.tender.rzd.ru и www.rzd.ru.

Таким образом, ОАО «РЖД» в лице филиала – Западно-Сибирской железной дороги как субъект естественной монополии, в соответствии со статьей 18 ФЗ № 135-ФЗ «О защите конкуренции» обязано проводить отбор страховщиков, предоставляющих услуги страховой ответственности, в соответствии с положениями Федерального закона № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных

нужд» от 21.07.2005 г, в том числе и публиковать информацию о проводимых аукционах на официальном сайте о размещении заказов на поставки товаров, оказание услуг и выполнение работ -www.zakupki.gov.ru.

Согласно части 2 статьи 18 ФЗ № 135-ФЗ «О защите конкуренции» нарушение положений части 1 данной статьи является основанием для признания судом соответствующих сделок или торгов недействительными, в том числе по иску антимонопольного органа.

На основании изложенного было возбуждено дело № 02-01-20-18-11 от 26.05.2011 в отношении ОАО «РЖД» в лице филиала – Западно-Сибирской железной дороги по признакам нарушения пункта 11 части 1 статьи 18 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» при отборе финансовой организации для оказания услуг по страхованию гражданской ответственности за причинение вреда жизни, здоровью, имуществу других лиц и окружающей природной среде в случае аварий на опасных производственных объектах структурных подразделений, расположенных на полигоне Западно-Сибирской железной дороги..

В ответ на определение № 02-01-20-18-11 ОАО «РЖД» в лице филиала – Западно-Сибирской железной дороги поддержало ранее представленные объяснения по факту выбора финансовой организации для оказания услуг по страхованию гражданской ответственности за причинение вреда жизни, здоровью, имуществу других лиц и окружающей природной среде в случае аварий на опасных производственных объектах структурных подразделений, расположенных на полигоне Западно-Сибирской железной дороги. А также представило на рассмотрение дела разъяснения Федеральной антимонопольной службы от 22.02.2007 г. «Разъяснения по вопросам применения части 1 статьи 18 Федерального закона «О защите конкуренции», в котором сказано, что «печатное издание и сайт в сети «Интернет» для опубликования субъектами естественных монополий сведений, предусмотренных статьями 16, 21,23,24,28 Закона о размещении заказов, при проведении в соответствии со статьей 18 Закона о защите конкуренции открытого конкурса/аукциона не определены <…> субъекты естественной монополии <...> вправе самостоятельно установить средство массовой информации, в котором будут публиковаться такие извещения».

Изучив материалы дела № 02-01-20-18-10 от 26.05.2011 в отношении ОАО «РЖД» в лице филиала – Западно-Сибирской железной дороги в полном объеме, Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

В соответствии с Письмом Министерства экономического развития РФ № 26339-ЛА/Д22 и Федерального Казначейства № 42-7.4-05/10.0-890 от 31 декабря 2010 года «О начале функционирования с 01.01.2011 общероссийского официального сайта» с 1 января 2011 функционирует единый официальный сайт Российской Федерации в сети Интернет, расположенный по адресу www.zakupki.gov.ru, на котором должна размещаться информация, предусмотренная Федеральным законом от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд". Иные сайты в сети Интернет и печатные издания по усмотрению заказчиков, уполномоченных органов, специализированных организаций могут использоваться в качестве вспомогательных источников распространения информации о размещении заказов, не заменяя размещение информации на Официальном сайте.

Новосибирским УФАС России письмом от 09.06.2011 №02-3471 направлено обращение в ФАС России с просьбой дать правовую оценку разъяснениям по основным вопросам применения части 1 статьи 18 Федерального закона "О защите конкуренции" от 22.02.2007, размещенным на сайте www.fas.gov.ru, поскольку официальный сайт Российской Федерации в сети "Интернет" для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ был определен после опубликования ФАС России разъяснений по основным вопросам применения части 1 статьи 18 Федерального закона "О защите конкуренции"» от 22.02.2007.

ФАС России письмом от 16.06.2011 № ИА/22828 сообщило, что, учитывая положения части 1 статьи 18 Федерального закона «О защите конкурнции» части 1 статьи 21, части 1 статьи 23 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» извещения о проведении открытых конкурсов субъекты естественных монополий должны размещать на официальном смайте российской Федерации в сети «Интернет», указанном в части 1 статьи 16 Федерального закона № 94-ФЗ.

В связи с изложенным, 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 действия ОАО «РЖД» в лице филиала – Западно-Сибирской железной дороги, выразившиеся в не размещении информации о проведении открытого конкурса на право заключения договора оказания услуг по страхованию гражданской ответственности за причинение вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц и окружающей природной среде в случае аварий на опасных производственных объектах структурных подразделений, расположенных на полигоне Западно-Сибирской железной дороги- филиала ОАО «РЖД» на официальном сайте Российской Федерации в сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, оказание услуг и выполнение работ (www.zakupki.gov.ru), нарушающими п.11 ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26.07.2006 г.

2. Управлению Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области обратиться с иском в суд о расторжении договора страхования № 22/11 ОПО гражданской ответственности организаций, эксплуатирующих опасные производственные объекты, за причинение вреда жизни, здоровью или имуществу третьих лиц и окружающей природной среде в результате аварии на опасном производственном объекте, заключенного ОАО «РЖД» в лице филиала – Западно-Сибирской железной дороги с ОАО «Страховое общество ЖАСО» по результатам открытого конкурса право заключения договора оказания услуг по страхованию гражданской ответственности за причинение вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц и окружающей природной среде в случае аварий на опасных производственных объектах структурных подразделений, расположенных на полигоне Западно-Сибирской железной дороги- филиала ОАО «РЖД».

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

отсутствуют.

Председатель Комиссии А.А. Ельчанинов

Члены Комиссии Г.Н. Даниленко

Н.В. Пронина

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.