

207/2015-109204(2)

АРБИТРАЖНЫЙ СУД КРАСНОЯРСКОГО КРАЯ

ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Р Е Ш Е Н И Е

02 июня 2015 года

Дело № А33-3568/2015

Красноярск

Резолютивная часть решения объявлена 26 мая 2015 года.

В полном объеме решение изготовлено 02 июня 2015 года.

Арбитражный суд Красноярского края в составе судьи Раздобреевой И.А. , рассмотрев в су-дебном заседании дело по заявлению государственного предприятия Красноярского края «Центр транспортной логистики» (ИНН 2466083888, ОГРН 1022402650050),

акционерного общества «Красноярская региональная энергетическая компания» (ИНН 2460087269, ОГРН 1152468001773)

к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю о признании недействительным решения от 18.11.2014 по делу № 200-11-14, при участии:

от государственного предприятия Красноярского края «Центр транспортной логистики»: Бельской Я.В. на основании доверенности от 02.03.2015;

от акционерного общества «Красноярская региональная энергетическая компания»: Алиевой Е.В. на основании доверенности от 26.01.2015;

от ответчика: Капсудина Е.В. на основании доверенности от 12.01.2015 № 7, при ведении протокола, аудиозаписи судебного заседания секретарем судебного заседания Суриковой А.В.,

установил:

государственное предприятие Красноярского края «Центр транспортной логистики» (далее – ГП КК «Центр транспортной логистики», предприятие) обратилось в Арбитражный суд Красноярского края с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю (далее – ответчик, антимонопольный орган) о признании незаконным и отмене решения по делу № 200-11-14 от 18.11.2014.

Заявление принято к производству суда. Определением от 02.03.2015 возбуждено производст-во по делу № А33-3568/2015.

Акционерное общество «Красноярская региональная энергетическая компания» (далее – АО «КРЭК», общество) обратилось в Арбитражный суд Красноярского края с заявлением к Управе-нию Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю о признании недействитель-ным решения от 18.11.2014 по делу № 200-11-14.

Заявление принято к производству суда. Определением от 21.04.2015 возбуждено производст-во по делу № А33-7494/2015.

Определением суда от 28.04.2015 дела № № А33-3568/2015 и № А33-7494/2015 объединены в одно производство (№ А33-3568/2015) для их совместного рассмотрения.

В судебном заседании представители заявителей требования поддержали на основании дово-дов, изложенных в заявлениях.

Ответчик против заявленных требований возражал на основании доводов, изложенных в письменном отзыве на заявление.

А33-3568/2015

2

При рассмотрении дела установлены следующие, имеющие значение для

рассмотрения спора, обстоятельства. В ходе проведения антимонопольным органом выездной плановой проверки ГП КК «Центр транспортной логистики» (приказ от 31.01.2014 № 49) на предмет соблюдения последним требований антимонопольного законодательства, установлено, что 15.11.2012 между ГП КК «Центр транспортной логистики» и ООО «КРЭК» без проведения публичных процедур, в соответствии с подпунктом 2 пункта 22.2 Положения о закупках товаров, работ, услуг, утвержденного приказом ГП КК «Центр транспортной логистики» № 2 от 31.01.2014, заключен договор подряда № 07/12, согласно которому ООО «КРЭК» обязуется с привлечением кредитных ресурсов выполнить работы по строительству объекта капитального строительства: «ПС 110 кВ Город, ЛЭП 110 кВ Узловая-Город» 1 этап ПС 110 кВ Город» за плату в размере 675 775 800 рублей. По данному факту приказом Красноярского УФАС России от 17.07.2014 № 359 по признакам нарушения ГП КК «Центр транспортной логистики» и ООО «КРЭК» части 4 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции», возбуждено дело № 200-11-14. Установив при рассмотрении дела № 200-11-14 обстоятельства, свидетельствующие о наличии/достижении между ГП КК «Центр транспортной логистики» и ООО «КРЭК» соглашения, которое привело к ограничению конкуренции на товарном рынке выполнения общестроительных работ, комиссия антимонопольного органа решением от 18.11.2014 по делу № 200-11-14 признала ГП КК «Центр транспортной логистики» и ООО «КРЭК» нарушившими часть 4 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции».

Полагая, что указанное выше решение не соответствует действующему законодательству и нарушает права и интересы заявителей в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, ГП КК «Центр транспортной логистики» и АО «КРЭК» обратились в арбитражный суд с рассматриваемыми заявлениями.

Исследовав представленные доказательства, оценив доводы лиц, участвующих в деле, арбитражный суд пришел к следующим выводам.

В соответствии со статьей 123 Конституции Российской Федерации, статьями 7, 8, 9 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации,

судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон. Согласно статье 65 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается, как на основание своих требований и возражений.

В соответствии с частью 4 статьи 200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельных положений, оспариваемых решений и действий (бездействия) и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие), а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт, решение и действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Согласно части 5 статьи 200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации обязанность доказывания соответствия оспариваемого ненормативного правового акта закону или иному нормативному правовому акту, законности принятия оспариваемого решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), наличия у органа или лица надлежащих полномочий на

принятие оспариваемого акта, решения, совершение оспариваемых действий (бездействия), а также обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого акта, решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), возлагается на орган или лицо, которые приняли акт, решение или совершили действия (бездействие).

В силу части 2 статьи 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации для признания оспариваемого ненормативного правового акта (действий, бездействия) недействительным необходимо наличие одновременно двух условий - несоответствие его закону или иным

А33-3568/2015

3

нормативным правовым актам и нарушение им прав и охраняемых законом интересов субъектов в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

При этом, исходя из правил распределения бремени доказывания, установленных статьями 65, 198, 200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, обязанность доказывания факта нарушения своих прав и законных интересов возлагается на заявителя.

С учетом положений Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ, Постановления Правительства Российской Федерации от 07.04.2004 № 189 «Вопросы Федеральной антимонопольной службы», Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331, суд приходит к выводу о наличии у Красноярского УФАС России соответствующих полномочий на принятия оспариваемого ненормативного правового акта - решения от 18.11.2014 по делу № 200-11-14; существенных процессуальных нарушений при рассмотрении дела антимонопольным органом не допущено. Указанное обстоятельство заявителями не оспаривается.

Из содержания оспариваемого решения следует, что ГП КК «Центр транспортной логистики» и АО «КРЭК» признаны нарушившими часть 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в части достижении соглашения, которое привело к ограничению доступа хозяйствующим субъектам на рынок выполнения общестроительных работ для нужд ГП КК «Центр транспортной логистики».

В соответствии с вышеуказанной нормой 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. Заявители, оспаривая решение антимонопольного органа, указали на то, что заключение между ними договора подряда от 15.11.2012 № 07/12, в соответствии с которым ООО «КРЭК» (подрядчик) обязуется с привлечением кредитных ресурсов выполнить для ГП КК «Центр транспортной логистики» (заказчик) работы по строительству объекта капитального строительства: «ПС 110 кВ Город, ЛЭП 110 кВ Узловая-Город» 1 этап ПС 110 кВ Город» за плату в размере 675 775 800 рублей, не создало препятствий доступу на рынок другим хозяйствующим субъектам, поскольку данный договор был заключен сторонами в соответствии с Положением о закупках товаров, работ, услуг (утвержденным приказом ГП КК «Центр транспортной логистики» № 2 от 31.01.2014), разработанным предприятием во исполнение требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», не признанным незаконным.

Исследовав и оценив представленные в материалы дела доказательства в соответствии со статьей 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд пришел к выводу о доказанности антимонопольным органом законности и обоснованности вынесенного им оспариваемого ненормативного правового акта на основании следующего.

С 01 января 2012 года вступил в силу Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ, Закон о закупках), регулирующий вопросы закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, распространяющий свое действие, в том числе и на ГП КК «Центр транспортной логистики».

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона № 223-ФЗ целями его регулирования являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона (заказчиков), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

A33-3568/2015

4

В силу статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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. Как установлено судом, ГП КК «Центр транспортной логистики» зарегистрировано 20.03.2000 инспекцией Министерства Российской Федерации по налогам и сборам по Центральному району г. Красноярска за основным государственным регистрационным номером 1022402650050. Согласно Уставу предприятия, основными его видами деятельности (по кодам ОКВЭД) являются: аренда машин и оборудования без оператора, прокат бытовых изделий и предметов личного пользования; аренда прочих сухопутных транспортных средств и оборудования; аренда железнодорожного транспорта и оборудования. В соответствии со свидетельством о государственной регистрации юридических лиц в Единый государственный реестр юридических лиц 13.05.2004 внесена запись о государственной регистрации ООО «КРЭК» в качестве юридического лица за основным государственным регистрационным номером 1042402949434. Единственным учредителем ООО «КРЭК» стало ГП КК «Центр транспортной

логистики».

Из изложенного следует, что ООО «КРЭК» являлось дочерним обществом ГП КК «Центр транспортной логистики», в связи с чем, в силу пункта 2 части 2 статьи 1 Закона о закупках, требования названного закона распространяются также и на общество. Согласно Уставу ООО «КРЭК», утвержденному решением единственного участника ООО «КРЭК» от 05.12.2013, последнее является коммерческой организацией, юридическим лицом, создано без ограничения срока. Целью создания ООО «КРЭК» является извлечение прибыли путем осуществления коммерческой деятельности в установленном порядке, как на территории Российской Федерации, так и за ее пределами (пункт 2.1 Устава).

Предметом деятельности ООО «КРЭК» является производство электроэнергии; передача электроэнергии; распределение электроэнергии; деятельность по поставке (продаже) электрической и тепловой энергии и т.д.

22.01.2015 деятельность ООО «КРЭК» прекращена путем реорганизации в форме преобразования в АО «КРЭК», о чем в Единый государственный реестр юридических лиц внесена соответствующая запись (ГРН 2152468056739).

Согласно статье 2 Закона № 223-ФЗ 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, является положение о закупке.

Указанное положение разрабатывается лицом, производящим закупки, и утверждается органом управления этого лица, учредителями (участниками) и другими лицами, указанными в части 3 статьи 2 Закона о закупках. Судом установлено, что приказом ГП КК «Центр транспортной логистики» № 2 от 31.01.2014 утверждено Положение о закупках товаров, работ, услуг (далее - Положение). Указанное Положение не распространяется на отношения, связанные с: 1) куплей-продажей ценных бумаг и валютных ценностей; приобретением заказчиком биржевых товаров на товарной

А33-3568/2015

5

бирже; закупки товаров, работ, услуг в соответствии с международным договором Российской Федерации, если таким договором предусмотрен иной порядок определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) таких товаров, работ, услуг; осуществление заказчиком отбора аудиторской организации для проведения обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности Заказчика в соответствии с Федеральным законом от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» (пункт 2.2). Пунктом 3.2 Положения определено, что положение является документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, и содержит требования к порядку подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения. Согласно пункту 5.1 Положения приобретение продукции осуществляется заказчиком следующими способами: 1) конкурс: открытый конкурс: двухэтапный, с квалификационным отбором, с переторжкой; закрытый конкурс; 2) аукцион: открытый аукцион: двухэтапный, с квалификационным отбором; закрытый аукцион; 3) запрос предложений: открытый запрос предложений: двухэтапный; с квалификационным отбором; с переторжкой; закрытый запрос предложений; 4) запрос цен: открытый запрос цен: двухэтапный; с квалификационным отбором; с переторжкой; закрытый запрос предложений; 5) конкурентные переговоры: с квалификационным отбором; с переторжкой; 6) прямой поиск; 7) закупка у

единственного поставщика, подрядчика, исполнителя. Под прямым договором, согласно пункту 22.1 Положения, понимается договор на поставку продукции, заключенный с конкретным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) без проведения конкурентных процедур и рассмотрения конкурентных предложений. Закупка по прямому договору может осуществляться в случае: 1) когда договор на поставку продукции заключается по итогам участия заказчика в конкурсах, аукционах и других процедурах, организованных продавцом продукции; 2) в рамках деятельности заказчика, когда такой договор заключается с дочерним или зависимым обществом заказчика; 3) приобретения следующей продукции: периодические издания, услуги по заправке автомобилей заказчика на АЗС, сувенирная продукция, полиграфические услуги (пункт 22.2) Из содержания указанного Положения следует, что оно предусматривает возможность заключения прямого (без проведения конкурентных процедур) договора с дочерним или зависимым обществом заказчика. Вместе с тем, такая форма (способ) закупки противоречит принципам, установленным частью 1 статьи 3 Закона о закупках, поскольку является дискриминационным, имеет результатом необоснованное ограничение конкуренции по отношению к участникам закупки. Суд соглашается с выводом ответчика о том, что наличие в Положении о закупках условия о заключении договора на поставку продукции с конкретным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) без проведения конкурентных процедур и рассмотрения конкурентных предложений, позволяет осуществить размещение заказа у единственного поставщика практически по всем потребностям ГП КК «Центр транспортной логистики» и создает возможность для последнего привлечь ООО «КРЭК» для выполнения работ без проведения торгов, что в свою очередь приводит к ограничению конкуренции, поскольку общество получает необоснованные преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, что нарушает принцип самостоятельности и состязательности хозяйствующих субъектов, участвующих в конкурентной борьбе на товарных рынках. Заявители не назвали суду исключительных обстоятельств, которые бы свидетельствовали о возможности заключения договора только с дочерним обществом, как, например, наличие исключительных прав в отношении закупаемых товаров (работ, услуг), возможности поставки товаров (работ, услуг) только субъектом естественной монополии, в случаях, когда поставщик является единственным поставщиком, покупателем, подрядчиком в данном регионе и т.п. При отсутствии таких исключительных обстоятельств заключение заявителями договора подряда от 15.11.2012 № 07/12 без проведения закупочных процедур свидетельствует об ограничении доступа на товарный рынок других субъектов хозяйственной деятельности и приводит к ограничению конкуренции. Ссылка заявителей на то, что соответствующие закупочные процедуры проводились ООО А33-3568/2015

6

«КРЭК» в целях исполнения договора подряда с ГП КК «Центр транспортной логистики», несостоятельна, так как возможность проведения закупочных процедур подрядчиком при заключении им договоров субподряда не исключает обязанности заказчика по соблюдению требований Закона о закупках и антимонопольного законодательства.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, суд считает, что антимонопольный орган обоснованно пришел к выводу о нарушении ГП КК «Центр транспортной логистики» и ООО «КРЭК» требований части 4 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции». Оспариваемое решение соответствует действующему законодательству, прав и законных интересов заявителей в сфере

предпринимательской и экономической деятельности не нарушает. Иное ГП КК «Центр транс-портной логистики» и АО «КРЭК» не доказано.

В соответствии с частью 3 статьи 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, в случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный право-вой акт, решения и действия (бездействие) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и не нарушают права и законные интересы заявителя, суд принимает решение об отказе в удовлетворении заявленного требования.

Руководствуясь статьями 167 – 170, 176, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражный суд Красноярского края РЕШИЛ:

Отказать в удовлетворении заявлений Государственного предприятия Красноярского края «Центр транспортной логистики», акционерного общества «Красноярская региональная энергетическая компания» о признании недействительным решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю от 18.11.2014 по делу № 200-11-14.

Проверено на соответствие Федеральному закону «О защите конкуренции».

Настоящее решение может быть обжаловано в течение месяца после его принятия путем подачи апелляционной жалобы в Третий арбитражный апелляционный суд. Апелляционная жалоба подается через Арбитражный суд Красноярского края.

Судья

И.А. Раздобреева