

РЕШЕНИЕ

г. Пенза

Резолютивная часть решения объявлена «18» сентября 2014 года.

В полном объеме решение изготовлено «02» октября 2014 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

<...>,

при участии: со стороны МУП по очистке города:

- <...>;

со стороны ООО Комбинат по очистке «Новая Волна»:

- <...>;

со стороны ООО «Фауна»:

- <...>;

со стороны ФКУ ИК-8 УФСИН России по Пензенской области:

- <...>;

ООО «Дакар» надлежащим образом уведомлено о времени и месте рассмотрения дела, представители на заседание Комиссии не явились.

рассмотрев дело № 2-03/28-2014 по признакам нарушения МУП по очистке города (ИНН 583703711, ОГРН 1025801438563, г. Пенза, ул. Индустриальная, 38) части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

установила:

Из отдела контроля закупок, органов власти и рекламы Пензенского УФАС России были переданы материалы дела № 3-09/12-2014, возбужденного по заявлению Общества с ограниченной ответственностью «Комбинат по очистке «Новая волна» (г. Пенза). В ходе рассмотрения данного дела были выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства Муниципальным унитарным предприятием по очистке города (ИНН 583703711, ОГРН 1025801438563, г. Пенза, ул. Индустриальная, 38), связанные со снижением цены контракта до цены ниже сложившейся себестоимости на аукционе № 0355100000913000025 на размещение заказа на оказание услуг по вывозу жидких бытовых отходов с территории ФКУ ИК-8 УФСИН России по Пензенской области в 2014 году.

Приказом Пензенского УФАС России от 04.08.2014г. № 176 в отношении МУП по очистке города возбуждено дело № 2-03/28-2014 по признакам нарушения части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

Определением от 18.08.2013г. дело № 2-03/28-2013 о нарушении антимонопольного законодательства назначено к рассмотрению на 02.09.2014г.

На заседании Комиссии представители ООО Комбинат по очистке «Новая волна» поддержали доводы, изложенные в письменных пояснениях, указали, что МУП по очистке города снижая цену контракта ниже установленной Постановлением Администрации города Пензы, нарушает действующее законодательство. Кроме того, МУП по очистке города, снижая цену контракта на аукционе ниже себестоимости, действовало с целью вытеснения конкурентов. Указанные действия в последствии могли привести к повышению цены на данный вид услуг (вывоз ЖБО) на товарном рынке в результате вынужденного ухода с рынка конкурентов МУП по очистке города. Также указали, что ООО Комбинат по очистке «Новая волна» в ходе проводимого аукциона действовало добросовестно, снижая цену контракта, подавая ценовое предложение не ниже плановой себестоимости на оказание услуг по вывозу ЖБО с территории ФКУ ИК-8 УФСИН России по Пензенской области в 2014 году, которая составляла на тот момент 115 руб. за 1 куб.м.

Представители Ответчика не согласились с тем, что в действиях МУП по очистке города содержится состав нарушения части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции. Пояснили, что изначально МУП по очистке города была составлена калькуляция себестоимости оказания услуг на 2014 год конкретно для нужд ФКУ ИК-8 УФСИН России по Пензенской области (с учетом объема ЖБО согласно извещению на проведение указанного открытого аукциона). Кроме того, в целях исполнения контракта планировалось приобрести новое транспортное средство по договору лизинга, которое использовалось бы исключительно на оказание услуг по вывозу ЖБО с территории ФКУ ИК-8 УФСИН России по Пензенской области в 2014 году. Плановая себестоимость составила 114,65 руб./куб.м. без учета утидизации. Данный показатель позволил МУП по очистке города снизить начальную цену контракта до 115,92 руб./куб.м.

Представители ФКУ ИК-8 УФСИН России по Пензенской области пояснили, что контракт, заключенный по итогам вышеуказанного конкурса с МУП по очистке города, исполняется в соответствии с графиком ежедневного откачивания, претензий к исполнителю по качеству оказываемых услуг не имеется.

Представители ООО «Фауна» пояснили, что, принимая участие в вышеуказанном аукционе, Общество планировало выйти на рынок данных услуг. Предварительно была составлена калькуляция себестоимости и определена минимальная цена, по которой ООО «Фауна» имела возможность заключить контракт на оказание услуг по вывозу ЖБО с территории ФКУ ИК-8 УФСИН России по Пензенской области в 2014 году. Она составила 120 руб./куб.м. С целью оказания услуг по вывозу ЖБО был заключен договор на утилизацию ЖБО с МУП по очистке города. В результате снижения цены контракта на вышеуказанном аукционе до цены ниже 120 руб./куб.м. не имели возможности подать ценовое предложение.

В связи с необходимостью получения дополнительных сведений рассмотрение дела № 2-03/28-2014 было отложено до 18.09.2014.

До заседания Комиссии от МУП по очистке города поступило ходатайство с просьбой запросить у ООО «Комбинат по очистке «Новая волна» список контрагентов за 2013 год со стоимостью договоров и тарифов, действующих в 2013

г, для подтверждения установленной себестоимости предоставления услуг по вывозу жидких бытовых отходов.

Рассмотрев указанное ходатайство, Комиссия приняла решение отказать в его удовлетворении, поскольку сложившаяся себестоимость и объем услуг ООО «Комбинат по очистке «Новая волна» по вывозу жидких бытовых отходов в 2013 году не имеет отношение к рассматриваемым в деле обстоятельствам, поскольку плановая себестоимость ООО «Комбинат по очистке «Новая волна» по вывозу жидких бытовых отходов на 2014 год была рассчитана с учетом плановых показателей объема на 2014 год (в том числе с учетом объемов ЖБО, планируемых к вывозу с территории ФКУ ИК-8 УФСИН России по Пензенской области, в случае победы на аукционе).

На заседании Комиссии 18.09.2014 г. представитель МУП по очистке города представил скорректированную себестоимость оказываемой услуги по вывозу жидких бытовых отходов с территории ФКУ ИК-8 УФСИН России по Пензенской области, в соответствии с которой конечная себестоимость 1 куб.м. вывозимых отходов уже с учетом расходов на утилизацию составила 114,65 руб.

Представители ООО «Комбинат по очистке «Новая волна» возразили по поводу представленной МУП по очистке города скорректированной себестоимости, указав на невозможность снижения себестоимости оказываемой услуги за счет показателя амортизации используемого транспортного средства.

Изучив материалы дела и представленные сторонами доказательства, выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующему.

В декабре 2013 года федеральное казенное учреждение "Исправительная колония № 8 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Пензенской области" проводило электронный аукцион в электронной форме № 0355100000913000025 .

Предметом аукциона являлось оказание услуг по вывозу жидких бытовых отходов с территории ФКУ ИК-8 УФСИН России по Пензенской области в 2014 году.

Начальная максимальная цена контракта составляла 9 268 408,50 руб. (47 450 куб. м. по цене 195,33 руб. за куб.м.)

Согласно данным ОАО "Единая электронная торговая площадка" в аукционе приняло участие 4 хозяйствующих субъекта: МУП по очистке города, ООО «Дакар», ООО «Комбинат по очистке «Новая волна», ООО «Фауна».

Поскольку указанные хозяйствующие субъекты принимали участие на аукционе на оказание услуг по вывозу жидких бытовых отходов, соответственно МУП по очистке города, ООО «Дакар», ООО «Комбинат по очистке «Новая волна», ООО «Фауна» являются хозяйствующими субъектами конкурентами на рынке оказания услуг по вывозу жидких бытовых отходов на территории города Пензы. ООО «Фауна» в данном случае будет являться потенциальным конкурентом, планирующим выход на данный товарный рынок в случае победы на указанном аукционе.

Дата и время начала аукциона: 16-12-2013 09:51:19.

Дата и время окончания аукциона: 16-12-2013 11:55:52.

В ходе аукциона участниками было подано 35 ценовых предложений.

	Участник	Ценовое предложение
1	ООО «Комбинат по очистке «Новая волна»	9 200 000
2	ООО «Дакар»	8 900 000
3	МУП по очистке города	8 800 000
4	ООО «Комбинат по очистке «Новая волна»	8 750 000
5	ООО «Дакар»	8 500 000
6	ООО «Комбинат по очистке «Новая волна»	8 300 000
7	ООО «Дакар»	8 100 000
8	МУП по очистке города	8 000 000
9	ООО «Дакар»	7 800 000
10	ООО «Комбинат по очистке «Новая волна»	7 750 000
11	ООО «Дакар»	7 600 000
12	МУП по очистке города	7 550 000
13	ООО «Дакар»	7 300 000
14	ООО «Комбинат по очистке «Новая волна»	7 150 000
15	ООО «Дакар»	7 000 000
16	ООО «Комбинат по очистке «Новая волна»	6 800 000
17	ООО «Дакар»	6 650 000
18	ООО «Комбинат по очистке «Новая волна»	6 550 000
19	ООО «Дакар»	6 400 000
20	ООО «Комбинат по очистке «Новая волна»	6 350 000
21	ООО «Дакар»	6 300 000
22	ООО «Комбинат по очистке «Новая волна»	6 180 000
23	МУП по очистке города	6 100 000
24	ООО «Комбинат по очистке «Новая волна»	6 050 000
25	МУП по очистке города	6 000 000
26	ООО «Комбинат по очистке «Новая волна»	5 950 000
27	МУП по очистке города	5 900 000
28	ООО «Комбинат по очистке «Новая волна»	5 850 000
29	МУП по очистке города	5 800 000
30	ООО «Комбинат по очистке «Новая волна»	5 750 000
31	МУП по очистке города	5 700 000
32	ООО «Комбинат по очистке «Новая волна»	5 650 000
33	МУП по очистке города	5 600 000
34	ООО «Комбинат по очистке «Новая волна»	5 550 000
35	МУП по очистке города	5 500 000

По результатам проведенного аукциона победителем было признано МУП по очистке города, предложившее цену контракта 5 500 000 руб. (по цене 115,92 руб. за куб.м.).

30.12.2014 г. между Заказчиком ФКУ ИК-8 УФСИН России по Пензенской области и Победителем МУП по очистке города заключен контракт

№ 0355100000913000025_106833/496 на оказание услуг по вывозу жидких бытовых отходов с территории ФКУ ИК-8 УФСИН России по Пензенской области в 2014 году.

В ходе рассмотрения настоящего дела МУП по очистке города в письме от 18.08.2014 исх. № 3182 представило экономическое обоснование расходов на услугу по сбору, вывозу и утилизации жидких бытовых отходов МУП по очистке города вакуумной машины КаМаз КО-505А на 2014 год, подготовленное в соответствии с Приказом от 09.12.2013 №389а.

На заседании Комиссии 02.09.2014 Представители МУП по очистке города пояснили, что для оказания услуг по вывозу жидких бытовых отходов с территории ФКУ ИК-8 УФСИН России по Пензенской области в 2014 году предприятием планировалось приобрести транспортное средство вакуумная машина КаМаз КО-505А, с учетом этого было подготовлено экономическое обоснование на оказание услуги по вывозу жидких бытовых отходов с территории ФКУ ИК-8 УФСИН России по Пензенской области в 2014 году с учетом объема оказываемой услуги (47 450 куб.м).

Согласно указанному экономическому обоснованию себестоимость услуги по вывозу жидких бытовых отходов с территории ФКУ ИК-8 УФСИН России по Пензенской области составила 114,65 руб. за 1 куб. м. (с учетом рентабельности в 15 % и НДС), с нулевой рентабельностью 99,70 руб. за 1 куб. м. (с учетом НДС), 84,49 руб. за 1 куб. м. (без учета НДС и рентабельности) .

В расчет себестоимости на оказание услуги по вывозу жидких бытовых отходов с территории ФКУ ИК-8 УФСИН России по Пензенской области в 2014 году были включены следующие статьи затрат: фонд оплаты труда; отчисления 30,3%; лизинговые платежи; топливо; смазочные; содержание транспортных средств; навигация; страховка; охрана труда; транспортный налог; накладные расходы; с учетом рентабельности в размере 15%.

При рассмотрении дела установлено, что указанный расчет не включает расходы на утилизацию вывозимых жидких бытовых отходов.

Вывоз и утилизация жидких бытовых отходов являются самостоятельными стадиями в процессе обращения с отходами и оказываются с использованием различных технологий.

Вывоз ЖБО представляет собой технологический процесс, связанный с откачкой жидких бытовых отходов специализированной техникой, с последующей транспортировкой на специальные сооружения по обезвреживанию и переработке (ОКВЭД 90.00.2).

Процесс утилизации жидких отходов включает в себя захоронение и обезвреживание отходов (ОКВЭД ОКВЭД 90.00.1).

Таким образом, себестоимость услуги по вывозу жидких бытовых отходов включает в себя расходы, связанные с процессом сбора и вывоза ЖБО и расходы, связанные с утилизацией вывозимых ЖБО.

В соответствии частью 3 Санитарных правил содержания территорий населенных мест (СанПиН 42-128-4690-88) утилизация жидких бытовых отходов производится на специально отведенных участках или специальных сооружениях по

обезвреживанию и переработке.

В сентябре 2014 года Пензенским УФАС России проведен анализ состояния конкурентной среды на рынке услуг по утилизации жидких бытовых отходов на территории г. Пензы.

МУП по очистке города, согласно представленной информации, является единственной организацией, которая имеет в хозяйственном ведении сливную станцию, предназначенную для утилизации ЖБО, расположенную по адресу: г. Пенза, ул. Баумана д. 1Г. Указанная сливная станция организована для утилизации ЖБО и является специальным сооружением, предназначенным для осуществления утилизации жидких бытовых отходов, поступающих от предприятий и населения, на территории г. Пензы.

Таким образом, не смотря на то, что МУП по очистке города самостоятельно утилизирует жидкие бытовые отходы, также несет расходы на утилизацию вывозимых отходов, оказывая услуги по вывозу жидких бытовых отходов с территории ФКУ ИК-8 УФСИН России по Пензенской области.

При рассмотрении дела установлено, что стоимость услуг по утилизации ЖБО у МУП по очистке города в 2014 году составила 21,96 руб. за 1 куб.м. (без учета НДС и рентабельности). Указанное обстоятельство подтверждается представленными МУП по очистке города данными в письме от 21.11.2013 № 2790, направленном в Управление экономического развития и внешних связей Администрации города Пензы для установления предельных тарифов на вывоз и утилизацию ЖБО.

Следовательно стоимость услуг по вывозу жидких бытовых отходов с территории ФКУ ИК-8 УФСИН России по Пензенской области в 2014 году с учетом затрат по утилизации ЖБО составила бы 125,62 руб. за 1 куб. м. при нулевой рентабельности (себестоимость вывоза ЖБО (без учета НДС и рентабельности) 84,49 руб. за 1 куб.м.+ себестоимость утилизации 21,96 руб. за 1 куб.м. = 106,45 руб. за 1 куб.м. С учетом НДС 125,62 руб. за 1 куб.м.).

Таким образом, ценовое предложение МУП по очистке города ниже 125,62 руб. за 1 куб. м. являлось для данного предприятия убыточным (демпинговой ценой).

В рамках рассмотрения настоящего дела МУП по очистке города представлен (письмо от 28.08.2014 № 3222) перечень договоров, заключенных с хозяйствующими субъектами, на оказание услуг по сбору, вывозу и утилизации ЖБО. Стоимость услуг, оказываемых в рамках исполнения указанных договоров в 2014 году, составила 148 руб. за 1 куб. м., 170 руб. за 1 куб. м., 260 руб. за 1 куб. м.

Таким образом, цена на услугу по вывозу жидких бытовых отходов с территории ФКУ ИК-8 УФСИН России по Пензенской области в размере 115,92 руб. за куб.м., предложенная МУП по очистке города при проведении вышеуказанного аукциона, является для данного предприятия искусственно заниженной, по сравнению с ценами действующими на аналогичные услуги.

Представленный в рамках дела МУП по очистке города (письмо от 28.08.2014 № 3222) скорректированный расчет себестоимости по оказанию услуги по вывозу жидких бытовых отходов с территории ФКУ ИК-8 УФСИН России по Пензенской области в 2014 году Комиссией не принимается по следующим основаниям.

Указанный расчет скорректированную стоимость лизинговых платежей с учетом срока полезного использования транспортного средства. В изначально представленном экономическом обосновании статья затрат «Лизинговые платежи» составляла 1 094 700 руб. В скорректированном - 671 636 руб.

В соответствии со статьей 28 Федерального закона от 29.10.1998 N 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» в целях налогообложения прибыли лизинговые платежи относятся в соответствии с законодательством о налогах и сборах к расходам, связанным с производством и (или) реализацией (пункт 4).

Под лизинговыми платежами понимается общая сумма платежей по договору лизинга за весь срок действия договора лизинга, в которую входит возмещение затрат лизингодателя, связанных с приобретением и передачей предмета лизинга лизингополучателю, возмещение затрат, связанных с оказанием других предусмотренных договором лизинга услуг, а также доход лизингодателя. В общую сумму договора лизинга может включаться выкупная цена предмета лизинга, если договором лизинга предусмотрен переход права собственности на предмет лизинга к лизингополучателю (пункт 1).

Подпунктом 10 пункта 1 статьей 264 Налогового кодекса Российской Федерации (часть вторая) от 05.08.2000 N 117-ФЗ к прочим расходам относятся арендные (лизинговые) платежи за арендуемое (принятое в лизинг) имущество (в том числе земельные участки), а также расходы на приобретение имущества, переданного в лизинг.

Согласно представленному договору лизинга от 25.12.2013 № ПЕН-0529-13А, заключенному МУП по очистке города в целях приобретения транспортного средства для оказания услуг по вывозу жидких бытовых отходов с территории ФКУ ИК-8 УФСИН России по Пензенской области, сумма лизинговых платежей, подлежащих уплате в 2014 году составила <...> руб. (с учетом аванса).

Таким образом, лизинговые платежи, зафиксированные в договоре лизинга, не зависят от объема производства, относятся к постоянным затратам.

Кроме того, согласно заключенному МУП по очистке города договору финансовой аренды предмет лизинга учитывается на балансе Лизингодателя на протяжении всего срока действия договора (пункт 2.5 договора).

В соответствии с пунктом 2 статьи 31 Федерального закона от 29.10.1998 N 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» амортизационные отчисления производит сторона договора лизинга, на балансе которой находится предмет лизинга.

Поэтому МУП по очистке города не вправе применять классификацию основных средств, включаемых в амортизационные группы (утвержденную Постановлением Правительства РФ от 01.01.2002 N 1), используемую при начислении амортизации, при отнесении затрат по лизинговым платежам на себестоимость оказываемых услуг.

Снижение цены контракта на аукционе № 0355100000913000025 до цены ниже сложившейся себестоимости, позволило МУП по очистке города заключить контракт, в результате чего получить преимущество в предпринимательской деятельности в виде усиления своего положения на рынке (увеличение объема

оказываемых услуг).

Из изложенного следует, что действия МУП по очистке города, связанные со снижением цены контракта на аукционе № 0355100000913000025 до цены ниже сложившейся себестоимости, направлены на получение необоснованных конкурентных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности.

Осуществление гражданских прав ограничено пределами, указанными в пункте 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации. Как предусмотрено названной нормой, не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление правом в иных формах.

В соответствии со статьей 10.bis Конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 года актом недобросовестной считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленности и торговых делах.

Более развернутый перечень форм недобросовестной конкуренции представлен в Типовом законе по товарным знакам, фирменным наименованиям и актам конкуренции для развивающихся стран (разработан ВОИС в 1967 году), где в качестве таковой названы 12 видов деятельности, в том числе демпинг, т.е. продажа своих товаров ниже стоимости с намерением противодействовать конкуренции или подавить ее.

Также в соответствии со сложившимися обычаями делового оборота, требованиями добропорядочности, разумности и справедливости, хозяйствующие субъекты, осуществляя коммерческую деятельность, формируют цены на оказываемые услуги (продажу товаров, выполнение работ), исходя из сложившейся себестоимости и заложенного объема рентабельности.

Из изложенного следует, что действия МУП по очистке города, связанные со снижением цены контракта на аукционе № 0355100000913000025 до цены ниже сложившейся себестоимости, противоречат законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

В силу части 2 статьи 15 Гражданского кодекса Российской Федерации под убытками следует понимать также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота (упущенная выгода).

В ходе рассмотрения дела от ООО «Комбинат по очистке «Новая волна» (письмо от 11.09.2014 исх. № 116/14И) и ООО «Фауна» (письмо от 16.09.2014 исх. №125) была представлена плановая себестоимость на оказание услуги по вывозу жидких бытовых отходов с территории ФКУ ИК-8 УФСИН России по Пензенской области в 2014 году, которую использовали указанные хозяйствующие субъекты при подачи ценовых предложений на аукционе № 0355100000913000025.

Так плановая себестоимость ООО «Фауна» составила 126, 73 руб. за 1 куб.м. (учетом НДС и рентабельности в <...>%). Согласно пояснениям директора ООО «Фауна» на заседании Комиссии 02.09.2014 Общество, принимая участие на аукционе № 0355100000913000025, планировало выйти на рынок по оказанию услуг

по вывозу жидких бытовых отходов. Победа в указанном аукционе, и, как следствие, получение доходов от исполнения государственного контракта покрыло бы расходы, связанные с приобретением транспортного средства.

Плановая себестоимость ООО «Комбинат по очистке «Новая волна» составила 115 руб. за 1 куб.м. (без учета рентабельности).

Таким образом, указанные выше действия МУП по очистке города привели к отказу ООО «Фауна» и ООО «Комбинат по очистке «Новая волна» от конкурентной борьбы, и, как следствие, причинили или могли причинить убытки данной организации в виде упущенной выгоды.

Согласно статьи 4 Закон о защите конкуренции под недобросовестной конкуренцией понимаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии частью 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция.

Основываясь на материалах дела и представленных доказательствах, Комиссия единогласно квалифицировала действия МУП по очистке города, выразившиеся в снижении начальной (максимальной) цены контракта на аукционе № 0355100000913000025 до цены ниже сложившейся себестоимости, недобросовестной конкуренцией и нарушением части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия МУП по очистке города, выразившиеся в снижении начальной (максимальной) цены контракта на аукционе № 0355100000913000025 до цены ниже сложившейся себестоимости (установление демпинговой цены), недобросовестной конкуренцией и нарушением части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать МУП по очистке города предписание о недопущении нарушения антимонопольного законодательства.