

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 04/15-14

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения
АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

03 марта 2014 года
г. Омск

В Омском УФАС России находится на рассмотрении обращение Управления Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии по Омской области (далее - Управление Росреестра по Омской области либо Управление) от 12.02.2014 г., которым обжаловано навязывание со стороны ОАО «ОмскВодоканал» условий контракта по оказанию услуги холодного водоснабжения и водоотведения.

В процессе рассмотрения указанного обращения Управления Росреестра по Омской области установлено следующее.

В адрес Управления ОАО «ОмскВодоканал» направило проект единого договора № 4959/1 холодного водоснабжения и водоотведения на 2014 г., который был подписан Управлением с протоколом разногласий с учетом положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе).

ОАО «ОмскВодоканал» направило в адрес Управления Росреестра по Омской области протокол согласования разногласий к договору № 4959/1 холодного водоснабжения и водоотведения, в котором оставило без изменения существенные пункты договора.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе в сфере закупок законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях [Конституции](#) Российской Федерации, Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации, Бюджетного [кодекса](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Пунктами 4 и 5 Гражданского кодекса РФ императивно установлено, что на основании и во исполнение настоящего Кодекса и иных законов, указов Президента Российской Федерации Правительство Российской Федерации вправе принимать постановления, содержащие нормы гражданского права. В случае противоречия указа Президента Российской Федерации или постановления Правительства Российской Федерации настоящему кодексу или иному закону применяется настоящий Кодекс или соответствующий закон.

Согласно части 8 статьи 14 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» договоры горячего водоснабжения, договоры холодного водоснабжения заключаются в соответствии с типовым договором горячего водоснабжения и типовым договором холодного водоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

Типовые договоры в области холодного водоснабжения и водоотведения утверждены постановлением Правительства РФ от 29.07.2013 № 645 (далее – типовой договор).

Анализ положений типовых договоров, а также проекта единого договора № 4959/1 холодного водоснабжения и водоотведения, основанного на условиях типовых договоров, свидетельствует о том, что в них не учтены положения Федерального закона о контрактной системе.

По определению, данному в пункте 5 статьи 3 Федерального закона о контрактной системе, Управление Росреестра по Омской области при осуществлении закупок является государственным заказчиком (пункты 1 и 4 Положения о Федеральной службе государственной регистрации, кадастра и картографии, утвержденного постановлением Правительства РФ от 01.06.2009 № 457, пункт 1 Типового положения о территориальном органе Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии, утвержденного приказом Минэкономразвития РФ от 05.10.2009 № 395), который для обеспечения государственных нужд заключает государственный контракт (пункт 8 статьи 3 Федерального закона о контрактной системе).

Соответственно правомерным является требование Управления Росреестра по Омской области, изложенное в протоколе разногласий к проекту договора № 4959/1, о замене слова «договор» на слово «контракт», при этом, если исходить из терминологии пункта 8 статьи 3 Федерального закона о контрактной системе, то следует использовать термин «государственный контракт».

Пунктом 3 статьи 3 Федерального закона о контрактной системе установлено, что закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд - совокупность действий, осуществляемых в установленном настоящим Федеральным законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. Закупка начинается с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается исполнением обязательств сторонами контракта. В случае, если в соответствии с настоящим Федеральным законом не предусмотрено размещение извещения об осуществлении закупки или направление приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), закупка начинается с заключения контракта и завершается исполнением обязательств сторонами контракта.

На основании пункта 8 части 1 статьи 93 Федерального закона о контрактной системе оказание услуг по водоснабжению, водоотведению, теплоснабжению, газоснабжению (за исключением услуг по реализации сжиженного газа), по подключению (присоединению) к сетям инженерно-технического обеспечения по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам) заказчики вправе осуществлять закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

При этом частью 4 статьи 93 Федерального закона о контрактной системе императивно установлено, что при осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) контракт должен содержать расчет и обоснование цены контракта.

Кроме того, на основании части 2 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и [статьей 95](#) настоящего Федерального закона.

С учетом изложенного, правомерным является требование Управления Росреестра по Омской области, указанное в протоколе разногласий, о включении в раздел 7 проекта контракта дополнений, соответствующих указанным положениям Федерального закона о контрактной системе, а также включение в раздел 19 приложения «Расчет и обоснование цены контракта».

Примечание: по сообщению заявителя в протоколе разногласий вместо слов «раздел 7 Контракта» следует читать «пункт 7 раздела 3 Контракта».

Необходимо также отметить, что частью 5 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе императивно установлено, что в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации.

Размер неустойки, установленный пунктом 54 проекта договора № 4959/1 противоречит размеру законной неустойки, предусмотренной частью 5 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе, следовательно, является обоснованным требование Управления Росреестра по Омской области, указанное в протоколе разногласий, относительно внесения изменений в пункт 54 проекта договора.

Помимо указанного соответствует требованиям Бюджетного кодекса РФ предложение Управления Росреестра по Омской области, изложенное в протоколе разногласий, в части дополнения проекта контракта условием о выставлении документов на оплату оказываемых услуг по водоснабжению и

водоотведению в декабре (статьи 217.1, 219, 226.1 Бюджетного кодекса РФ).

На основании статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» ОАО «ОмскВодоканал» занимает доминирующее положение на товарных рынках услуг по холодному водоснабжению и водоотведению в географических границах территории города Омска, охваченного присоединенными инженерными сетями для оказания услуг по холодному водоснабжению и водоотведению.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

На основании обращения Управления Росреестра по Омской области от 22.02.2014 г. Омским УФАС России в действиях ОАО «ОмскВодоканал» установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного пунктом 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в навязывании контрагенту условий договора (контракта), невыгодных для него (экономически необоснованные и прямо не предусмотренные Федеральным законом о контрактной системе требования о передаче финансовых средств в виде неустойки, превышающей размер законной неустойки, предусмотренной данным законом и другие требования, не соответствующие Федеральному закону о контрактной системе и Бюджетному кодексу РФ, результатом чего является ущемление интересов Управления Росреестра по Омской области.

На основании изложенного, в соответствии со статьей [39.1](#) Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Омское УФАС России

предупреждает

ОАО «ОмскВодоканал» о необходимости прекращения навязывания Управлению Росреестра по Омской области условий договора, нарушающих положения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», для чего необходимо в течении 10 дней со дня получения предупреждения устранить допущенное нарушение антимонопольного законодательства путем рассмотрения протокола разногласий с учетом изложенных выше положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и Бюджетного кодекса РФ.

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Омское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.