ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 05-11/07-2016 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

К РАССМОТРЕНИЮ

24 июня 2016г. г. Улан-Удэ

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

В Бурятское УФАС России для проверки и принятия правового решения поступили материалы проверки Прокуратуры Закаменского района Республики Бурятия (вх. от 28.03.2016 № 1496).

Из материалов проверки прокуратуры Закаменского района РБ следует, что МАУ «Закамкомсервис» заключило договор от 01.01.2015 № б/н с ООО «Литейщик», предметом которого являлась закупка угля, без соблюдения процедуры размещения заказов на выполнение работ.

Из письменных пояснений МАУ «Закамкомсервис» (вх. от 19.05.2016 № 2466) следует, что смена поставщика обусловлена неудовлетворительным качеством угля для нужд теплоснабжения и горячего водоснабжения потребителей села Холтосон Закаменского района. Переход на другой вид топлива не возможен, так как нахождение села Холтосон находится удаленно – доставка другого вида топлива до населенного пункта не рентабельна. Установленные котлы в школах не предназначены для использования другого вида топлива, так как не установлены форсунки для подачи жидкого и газообразного топлива.

По результатам рассмотрения материалов проверки установлено следующее.

01.01.2015 между Муниципальным автономным учреждением "Закамкомсервис" (далее - МАУ «Закамкомсервис») и обществом с ограниченной ответственностью «Литейщик» (далее – ООО «Литейщик») без проведения публичных процедур заключен договор поставки № б/н, согласно которому ООО «Литейщик» обязуется поставить МАУ «Закамкомсервис» уголь в количестве 1470 тонн за плату в размере 2 244 690,0 рублей в том числе НДС (спецификация №1).

Также установлено, что 01.01.2015 между МАУ «Закамкомсервис» и ЗАО «Ремтранс» заключен договор № б/н по организации доставки груза, стоимость составляет 1156,0 руб. за одну тонну до котельной Холтосон, цена за доставку угля в количестве 1527 тонн составляет 1765212 рублей (спецификация № 1). Так, автомашинами ЗАО «Ремтранс» уголь поставлял на склад ООО «Литейщик» с Сангинского угольного месторождения до города Закаменск, где происходил обмер и взвешивание поступившего угля, далее ЗАО «Ремтранс» осуществлял доставку угля до склада (ангара) котельной села Холтосон.

С 01 января 2012 года вступил в силу Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее -

Закон о закупках), регулирующий вопросы закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках целями его регулирования являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), 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 (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

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.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными корпорациями, государственными компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

МАУ «Закамкомсервис» является автономным учреждением, созданным в соответствии с решением Совета депутатов муниципального образования «Закаменский район» от 26.07.2010 № 245 (пункт 1.1 Устава данного Учреждения). В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках Положение о закупке является 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 договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Из вышеназванных норм следует, что МАУ «Закамкомсервис» обязано осуществлять закупки товаров, работ, услуг с соблюдением процедуры закупки, установленной в Положении о закупках, которое, в свою очередь, должно соответствовать нормативным правовым актам Российской Федерации, в том числе Закону о закупках и Федеральному закону от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции).

Таким образом, правовым актом, регламентирующим правила закупки является Положение о закупках товаров, работ, услуг МАУ «Закамкомсервис», утвержденное главой МО «Закамеской район» 30.10.2014 (далее - Положение о закупках). На сайте www.zakupki.gov Положение о закупках размещено.

Согласно пункту 1.1.2 Положения о закупках *настоящее Положение о закупках товаров, работ, услуг разработано в целях своевременного и полного обеспечения потребностей Автономного учреждения «Закамкомсервис» в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможности участия юридических и физических лиц в закупках товаров, работ, услуг для нужд Заказчика и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.*

Согласно пункту 2.1.1 Положения о закупках Заказчик осуществляет следующие полномочия в рамках закупочной деятельности: планирование закупок, в том числе выбор способа закупки; утверждение закупочной документации; осуществление закупок (проведение закупочных процедур); заключение договоров по итогам процедур закупок; отчет о заключенных договорах, контроль исполнения, исполнение договоров; оценка эффективности закупок

В связи с тем, что цена договора на поставку угля и цена договора на доставку угля превышает 1 млн. рублей, то согласно Положения о закупках МАУ «Закамкомсервис» должно было провести закупки путем проведения торгов в форме открытого конкурса или открытого аукциона в электронной форме.

Под открытом конкурсом понимается выбор поставщика, если предполагаемая цена договора о закупках превышает 1 млн руб., а также в случае, если по оценке Заказчика проведение открытого конкурса может принести экономический эффект больший, чем при проведении иных процедур, предусмотренных настоящим Положением (пункт 6.1.1 Положения о закупках).

Под открытым аукционом в электронной форме понимается выбор поставщика, если продукция включена в установленный Правительством Российской Федерации перечень товаров, работ, услуг, закупка которых осуществляется в электронной форме, и/или предполагаемая цена договора о закупках превышает 1 млн. руб. Также если по оценке Заказчика проведение открытого аукциона в электронной форме может принести экономический эффект больший, чем при проведении иных процедур, предусмотренных настоящим Положением (пункт 6.1.2 Положения о закупках).

Из представленных материалов проверки прокуратуры Закаменского района следует, что МАУ «Закамкомсервис» заключило вышеуказанные договоры без проведения процедуры торгов.

Также установлено, что Положением о закупках предусмотрен такой способ закупки без проведения торгов как закупка у единственного поставщика путем проведения прямой закупки (пункт 6.1 Положения о закупках).

Согласно пункта 6.1.5 Положения о закупках выбор поставщика путем прямой закупки (закупки у единственного поставщика) может осуществляться в случаях, если:

проведенная закупочная процедура была признана несостоявшейся или проведение закупочной процедуры не привело к заключению договора;

стоимость закупок не превышает 1 млн. рублей с НДС по одной сделке;

заключается договор на основании устойчивых хозяйственных связей при закупке для целей осуществления основного вида деятельности;

заключается договор с уполномоченным органом по размещению заказов или с оператором электронной торговой площадки;

необходимо приобретение товара, работы или услуги, которые реализуются поставщиком исключительно при помощи определенных им конкурентных процедур;

необходимо проведение дополнительной закупки, в том числе в случае выполнения объективно непредвиденных работ, и при этом смена поставщика нецелесообразна по соображениям стандартизации или необходимости обеспечения совместимости с имеющимися товарами, оборудованием, технологией или услугами в объеме, не превышающем 25% первоначального объема с сохранением начальных цен за единицу продукции;

приобретается право на объект интеллектуальной собственности у правообладателя;

осуществляется закупка услуг по авторскому контролю за разработкой проектной

и конструкторской документации объектов капитального строительства, авторскому надзору за строительством, реконструкцией, капитальным ремонтом объектов капитального строительства, изготовлением оборудования соответствующими авторами;

заключается договор с субъектом естественных монополий на оказание услуг естественных монополий в соответствии с Федеральным законом «О естественных монополиях» от 17 августа 1995 № 147-ФЗ;

заключается договор на оказание услуг по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам): водоснабжения, водоотведения, канализации, теплоснабжения, газоснабжения (за исключением услуг по реализации сжиженного газа), подключение (технологическое присоединение) к сетям инженерно-технического обеспечения;

заключается договор энергоснабжения или купли-продажи электрической энергии с гарантирующим поставщиком электрической энергии;

возникла потребность в работах или услугах, выполнение или оказание которых может осуществляться исключительно органами исполнительной власти в соответствии с их полномочиями или подведомственными им государственными учреждениями, государственными унитарными предприятиями, соответствующие полномочия которых устанавливаются нормативными правовыми актами Российской Федерации, нормативными правовыми актами субъекта Российской Федерации;

вследствие чрезвычайных обстоятельств (или их угрозы) создается опасность для жизни и здоровья человека, состояния окружающей среды или возникает угроза срыва производственных процессов Заказчика и для предотвращения или ликвидации последствий таких обстоятельств необходима определенная продукция, приобретение которой иными процедурами закупок в требуемые сроки невозможно;

возникла потребность в опубликовании в конкретном печатном издании извещения о проведении закупочной процедуры, протокола правоведения закупочной процедуры или иной информации Заказчика;

заключается договор на участие в выставке, конференции, семинаре, повышении квалификации и профессиональной переподготовке, стажировке, участии в ином мероприятии с поставщиком, являющимся Заказчиком такого мероприятия, или уполномоченным Заказчиком мероприятия;

осуществляется оплата членских взносов и иных обязательных платежей на неконкурентной основе;

возникла потребность в закупке услуг, связанных с направлением работника в служебную командировку, в том числе проезд к месту служебной командировки и обратно, гостиничное обслуживание или наем жилого помещения, транспортное обслуживание, обеспечение питания, услуги связи и иные сопутствующие расходы;

возникла потребность в закупке услуг, связанных с обеспечением визитов делегаций, представителей иностранных государств, в том числе гостиничное

обслуживание или наем жилого помещения, транспортное обслуживание, обеспечение питания, услуги связи и иные сопутствующие расходы;

осуществляется размещение заказа на оказание услуг по техническому содержанию, охране и обслуживанию одного или нескольких нежилых помещений, переданных в безвозмездное пользование Заказчику, в случае, если данные услуги оказываются другому лицу или лицам, пользующимся нежилыми помещениями, находящимися в здании, в котором расположены помещения, переданные в безвозмездное пользование Заказчику;

закупка осуществляется для выполнения работ по мобилизационной подготовке;

заключение договора на оказание услуг по обеспечению функционирования охранно-пожарной сигнализации;

заключение договоров на выполнение работ по архитектурно-строительному проектированию, проведению инженерных изысканий для подготовки проектной документации, строительства, реконструкции и ремонта объектов капитального строительства. Оказание услуг авторского и технического надзора за строительством, реконструкцией и ремонтом объектов капитального строительства. Оказание услуг по выполнению функций технического заказчика; оказание услуг по разработке дизайн-проектов помещений, разработке логотипов, разработке дизайна корпоративного сайта, печатной и сувенирной продукции, эскизов специального упаковочного материала (сейф-пакетов, мешков, номерных пластиковых пломб и т.д.), эскизов моделей фирменного обмундирования;

закупка товаров (работ, услуг), связанных с направлением работников в служебную командировку или в связи с разъездным характером их работы (проезд, включая железнодорожные и авиабилеты, гостиничное обслуживание или наем жилого помещения, транспортное обслуживание, обеспечение питания, услуги связи и прочие сопутствующие расходы);

заключение договора на участие в выставках, конференциях и других подобных мероприятиях в качестве Участника;

заключение договора на оказание услуг связи (сотовой, междугородней, международной, местной, абонентское обслуживание, Интернет и др.);

заключение договора на посещение театра, кинотеатра, концерта, цирка, музея, выставки, спортивного мероприятия, зоопарка;

заключение договоров на оказание преподавательских услуг физическими лицами;

приобретение услуг финансовых организаций;

заключение договора на выполнение работ (оказание услуг), связанных с проведением технической инвентаризации, межевания и кадастрового учета;

заключение договоров по проведению экспертиз и обследований, необходимых для получения лицензий, сертификатов и других специальных документов, необходимых для обеспечения нормального производственного процесса;

заключение договоров на оказание информационных, консультационных услуг, по сопровождению программных продуктов, маркетинговых услуг;

в иных случаях, установленных законами или иными нормативными правовыми актами.

Из вышесказанного следует, что МАУ «Закамкомсервис» с предусмотренными в Положении о закупках случаями заключения договора также не могло заключить договор на поставку угля и договор на доставку с единственным поставщиком.

По состоянию на 24.06.2016 МАУ «Закамкомсервис» в адрес Бурятского УФАС России не представило письменные пояснения в части обоснования заключения договора на поставку угля от 01.01.2015 и договора на доставку угля от 01.01.2015.

Пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение определено как договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

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.

Заключение договора на поставку угля от 01.01.2015 и договора на доставку угля от 01.01.2015 без проведения торгов исключило возможность равного доступа иных хозяйствующих субъектов к поставке данного вида товара.

В рассматриваемом случае в результате заключения между МАУ «Закамкомсервис» и ООО «Литейщик», ЗАО «Ремтранс» договора на поставку и договора на доставку угля, целью которого является извлечение коммерческой выгоды, ООО «Литейщик» и ЗАО «Ремтранс» получили договоры по максимально возможной цене (цене определенной в сметных расчетах) без участия в какой-либо конкурентной борьбе, без подачи предложений о снижении цены договора. Тем самым указанные хозяйствующие субъекты были поставлены в неравное преимущественное положение с любым другим хозяйствующим субъектом, имеющим желание и возможность поставлять товар по меньшей цене.

Заключение договора на поставку угля от 01.01.2015 и договора на доставку угля от 01.01.2015 без проведения торгов исключило какую-либо конкуренцию, другие хозяйствующие субъекты не имели возможности предложить более низкую цену договора.

На основании изложенного издан приказ Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия от 24.06.2016 № 82 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения МАУ "Закамкосервис" (671950, г.Закаменск, ул.Ленина, д.17) и ООО «Литейщик» (671950, г.Закаменск, ул.Ленина, д.66) и ЗАО «Ремтранс» (671950, г.Закаменск, ул.Ленина, д.66) части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", выразившееся в заключении договора на поставку угля от 01.01.2015 и договора на доставку угля от 01.01.2015, которые привели или могли привести к

ограничению конкуренции на рынке поставки угля для котельных, руководствуясь частью 6 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", определил:

1. Назначить дело № 05-11/06-2016 к рассмотрению **на 07 июля 2016 года в 15 час. 00 мин.** по адресу: г. Улан-Удэ, ул. Ленина, д. 55, каб. 114.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 05-11/07-2016 в качестве

Ответчика: Муниципальное автономное учреждение "Закамкомсервис" (671950, г.Закаменск, ул.Ленина, д.17) и Общество с ограниченной ответственностью «Литейщик» (671950, г.Закаменск, ул.Ленина, д.66) и Закрытое акционерное общество «Ремтранс» (671950, г.Закаменск, ул.Ленина, д.66).

3. Представить МАУ "Закамкомсервис" в адрес Бурятского УФАС России **в срок до 05.07.2016** письменные пояснения в части обоснования заключения договора на поставку угля от 01.01.2015 с ООО «Литейщик» и договора на доставку угля от 01.01.2015 с ЗАО «Ремтранс» с приложением подтверждающих ваши доводы.

Явка ответчика по делу или его представителя (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Председатель Комиссии <…>