

Публикация документа не является официальной. Официально правовые акты публикуются в официальных печатных изданиях в соответствии с действующим законодательством.

ООО «ТК Новгородская»

ул. Нехинская д.1А,

Великий Новгород, 173015

Исх.№2207/02 от 04.06.18

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении

антимонопольного законодательства № А-10/18

Великий Новгород

Резолютивная часть решения оглашена 28 мая 2018 года

В полном объеме решение изготовлено 04 июня 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства составе:

Председатель Комиссии

Пашкова Г.Н. – заместитель руководителя Управления – начальник отдела антимонопольного контроля;

Члены Комиссии

Куриков И.А. – заместитель руководителя Управления - начальник отдела контроля закупок и рекламы;

Иванова В.В. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля;

Паньков С.Е. - главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля;

рассмотрев дело № А-10/18 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Тепловая компания «Новгородская», (далее – ООО «ТК Новгородская», Общество) (юридический адрес: 175000, Новгородская область, Батецкий район, п. Батецкий, ул. Лесная д.3а, ИНН 5301003692, ОГРН 1135321001639) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в присутствии на заседании представителей ООО «ТК «Новгородская»:

<...>

УСТАНОВИЛА:

Новгородским УФАС России (далее – Управление) проведена плановая выездная проверка в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Тепловая компания «Новгородская» (далее – ООО «ТК «Новгородская»).

В ходе проверки установлено следующее.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные

требования к закупке товаров, работ, услуг государственными корпорациями, государственными компаниями, публично-правовыми 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, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

ООО «ТК «Новгородская», являясь организацией, осуществляющей регулируемые виды деятельности в сфере теплоснабжения, при осуществлении закупок для собственных нужд применяет положения Закона о закупках.

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 (положения).

В соответствии с вышеуказанной нормой разработано и утверждено решением № б/н от 29.06.2017 единственного участника ООО «ТК Новгородская» - ОАО «НордЭнерго» в лице генерального директора ОАО «НордЭнерго» Петрова В.В. (в предыдущей редакции решением № б/н от 16.01.2017 генерального директора ОАО «НордЭнерго» Васенева Г.Б.) Положение о закупках товаров, работ, услуг ООО «ТК Новгородская» (далее – Положение).

В соответствии с частью 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.

Таким образом, Закон о закупках не содержит развернутых положений, касающихся порядка проведения конкретных процедур закупок, и оставляет данные вопросы на усмотрение заказчика.

Между тем, 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.

Учитывая изложенное, заказчик – ООО «ТК Новгородская», применяя нормы Положения при осуществлении своей закупочной деятельности, должен исходить прежде всего из необходимости обеспечения максимального уровня открытости и эффективности процедур определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), что достигается применением преимущественно конкурентных способов закупки (конкурс, аукцион, запрос предложений) и ограничением использования способов закупок у единственного поставщика, которые должны применяться только в виде исключения и в случаях прямо предусмотренных Положением.

Однако в результате проведения проверки в действиях ООО «ТК Новгородская» установлены следующие нарушения при проведении закупок неконкурентными способами (у единственного поставщика, подрядчика исполнителя).

В соответствии с подпунктом 10.2.34 пункта 10.2 Положения допускается прямая закупка товаров, работ, услуг, стоимость которых в несколько раз ниже, чем среднерыночная цена и использование иного способа закупки является нецелесообразным.

Руководствуясь указанными нормами Положения ООО «ТК Новгородская» был заключен договор № 284 от 28.03.2017 купли-продажи имущества с ООО «ВЕЙСТ МЕНЕДЖМЕНТ» (ИНН 9718018561, г. Москва), предметом которого являлась поставка различного рода товарно-материальных ценностей (строительные материалы, сантехнические изделия, спецодежда, электротовары, запчасти, инструменты, производственное оборудование, офисная техника и т.д.) (общая цена договора – 7 823 154, 64 рублей).

Из содержания подпункта 10.2.34 пункта 10.2 Положения следует, что до заключения указанного договора заказчик должен был установить тот факт, что стоимость предлагаемых ООО «ВЕЙСТ МЕНЕДЖМЕНТ» товаров существенно ниже (в 2 и более раз) среднерыночных, то есть провести анализ и исследование рынка в отношении каждой товарной позиции (или группы однородных товаров), определить среднерыночные цены (путем

анализа коммерческих предложений поставщиков, изучения общедоступной информации в сети «Интернет», иными способами), произвести сравнение полученных результатов с ценовыми предложениями единственного поставщика.

Вместе с тем, как следует из информации, представленной ООО «ТК Новгородская» при проведении проверки в подтверждение обоснованности заключения данного договора неконкурентным способом (исх. № 4103 от 12.12.2017; далее - информация) ни надлежащей оценки стоимости приобретаемого у ООО «ВЕЙСТ МЕНЕДЖМЕНТ» имущества, ни даже необходимых расчетов среднерыночных цен по отдельным товарам (их группам) заказчиком произведено не было.

Так, из информации следует, что в качестве источников информации, подтверждающих, что стоимость приобретаемого имущества в несколько раз ниже среднерыночных цен, ООО «ТК Новгородская» использовало коммерческие предложения ООО «НовСталь» от 20.03.2017 (4 шт.); ООО «Главснаб» от 21.02.2017 (1 шт.) и от 15.03.2017 (2 шт.); ООО «СтройТехКомплект» от 16.03.2016 (2 шт.) и от 20.03.2017 (7 шт.); ООО «ЯРИС» от 15.03.2017 (2 шт.); ООО «РОСВЕРМИКУЛИТ» (4 шт.); ООО «Аверус» (2 шт.).

Однако ни в одном из вышеуказанных коммерческих переложений не содержится информация о возможности поставки и стоимости целого ряда товаров и товарных групп, приобретаемых ООО «ТК Новгородская» по договору с ООО «ВЕЙСТ МЕНЕДЖМЕНТ», например:

- различного рода, размера и предназначения трубы (трубы ПИ, трубы э/св, трубы ВГП, трубы ПНД, трубы ПВХ, трубы дымовые и т.д.);
- офисная техника (компьютеры в сборе, принтеры, факсовые и телефонные аппараты);
- автошины различного размера;
- дымососы ДН-3,5, ДН-3,5 ПР, ДН-8 ПР;
- котел КВС-0,4-95;
- сульфуголь СК «Золотая формула»;
- бензин АИ-76.

Кроме того, сведения о стоимости прочих различного рода материалов и изделий содержится в коммерческих предложениях только одного из вышеперечисленных поставщиков, в частности, информация о цене подшипников представлена только ООО «РОСВЕРМИКУЛИТ», о цене кабелей, задвижек и муфт – только ООО «СтройТехКомплект», фланцев – ООО «НовСталь» и т.д.

Учитывая изложенное, в данном случае заказчик – ООО «ТК Новгородская» в нарушение собственного Положения вместо проведения конкурентной процедуры определения поставщика (подрядчика, исполнителя) совершил закупку неконкурентным способом (заключил прямой договор с единственным поставщиком), что противоречит части 1 статьи 2 и пунктам 2, 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Статьей 17 Закона о защите конкуренции установлены антимонопольные требования к торгам.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Согласно части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции положения [части 1](#) настоящей статьи распространяются, в том числе, на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом о закупках.

Действия ООО «ТК Новгородская» привели к недопущению конкуренции, поскольку заказчик заключил все вышеуказанные договоры для удовлетворения собственных потребностей без проведения конкурентной процедуры (конкурса, аукциона, запроса предложений), в результате чего были нарушены права потенциальных участников закупки, не была обеспечена открытость, эффективность, состязательность при определении поставщика (подрядчика, исполнителя).

В Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда от 29.11.2011 по делу № А66-7056/2010 разъяснено, что в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Управлением было проведено исследование состояния конкуренции на рынке поставок различного рода товарно-материальных ценностей в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства. На основании проведенного исследования Управлением были сделаны выводы о том, что действия ООО «ТК Новгородская» привели к недопущению конкуренции, поскольку заказчик заключил вышеуказанный договор для удовлетворения собственных потребностей без проведения конкурентной процедуры (конкурса, аукциона, запроса предложений), в результате чего были нарушены права потенциальных участников закупки, не была обеспечена

открытость, эффективность, состязательность при определении поставщика (подрядчика, исполнителя).

Таким образом, в действиях ООО «ТК Новгородская» при осуществлении вышеуказанных закупок, выразившихся в недопущении, ограничении или устранении конкуренции, а именно в заключении контракта с единственным поставщиком, подрядчиком, исполнителем без проведения конкурентной процедуры, имеются признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о конкуренции.

На основании совокупности вышеуказанных обстоятельств Новгородское УФАС России пришло к выводу о наличии признаков нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции в действиях ООО «ТК Новгородская».

На основании изложенного издан приказ Управления от 02.03.2018 № 21/2018 о возбуждении дела № 10/18 и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства ООО «ТК Новгородская» по признакам нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев определение Управления от 02.03.2018 о назначении дела о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению ООО «ТК Новгородская» представило в Управление письменные пояснения исх. от 09.04.2018 № 1089, из которых следует, что до заключения договора № 284 от 28.03.2017 купли-продажи имущества с ООО «ВЕЙСТ МЕНЕДЖМЕНТ» ООО «ТК Новгородская» проанализировало среднерыночные цены на имущество, которое в последующем приобрело у ООО «ВЕЙСТ МЕНЕДЖМЕНТ». При этом среднерыночные цены на товары были определены не только на основе ценовых предложений конкретных поставщиков, а также при помощи информации о ценах разных поставщиков, содержащейся в информационных ресурсах сети «Интернет». По мнению ООО «ТК Новгородская», также была проведена надлежащая оценка товаров, указанных в определении Управления от 02.03.2018 о назначении дела о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, и было установлено, что стоимость предлагаемого ООО «ВЕЙСТ МЕНЕДЖМЕНТ» товара существенно ниже среднерыночных цен. Был проведен анализ и исследование рынка в отношении каждой позиции, определены рыночные цены, произведено сравнение полученных результатов с ценовыми предложениями единственного поставщика.

В качестве подтверждающих доказательств ООО «ТК Новгородская» вместе со своими письменными пояснениями представило в Управление копии коммерческих предложений и распечатанную информацию из информационных ресурсов сети «Интернет».

На рассмотрении дела № А-10/18 о нарушении антимонопольного законодательства представители ООО «ТК Новгородская» (далее – Общество) поддержали доводы Общества, изложенные в письменных пояснениях, а также дополнительно пояснили, что, по мнению Общества,

непредставление Обществом ранее в ходе выездной плановой проверки Управлению коммерческих предложений и информации, содержащейся в информационных ресурсах сети «Интернет», не может свидетельствовать о том, что закупка товара была осуществлена с нарушением подпункта 10.2.34 пункта 10.2 Положения о закупках и о том, что стоимость закупленного у ООО «ВЕЙСТ МЕНЕДЖМЕНТ» товара в несколько раз выше, чем среднерыночная цена.

Во исполнение определения Управления от 09.04.2018 об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства ООО «ТК Новгородская» представило в Управление письменные пояснения исх. от 20.04.2018 № 1254 из которых следует, что копии запросов коммерческих предложений, используемых для определения среднерыночной цены на товарно-материальные ценности у него отсутствуют в связи с тем, что такие запросы в письменном виде не делались. Несвоевременное представление в полном объеме коммерческих предложений в ходе проведения плановой проверки связано с человеческим фактором.

Принимая во внимание вышеизложенное, ООО «ТК Новгородская» полагает, что в его действиях при заключении договора с ООО «ВЕЙСТ МЕНЕДЖМЕНТ» без проведения конкурентной процедуры отсутствовали нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции и в связи с чем просит в отношении него прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Исследовав материалы дела и оценив доводы представителей ООО «ТК Новгородская», Комиссия Новгородского УФАС России приходит к следующим выводам.

Комиссия считает доводы и доказательства ООО «ТК Новгородская» о том, что у ООО «ВЕЙСТ МЕНЕДЖМЕНТ» цены на товарно-материальные ценности были значительно ниже среднерыночных, несостоятельными в силу того, что ни в одном из вышеуказанных коммерческих переложений (даже представленных дополнительно) не содержится информация о возможности поставки и стоимости целого ряда товаров и товарных групп, приобретаемых ООО «ТК Новгородская» по договору с ООО «ВЕЙСТ МЕНЕДЖМЕНТ», в частности:

- сульфуголь СК «Золотая формула»;
- бензин АИ-76.

Среднерыночные цены на определенные товары и товарные группы не могут быть определены на основе ценового предложения одного конкретного поставщика. Их расчет предполагает изучение предлагаемой различными участниками рынка стоимости товаров сопоставимого объема и качества.

В рассматриваемом случае использованная ООО «ТК Новгородская»

информация не дает представления о среднерыночных ценах на имущество, приобретенное у ООО «ВЕЙСТ МЕНЕДЖМЕНТ» по вышеуказанному договору, и, как следствие, не подтверждает наличие оснований для осуществления закупки у единственного поставщика в соответствии с подпунктом 10.2.34 пункта 10.2 Положения.

Согласно части 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

В соответствии с частью 2 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции заключение об обстоятельствах дела оформляется в виде отдельного документа, подписывается председателем и членами комиссии и должно содержать: фактические и иные обстоятельства дела, установленные комиссией, в том числе обстоятельства, установленные в ходе проведенного антимонопольным органом анализа состояния конкуренции, и обстоятельства, установленные в ходе проведения проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства, а также доказательства, на которых основаны выводы комиссии об обстоятельствах дела, мотивы, по которым комиссия отвергла те или иные доказательства, приняла или отклонила приведенные в обоснование своих требований и возражений доводы лиц, участвующих в деле.

Согласно частям 4, 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции копия заключения об обстоятельствах дела направляется лицам, участвующим в деле, в течение пяти рабочих дней со дня вынесения определения об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства. При этом дата очередного рассмотрения дела не может быть назначена ранее чем через пять рабочих дней со дня направления лицам, участвующим в деле, копии заключения об обстоятельствах дела. Лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

В соответствии с вышеуказанными положениями Закона о защите конкуренции Новгородским УФАС России было изготовлено заключение об обстоятельствах дела № А-10/18 от 02.03.2018 (исх. № 1762/02 от 04.05.2018 Новгородского УФАС России) о нарушении антимонопольного законодательства, копия которого была направлена лицам, участвующим в деле.

На заседании Комиссии Новгородского УФАС России 28.05.2018

представитель ООО «ТК Новгородская» устно пояснил, что каких-либо возражений и замечаний относительно доводов, изложенных в заключении, ООО «ТК Новгородская» не имеет.

От ООО «ТК Новгородская» письменные возражения в отношении заключения также не поступали.

Факт нарушения ООО «ТК Новгородская» требований антимонопольного законодательства при заключении договора № 284 от 28.03.2017 купли-продажи имущества с ООО «ВЕЙСТ МЕНЕДЖМЕНТ» подтверждается материалами дела.

Руководствуясь статьей 17, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, утвержденным приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «ТК Новгородская» (ул. Нехинская, д. 1а, г. Великий Новгород, 173015) нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «ТК Новгородская» обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Председатель Комиссии
Пашкова

Г.Н.

Члены Комиссии

И.А.Куриков

В.В. Иванова

Решение может быть обжаловано в течение 3 месяцев со дня принятия решения. Датой изготовления решения в полном объеме считается дата его принятия