

Заявитель:

Прокуратура Володарского района

Ул. Пушкина, д. 33, г. Брянск, 241022

Ответчик:

МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска

ул. Есенина, д. 4А, г. Брянск, 241047

ООО «Энерголюкс»

пер. 2-ой Красноармейский, д.20, г. Брянск, 241019

Решение по делу №032/01/11-148/2019

г. Брянск

Резолютивная часть решения оглашена «15» июля 2019г.

В полном объеме решение изготовлено «26» июля 2019г.

Комиссия Брянского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: <...> - заместитель руководителя

Члены комиссии:

<...>- начальник отдела товарных и финансовых рынков;

<...>- главный государственный инспектор отдела товарных и финансовых рынков,

<...>- главный государственный инспектор отдела товарных и финансовых рынков;

В присутствии:

<...>- помощника прокурора Прокуратуры Володарского района г. Брянска,

<...> – представителя МУП «Жилкомсервис Володарского района г. Брянска» по дов. <...>

Представитель ООО «Энерголюкс» на рассмотрение дела не явился, уведомлен надлежащим образом,

рассмотрев дело №032/01/11-148/2019 по признакам нарушения МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска и ООО «Энерголюкс» антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции,

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1, 2 статьи 49, статьи 50 Федерального Закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области поступило обращение Прокуратуры Володарского района г. Брянска для принятия мер антимонопольного реагирования по вопросу возможных нарушений законодательства при организации поверки приборов учета энергоресурсов, используемых в многоквартирных домах, обслуживаемых МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска.

Согласно поступившим сведениям МУП «Жилкомсервис» Володарского района в июле, августе 2016 года искусственно раздробило единую сделку на оказание услуг по поверке 88 приборов учета тепла на общую сумму 1 232 000 рублей на 13 договоров. Указанные договоры были заключены с единственным поставщиком – ООО «Энерголюкс» в соответствии с п. 5.9.1 Положения МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска, которое позволяет заключать договор с единственным источником в случае, если разовая закупка товаров, работ, услуг совершена на сумму до 100 тыс руб.

Заключение МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска 13 договоров с единственным поставщиком услуг (работ) ООО «Энерголюкс» и отсутствие конкурентных процедур способствовало созданию преимущественного положения единственного поставщика и лишило возможности других хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичную деятельность, реализовать свое право на заключение контракта.

Действия МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска и ООО «Энерголюкс» имеют признаки нарушения ч. 4 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части заключения соглашения, которые приводят или могут привести к ограничению конкуренции, а именно созданию другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок по поверке приборов учета (теплосчетчиков).

На основании поступившего заявления было возбуждено дело №032/01/11-148/2019 в отношении МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска и ООО «Энерголюкс» по признакам нарушения ч.4 ст.11 ФЗ «О защите конкуренции».

К рассмотрению дела в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах был привлечен Демин М.Ю.

МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска в рассмотрение дела представило пояснения, согласно которым МУП «Жилкомсервис» Володарского района города Брянска является управляющей компанией, осуществляет функции по содержанию общего имущества и текущему ремонту. Во исполнение ФЗ №261 от 23.11.2009 года «Об энергоэффективности и энергосбережении» и в интересах собственников жилых помещений, управляющая компания заключила договор №93-2012 от 01.07.2012 года на выполнение работ с ООО «ТБН-энергосервис» г.Москва, в соответствии с которым, обществом производился комплекс работ по изготовлению рабочей документации, поставке, монтажу, наладке, передаче в

эксплуатацию узлов коммерческого учета энергоресурсов в системе отопления.

Согласно технических паспортов на общедомовые приборы учета тепловой энергии, межповерочный интервал срока поверки истекал через 4 года, т.е в 2016 году.

До истечения срока поверки по вышеуказанным приборам учета начисление платы за отопление собственникам и нанимателям производилось согласно п.42.1. Правил, утвержденных Постановлением №354 от 6 мая 2011 года . Размер платы за коммунальную услугу - отопление жилых помещений МКД, которые оборудованы общедомовыми приборами учета на отопление при осуществлении оплаты коммунальной услуги по отоплению равномерно в течении календарного года определялся по формуле 3.1 Приложения №2 к настоящим Правилам, исходя из показаний общедомового прибора учета на отопление.

По истечении срока поверки приборов учета, прибор учета считается вышедшим из строя и показания приборов учета не принимаются к расчетам.

При отсутствии показаний приборов учета расчет платы населению за отопление должен быть произведен по нормативу, что привело бы к увеличению платежной нагрузки за отопление на население и вызвало бы негативную реакцию со стороны населения.

Закупочная деятельность заказчика осуществляется в соответствии с Конституцией Российской Федерации, Гражданским Кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», другими нормативными правовыми актами, а также утвержденным и размещенным в единой информационной системе (на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru), ЕИС) Положением о закупках заказчика, которое является основополагающим документом, регламентирующим порядок и правила организации закупочного процесса.

Согласно Федеральному закону от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон №223-ФЗ) управляющая компания в 2016 году имела право на заключение договоров до 100 тысяч рублей у единственного поставщика.

Согласно письма Министерства экономического развития РФ от 16 декабря 2014г. №Д28и-2725 закупка может осуществляться у единственного поставщика в случае осуществления закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую ста тысяч рублей. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить, не должен превышать два миллиона рублей или не должен превышать пять процентов совокупного годового объема.

Других ограничений по осуществлению закупок, в том числе по заключению нескольких контрактов с одним поставщиком на сумму, не превышающую ста тысяч рублей, ни Законом 223-ФЗ, ни Законом 44-ФЗ установлено не было.

При заключении договора на оказание услуг по поверке приборов учета на основании проведенных торгов, оплата услуг должна была производиться в течении 3-х месяцев со дня заключения договора, что в сложившейся крайне

тяжелой финансовой ситуации в 2016 году, было для управляющей компании очень проблематично. Фактически расчет с подрядчиком ООО «Энерголюкс» за выполненные услуги производился в период с 01.08.2016 года по 09.01.2018 года.

ООО «Энерголюкс» при рассмотрении дела пояснило следующее:

В период с 26.07.2016 г. по 29.08.2016 г., то есть в течение месяца между МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска (заказчик) и ООО «Энерголюкс» (исполнитель) было заключено 13 договоров на оказание услуг по поверке тепловых счетчиков.

Данные договоры заключались по мере поступления предложений со стороны заказчика.

С момента заключения первого договора ООО «Энерголюкс» не имело возможности предположить об их количестве с данным заказчиком, тем более о периоде заключения.

Согласно условиям вышеуказанных договорных отношений (пункт 3.2.) ООО «Энерголюкс» имеет право привлекать третьих лиц для оказания услуг по поверке тепловых счетчиков.

На основании Договора на организацию и техническую поверку СИ к государственной поверке представителем Госстандарта РБ от 27.05.2016 г., заключенного между ООО «Энерголюкс» (заказчик) и ООО «СБКЭнерджи» (исполнитель), последний провел работы по поверке тепловых счетчиков предоставленных ООО «Энерголюкс», в том числе и счетчиков, принадлежащих МУП «Жилкомсервис» Володарского района г.Брянска. Результатом договорных отношений между ООО «Энерголюкс» и ООО «СБКЭнерджи» явилась поверка тепловых счетчиков, принадлежащих МУП «Жилкомсервис» Володарского района г.Брянска, а результатом договорных отношений между ООО «Энерголюкс» и МУП «Жилкомсервис» Володарского района г.Брянска явилось снятие, поверка и установка тепловых счетчиков.

Причиной выбора исполнителя ООО «СБКЭнерджи» явилась довольно невысокая стоимость услуг и короткие сроки оказания услуг.

Кроме того, ООО «Энерголюкс» оказало МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска услуги по поверке тепловых счетчиков по ценам ниже цен, предлагаемых другими исполнителями.

**Изучив представленные сведения, документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссией установлено:**

Муниципальное унитарное предприятие «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска создано в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации. Федеральным законом «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» постановлением Брянской городской администрации от 08.08.2006г. № 2729-п «О создании муниципального унитарного предприятия «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска», распоряжением комитета по управлению собственностью города Брянска от 16.08.2006г. № 277-р «Об учреждении муниципального унитарного предприятия «Жилкомсервис»

Володарского района г. Брянска».

Предприятие является юридическим лицом, имеет обособленное имущество, самостоятельный баланс, расчетный и иные счета в учреждениях банков, печать, штампы и бланки со своим наименованием, фирменное наименование.

МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска закупочную деятельность осуществляет в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ (ред. от 30.10.2018) "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Законом N 44-ФЗ) за исключением случаев осуществления закупки:

1) за счет грантов, передаваемых безвозмездно и безвозвратно гражданами и юридическими лицами, в том числе иностранными гражданами и иностранными юридическими лицами, а также международными организациями, получившими право на предоставление грантов на территории Российской Федерации в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, субсидий (грантов), предоставляемых на конкурсной основе из соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, если условиями, определенными грантодателями, не установлено иное;

(в ред. Федерального закона от 28.12.2013 N 396-ФЗ)

2) в качестве исполнителя по контракту в случае привлечения на основании договора в ходе исполнения данного контракта иных лиц для поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, необходимых для исполнения предусмотренных контрактом обязательств данного учреждения;

3) за счет средств, полученных при осуществлении им иной приносящей доход деятельности от физических лиц, юридических лиц, в том числе в рамках предусмотренных его учредительным документом основных видов деятельности (за исключением средств, полученных на оказание и оплату медицинской помощи по обязательному медицинскому страхованию).

В указанных случаях закупка осуществляется в соответствии с Положением МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска от февраля 2015г.

В соответствии с п. 5.9.1 Положения МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска, допускается заключать договор с единственным источником в случае, если разовая закупка товаров, работ, услуг совершена на сумму до 100 тыс руб.

С 26.07.2016г. по 29.08.2016г. МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска заключило 13 договоров на оказание услуг по поверке приборов учета тепла каждый на сумму до 100 тыс. рублей. Указанные договоры были заключены с единственным поставщиком – ООО «Энерголюкс».

Общая сумма договоров составила 1 232 000 рублей.

Анализ вышеназванных договоров показал следующее:

- предметами договоров являются идентичные услуги (работы), образующие единый комплекс - поверка теплосчетчиков;

- договоры заключены с одним исполнителем - ООО «Энерголюкс»

- 13 договоров на оказание услуг по поверке приборов учета заключены между МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска и ООО «Энерголюкс» в короткий временной интервал: 26.07.2016, 28.07.2016, 01.08.2016, 04.08.2016, 08.08.2016, 10.08.2016, 12.08.2016, 15.08.2016, 17.08.2016, 19.08.2016, 22.08.2016, 25.08.2016, 29.08.2016 (т.е. с промежутком в два дня).

- указанные договоры имеют единый срок выполнения работ – по 30.09.2016г.

- при заключении МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска договоров на оказание услуг по поверке приборов учета с ООО «Энерголюкс», цена работ по поверке приборов учета была завышена относительно стоимости аналогичных услуг (работ), оказываемыми предприятиями Брянской области.

Фактически заключенные договоры образуют одну сделку, искусственно раздробленную и оформленную 13 договорами.

Дробление единой закупки на группу однородных (идентичных) закупок, сумма по каждой из которых не превышает предусмотренного законом ограничения, свидетельствует о намерении сторон уйти от соблюдения процедур торгов, проведения конкурсных процедур (конкурентной закупки).

Заключение МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска 13 договоров с единственным поставщиком услуг (работ) ООО «Энерголюкс» и отсутствие конкурентных процедур способствовало созданию преимущественного положения единственного поставщика и лишило возможности других хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичную деятельность, реализовать свое право на заключение контракта.

Учитывая общую сумму договоров 1 232 000 рублей, МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска надлежало выбрать конкурентный способ закупки, что способствовало эффективному расходованию средств, участию в конкурентной закупке большего количества участников закупки.

Таким образом, действия МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска по искусственному разделению единого заказа – «на оказание услуги по поверке теплосчетчиков» на 13 договоров, заключение указанных возмездных договоров с единым исполнителем – ООО «Энерголюкс» имеет своей целью уход от проведения торгов и предоставление преимущества конкретному исполнителю – ООО «Энерголюкс».

Антимонопольным органом был проведен анализ состояния конкуренции на рынке по поверке приборов учета тепла в географических границах Брянской области за 2016г. По результатам исследования было установлено, что в 2016г. на территории Брянской области доля ООО «Энерголюкс» по оказанию услуги поверка приборов учета тепла составила более 20%. Подобные услуги помимо ООО «Энерголюкс» оказывали и иные хозяйствующие субъекты. Данные субъекты при соблюдении законодательства могли стать потенциальными исполнителями при решении вопроса о заключении договора на осуществление поверки приборов учета тепла.

В соответствии со сложившейся судебной практикой для целей квалификации действий субъектов, как участников данных правоотношений, установление факта

наступления неблагоприятных последствий не является обязательным условием, для такой квалификации в силу прямого указания в законе достаточно наличия возможности наступления указанных последствий.

МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска не представило каких-либо доказательств, обосновывающих правомерность дробления сделки в спорный период. ООО «Энерголюкс» также не представлено доказательств, подтверждающих отсутствие договоренности на заключение договоров поверки приборов учета тепла.

13.05.2019 в адрес Брянского УФАС поступило заявление МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска вх. №3451 о признании в заключении недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством устного соглашения с организацией ООО «Энерголюкс» г. Брянск о заключении ряда договоров на поверку общедомовых приборов учета тепловой энергии без торгов. В результате соглашения между МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска и ООО «Энерголюкс» были заключены 13 договоров на поверку теплосчетчиков на общую сумму 1232000 рублей.

Довод ООО «Энерголюкс», изложенный в отзыве на заключение об обстоятельствах дела вх. №5522 от 15.07.2019, о предположительном характере предварительной договоренности между Обществом и МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска при заключении 13 спорных договоров, а также о подтверждении данного факта недопустимыми доказательствами, Комиссия не принимает в силу следующего:

Заявление МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска вх. №3451 о признании в заключении недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством устного соглашения с организацией ООО «Энерголюкс» г. Брянск о заключении ряда договоров на поверку общедомовых приборов учета тепловой энергии без торгов является прямым доказательством факта заключения антиконкурентного соглашения.

Данное заявление подтверждается пояснением технического директора МУП «Жилкомсервис» Володарского района <...> от 27.06.2019 вх. №4954, согласно которым в 2016г. <...> был членом закупочной комиссии и соответственно все вопросы, касающиеся закупок докладывались ему. Как указывает <...> в соответствии с действующим законодательством в 2016г. возникла необходимость поверки общедомовых приборов учета тепловой энергии, установленных в многоквартирных домах. В связи с этим было проведено совещание между директором МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянск и директором ООО «Энерголюкс». По результатам совещания указаний по поводу необходимости проведения торгов по поверке приборов учета тепловой энергии согласно Закону 223-ФЗ не поступило, без конкурентных процедур было заключено 13 договоров с ООО «Энерголюкс».

Также не принимается довод ООО «Энерголюкс» о необходимости установления фактического перечня работ, выполненных Обществом в рамках спорных договоров, так как указанные договоры содержат конкретный предмет – поверка приборов учета теплоэнергии, иные услуги в договоре не поименованы. Следовательно, выполнение иных работ, таких как демонтаж, монтаж приборов учета и иное, осуществлялись за пределами спорных договоров и не имеют

отношения к рассмотрению указанного дела.

Вывод комиссии Брянского УФАС России о доли участия ООО «Энерголюкс» на рынке слуг по поверке счетчиков тепловой энергии в географических границах Брянской области в 2016г. подтвержден аналитическим отчетом, о чем в заключении об обстоятельствах дела была сделана ссыла. Таким образом, утверждение ООО «Энерголюкс» об отсутствии доказательств, подтверждающих данный вывод не соответствует действительности.

Учитывая совокупность имеющихся доказательств Комиссия Брянского УФАС России пришла к выводу, что действия МУП «Жилкомсервис» Володарского района г. Брянска и ООО «Энерголюкс» по заключению 13 договоров по предварительной договоренности без проведения конкурентных процедур являются нарушением пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1,2 статьи 49, статьи 50 Федерального Закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ,

РЕШИЛА:

1. Признать МУП «Жилкомсервис Володарского района г. Брянска» (ИНН 3233013304, ОГРН 1053211026406, адрес: г. Брянск, ул. Есенина, д. 4А, 241047) и ООО «Энерголюкс» (ИНН 3250503940, ОГРН 1083254001929, адрес: г. Брянск, 2-ой Красноармейский пер., д. 20, 241019) нарушившими требования ч.4 ст. 11 Федерального Закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части заключения соглашений, которые приводят или могут привести к ограничению конкуренции, а именно созданию другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок по оказанию услуг поверки приборов учета теплоэнергии.

2. МУП «Жилкомсервис Володарского района г. Брянска» выдать предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции при проведении закупок в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Направить материалы дела №032/01/11-148/2019 должностному лицу Брянского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии: <...>

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.