РЕШЕНИЕ № 05/07-14

10 декабря 2014 года

г. Омск

Резолютивная часть оглашена 10.12.2014

Изготовлено в полном объеме 24.12.2014

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

<...>;

<...>;

<...>;

<...>;

<...>;

при участии от ответчика по делу – ОАО «Омская топливная компания» (далее – Ответчик, Общество):

<...>;

при участии от лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, - ОАО «Кузбасская топливная компания»:

<...>,

в отсутствие заявителя – прокуратуры Омской области:

рассмотрев дело № 05/07-14 по признакам нарушения ОАО «Омская топливная компания» статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

1. Приказом Омского УФАС России от 10.11.2014 № 320 возбуждено дело № 05/07-14 в отношении ОАО «Омская топливная компания».

Основанием для возбуждения дела № 05/07-14 послужил поступивший в Омское УФАС России (вх. от 29.10.2014 № 11926ф) из прокуратуры Омской области отчет контрольно – счетной палаты Омской области о результатах контрольного мероприятия «Проверка ОАО «Омская топливная компания» (далее – Отчет).

В Отчете указано, что решением совета директоров Общества от 21.03.2012 утверждено положение о закупках товаров, работ и услуг ОАО «Омская топливная Компания» (далее – положение о закупках).

Также в Отчете приведена информация о том, что проверкой договоров поставки угля в 2013 году установлено, что поставщиками угля в проверяемом периоде являлись ООО «МежРегионТранс», ООО «СибУгольХакасия», ОАО «Кузбасская Топливная Компания». Всего в 2013году указанными поставщиками поставлено Обществу 196 045, 5 тонн угля, в том числе: ООО «МежРегионТранс» - 156 181,1 тонн, что составляет 79,7 процента от общего объема поставленного угля; ООО «СибУгольХакасия» - 10 563,0 тонн, что составляет 5,4 процента от общего объема поставленного угля; ОАО «Кузбасская Топливная Компания» - 29 301,4 тонн, что составляет 14,9 процента от общего объема поставленного угля (поставка угля по договорам от 21.12.2011 № 9930-п и от 27.12.2012 №10560-ю).

В Отчете указано, что объемы поставки угля по сравнению с 2012 годом (134757,9 тонн) увеличились на 61 287,6 тонн или на 68,7 процента.

Советом директоров Общества (протокол от 02.07.2013 № 60) в подпункте 6 пункта 4.2.6. положения о закупках в части изменения условий осуществления закупки товаров, работ, услуг у единственного поставщика внесены изменения, а именно «осуществляются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг на сумму, не превышающую 10 000,0 тыс. рублей» (в предыдущей редакции «не превышающую 400,0 тыс. рублей»).

В Отчете указано, что выборочной проверкой договоров поставки угля установлено, что в 2013 году Обществом осуществлялась закупка угля у единственного поставщика - ООО «МежРегионТранс» и ООО «СибУгольХакасия» по следующим договорам:

- договор от 02.07.2013 № 10834 на сумму 9 882,2 тыс. рублей;
- договор от 02.07.2013 № 10864 на сумму 9 413,9 тыс. рублей;
- договор от 03.07.2013 № 10865 на сумму 9 876,6 тыс. рублей;
- договор от 04.07.2013 № 10866 на сумму 9 761,5 тыс. рублей;
- договор от 05.07.2013 № 10867 на сумму 9 972,9 тыс. рублей;
- договор от 06.07.2013 № 10868 на сумму 9 897,2 тыс. рублей;
- договор от 08.07.2013 № 10869 на сумму 9 479,0 тыс. рублей;

ООО «СибУгольХакасия» по следующим договорам:

- договор от 06.07.2013 № 10870 на сумму 9 992,4 тыс. рублей;
- договор от 07.07.2013 № 10871 на сумму 9 995,4 тыс. рублей.

Таким образом, согласно Отчету, после внесения изменения в подпункт 6 пункта 4.2.6. положения о закупках ОАО «Омская топливная компания» закуплен однородный товар - каменный уголь марки ДР, фракции 0-200(300) мм., на общую сумму 88 271,1 тыс. рублей.

По мнению Контрольно – счетной палаты Омской области, в результате одобрения советом директоров вышеуказанного изменения в положение о закупках, Обществу данная норма позволила ограничить конкуренцию, что противоречит подпункту 2 пункта 1 статьи 3 Закона о закупках.

2. Представитель ОАО «Омская топливная компания» на заседании Комиссии 10.12.2014 пояснил следующее.

В 2013 г. ОАО «Омская топливная компания» просило совет директоров ОАО «Омская топливная компания» рассмотреть возможность увеличения суммы закупки у единственного поставщика до 10,0 млн. рублей по следующим основаниям:

1) Необходимость оперативного решения вопросов по отгрузке угля и оплате провозных платежей.

Представитель Ответчика пояснил, что в 2013 году ОАО «Кузбасская Топливная Компания», являлась единственным поставщиком угля по результатам открытого аукциона, которым была приостановлена отгрузка угля в Омскую область до полного погашения задолженности за уголь. Указанная задолженность составляла 34,0 млн. рублей. С учетом платежеспособности предприятий ЖКХ - дебиторов Компании, ОАО «Омская топливная компания» не имела возможности рассчитаться за поставленный уголь.

При этом, как пояснил представитель Ответчика, по результатам торговых процедур ОАО «Омская топливная компания» являлась победителем в торгах на поставку угля для учреждений бюджетной сферы Муромцевского района в объеме 800,0 тонн и «Омскэнерго МРСК Сибирь» - 1267 тонн. Срок исполнения обязательств - первая половина июля, то есть неисполнение обязательств в установленные сроки, по словам представителя ОАО «Омская топливная компания», могло привести к включению Общества в реестр недобросовестных поставщиков.

Кроме того, Общество, как пояснил представитель Ответчика, испытывало дефицит угля в ряде районов для реализации населению и прочим покупателем, что приводило к потере рынка сбыта.

Представитель ОАО «Омская топливная компания» указал, что приобретение угля на 10,0 млн. рублей позволило бы ОАО «Омская топливная компания» завезти в первой декаде июля 5,0 тыс. тонн угля и в полном объеме ликвидировать дефицит угля, а также выполнить обязательства перед бюджетными учреждениями. Закупка же угля с применением торговых процедур в форме открытого аукциона заняла бы не менее 30 дней.

2) Возможность приобретения угля с качественными характеристиками, отличными от качественных характеристик угля, поставляемого по основному контракту.

ОАО «Кузбасская топливная компания» по результатам торгов производило поставку угля марки ДР (низшая теплота сгорания 5100 ккал/кг) и ДО (ДНК), низшая теплота сгорания 5300 ккал/кг.

По мнению представителя Ответчика, на рынке угля Омской области имеется потребность в угле с иными качественными характеристиками, чем установлено контрактом. Так, например, «Омскэнерго МРСК Сибирь» установлено требование к поставляемому углю - «уголь марки ДР с низшей теплотой сгорания не менее 5300,00 ккал/кг». ОАО «Кузбасская топливная компания» не располагала подобным углем, что требовало оперативно решать вопрос по приобретению угля.

3) Возможность приобретения угля по более низким ценам, чем установлено в действующем контракте.

Представитель Ответчика пояснил, что увеличение суммы закупки у единственного поставщика до 10,0 млн. рублей позволило ОАО «Омская топливная компания» более оперативно и гибко функционировать на рынке угля в Омской области, а также своевременно исполнять обязательства по поставкам угля всем категориям потребителей при прекращении отгрузок основным поставщиком. При этом, компания считала необходимым осуществлять закупки основных объемов угля с использованием торговой процедуры - открытого аукциона. Также ОАО «Омская топливная компания» считает, что увеличение суммы закупки у единственного поставщика не противоречит действующему законодательству, поскольку виды закупок, порядок их осуществления устанавливаются Положением организации и не регламентируются Законом о закупках.

4. Представитель ОАО «Кузбасская топливная компания» на заседании Комиссии 10.12.2014 пояснил следующее.

ОАО «Кузбасская Топливная Компания» являлось участником закупок на поставку угля для коммунально-бытовых нужд Омской области в 2012 и 2013г. проводимых ОАО «Омская Топливная Компания». Как пояснил представитель ОАО «Кузбасская топливная компания» в 2012 и 2013 г. компания планировала сотрудничество, и принимало участие в открытых аукционах проводимых ОАО «Омская Топливная Компания» на поставку угля. В настоящее время ОАО «Кузбасская Топливная Компания» не планирует сотрудничество с ОАО «Омская Топливная Компания» в сфере поставок угля, в связи с систематическим невыполнением своих договорных обязательств сотрудничество с данной компанией прекращено и по сегодняшний день не планируется к возобновлению. Представитель ОАО «Кузбасская топливная компания» пояснила, что в декабре 2012 г. ОАО «Омская Топливная Компания» проводило открытый аукцион на право заключения договора поставки угля в 2013 т., по итогам аукциона ОАО «Кузбасская Топливная Компания» явилось победителем проведенного аукциона. Сумма контракта составила 130 399 725,00 рублей с НДС, без учета стоимости провозных платежей. В период 2013-2014 г. ОАО «Кузбасская Топливная Компания» не участвовала в аукционах проводимых ОАО «Омская Топливная Компания» и не заключало договоры поставок угля с данной компанией в связи с систематическим невыполнением своих договорных обязательств ОАО «Омская топливная компания». По мнению представителя ОАО «Кузбасская топливная компания» увеличение суммы закупки у единственного поставщика до 10,0 млн. рублей может ограничить конкуренцию среди потенциальных участников закупок, проводимых ОАО «Омская топливная компания», которые должны были быть проведены иными способами (например,

запрос котировок, аукцион и другие конкурентные способы).

5. Рассмотрев имеющиеся в деле № 05/07-14 материалы, заслушав представителей Ответчика, ОАО «Кузбасская топливная компания», Комиссия установила следующие обстоятельства и сделала следующие выводы.

В соответствии с требованиями Закона о закупках ОАО «Омская топливная компания» осуществляет закупку продукции с применением закупочных процедур на основании Положения о закупках товаров, работ и услуг ОАО «Омская топливная компания».

В пункте 3 статьи 3 Закона о закупках указано, что в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами. В утвержденном Положении о закупках в пункте 4.2.6. Обществом определены способ и случаи закупки товаров, работ, услуг у единственного поставщика.

Указанное Положение утверждено Решением Совета директоров ОАО «Омская топливная компания» от 21.03.2012.

Все изменения в действующее положение о закупках вносятся на основании решения Совета директоров Компании.

Пунктом 4.2.6. указанного Положения была предусмотрена закупка у единственного поставщика в случае осуществления поставок товара в размере не более 400,0 тысяч рублей.

Советом директоров Общества (протокол от 02.07.2013 № 60) утверждены изменения в подпункт 6 пункта 4.2.6. положения о закупках в части изменения условий осуществления закупки товаров, работ, услуг у единственного поставщика, а именно «осуществляются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг на сумму, не превышающую 10 000,0 тыс. рублей». В указанном подпункте также перечислено 18 случаев, в которых ОАО «Омская топливная компания» может проводить закупку у единственного поставщика. Основная сфера деятельности ОАО «Омская топливная компания» - поставка каменного угля и дров юридическим и физическим лицам Омской области и г. Омска. Таким образом, ОАО «Омская топливная компания» создала такие условия, при которых у нее появилась возможность закупать уголь только способом: у единственного поставщика.

В результате одобрения советом директоров вышеуказанного изменения в положение о закупках Общества, Обществу данная норма могла ограничить конкуренцию, что противоречит подпункту 2 пункта 1 статьи 3 Закона о закупках в котором отражены принципы (равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров), которыми должен руководствоваться заказчик – ОАО «Омска топливная компания» при закупках товаров, работ, услуг. Таким образом, увеличение суммы закупки у единственного поставщика до 10,0 млн. рублей могло ограничить конкуренцию среди потенциальных участников закупок, проводимых ОАО «Омская топливная компания», которые должны были быть проведены иными

способами (например, запрос котировок, аукцион и другие конкурентные способы).

Учитывая, что представитель Ответчика представил на заседание Комиссии протокол № 69 заседания Совета директоров ОАО «Омская топливная компания» от 25.11.2014 об утверждении изменений в Положение о закупках товаров, работ и услуг ОАО «Омская топливная компания» (подпункт 6 пункта 4.2.6) в части случаев закупки у единственного поставщика: «осуществляются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг на сумму, не превышающую 400 000 рублей», основания для выдачи предписания отсутствуют.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1, 2, 3 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ОАО «Омская топливная компания», выразившиеся во внесении изменений в Положение о закупках товаров, работ, услуг ОАО «Омская топливная компания» в части увеличения суммы осуществления закупок у единственного поставщика на сумму, не превышающую 10 млн. руб., что привело к не осуществлению закупок конкурентными способами, нарушающими статью 17 Закона о защите конкуренции.

2. Прекратить дело № 05/07-14 в связи с добровольным устранением нарушений ОАО «Омская топливная компания».

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

Согласно части 1 статьи 52 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.