

РЕШЕНИЕ

№ 05-11/19-2015

«09» ноября 2015 года

г. Улан-Удэ

Резолютивная часть решения объявлена 27 октября 2015 года.

Полный текст решения изготовлен 09 ноября 2015 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:

<...>,

Членов Комиссии:

<...>,

<...>,

рассмотрев дело № 05-11/19-2015, возбужденное в соответствии с приказом Бурятского УФАС России от 12.10.2015 № 116 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» по признакам нарушения ПАО «Территориальная генерирующая компания № 14» (далее – ПАО «ТГК-14»), юридический адрес: 672000, г. Чита, ул. Профсоюзная, д. 23 требований части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

в присутствии представителя Прокуратуры Республики Бурятия <...> – служебное удостоверение <...> от 28.01.2013,

в присутствии представителей ответчика ПАО «ТГК-14» <...> по доверенности от 01.07.2015 № 434, <...> по доверенности от 12.01.2015 № 3, <...> по доверенности от 23.10.2015 № 444,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия поступила информация Прокуратуры Республики Бурятия (вх. от 15.07.2015 № 3906, далее – Прокуратура РБ) на действия ПАО «ТГК-14» на предмет выявления признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Из информации Прокуратуры РБ следует, что в ходе проверки соблюдения порядка подключения теплоснабжающих установок, тепловых сетей и источников тепловой энергии к системам теплоснабжения выявлены нарушения антимонопольного законодательства в деятельности ПАО «ТГК-14». Проведение закупочной деятельности ПАО «ТГК-14» регламентировано Положением о порядке закупок товаров, работ и услуг для нужд ОАО «ТГК-14» (далее – Положение). Разделом 8 Положения в целях определения подрядной организации предусмотрено

проведение открытого запроса предложений. В силу подпункта 9 пункта 8.2 Положения в подготавливаемой ПАО «ТГК-14» закупочной документации указываются требования к претендентам. В течение 2013-2014 гг. ПАО «ТГК-14» при проведении открытых запросов предложений для определения подрядных организаций в целях выполнения своих обязательств по договорам о подключении к сетям инженерно-технического (теплого) обеспечения объектов капитального строительства в закупочную документацию внесены требования к участникам запроса предложений о наличии опыта работы не менее 12 месяцев, а также наличие опыта работы по предмету закупки (работа на объектах энергетической отрасли: ТЭС, тепловые сети, котельные, а также наличие опыта работы со структурными подразделениями ОАО «РЖД»), чем создана возможность устранить конкуренцию на данном товарном рынке; на участников закупочной деятельности наложены ограничения, не соответствующие достижению целей таких действий. По результатам проведенных запросов предложений ПАО «ТГК-14» заключены следующие договоры подряда:

- от 02.06.2014 № УУЭК-2005-14 с ООО «Байкал-Сервис» на выполнение работ по ул. Мокрова г. Улан-Удэ;

- от 03.06.2014 № УУЭК-2066-14 с ООО «Байкал-Сервис» на выполнение работ в п. Сокол г. Улан-Удэ;

- от 30.12.2013 № УУЭК-13-2226 с ООО «Байкал-Сервис» на выполнение работ в отношении блоков 1, 2, 3 многоквартирного дома в 113 квартале г. Улан-Удэ;

- от 18.12.2014 № УУЭК-4804-14 с ООО «Байкал-Сервис» на выполнение работ в отношении дома по ул. Профсоюзная г. Улан-Удэ;

- от 20.10.2014 № УУЭК-4085-14 с ООО «Байкалагропром» на выполнение работ в отношении дома по ул. Ключевская г. Улан-Удэ;

- от 19.09.2014 № УУЭК-3669-14 с ООО «Байкал-Сервис» на выполнение работ в отношении блока 8 многоквартирного дома в 113 квартале г. Улан-Удэ.

ПАО «ТГК-14», в ответ на запрос Бурятского УФАС России, пояснило, что включение в Положение требования о наличии опыта осуществления поставок, выполнения работ или оказания услуг, в том числе для нужд предприятий энергетической отрасли или структур ОАО «РЖД», стоимость которых составляет не менее чем двадцать процентов лимитной (максимальной) цены договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка, обусловлено необходимостью минимизации рисков заключения договора с недобросовестными контрагентами в рамках соблюдения принципа «должной осмотрительности».

На заседание Комиссии 27.10.2015 ПАО «ТГК-14» представило пояснения по делу о нарушении антимонопольного законодательства из которого следует, что ПАО «ТГК-14» указало в пункте 1.6.2. Положения требование о наличии опыта осуществления поставок, выполнения работ или оказания услуг для нужд ОАО «РЖД» в связи с тем, что ОАО «РЖД» в соответствии со статьей 3 Федерального закона от 07.08.2001 № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» является для ПАО «ТГК-14» бенефициарным владельцем. ОАО «РЖД» является основным акционером ООО «Энергопромсбыт» с долей участия 51 %, а ООО

«Энергопромсбыт» в свою очередь является одним из основных акционеров ПАО «ТГК-14» с долей участия 39 %.

С 20.10.2015 ПАО «ТГК-14» не предъявляет к участникам закупок условие о наличии опыта осуществления поставок, выполнения работ или оказания услуг для нужд ОАО «РЖД».

Требование к участникам закупок сформулировано следующим образом: «Наличие опыта осуществления поставок, выполнения работ или оказания услуг не менее 12 месяцев, в том числе для нужд предприятий энергетической отрасли (ТЭС, тепловые сети, котельные)».

Учитывая деятельность проведения корпоративных процедур по внесению изменений в действующее Положение (требуется получение одобрения Правления Общества и Совета директоров Общества), внести изменения в Положение будет возможно в течение первого квартала 2016 года. График проведения заседаний Совета директоров Общества на 2015 год утвержден, и внести в повестку заседания вопрос об одобрении изменений действующего Положения возможно с 2016 года.

Комиссия, рассмотрев дело в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, исследовав доказательства по делу о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к следующим выводам.

[Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»](#) (далее - Закон о закупках) 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, утилизации (захоронения) твердых бытовых 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.

[Закон](#) о закупках устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров.

В соответствии со статьей 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации (далее – ГК РФ), Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений [части 3](#) статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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.

Протоколом Совета Директоров ОАО «ТГК-14» №172 утверждено «Положение о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ и услуг для нужд ОАО «ТГК-14».

В соответствии абзацем 3 подпункта «б» пункта 1.6.2. части 1.6. Положения претендент конкурентных закупок должен соответствовать квалификационным требованиям закупочной документации, которые могут быть установлены по усмотрению Организатора и Заказчика в зависимости от технических, технологических, функциональных (потребительских) характеристик товаров, работ, услуг, требований, предъявляемых к их безопасности, и /или иных показателей, связанных с определением соответствия претендента требованиям, предъявляемым законодательством, нормативными документами ОАО «ТГК-14» к поставщикам, исполнителям, подрядчикам, а именно иметь опыт осуществления поставок, выполнения работ или оказания услуг, в том числе для нужд предприятий энергетической отрасли или структур ОАО «РЖД», стоимость которых составляет не менее чем двадцать процентов лимитной (максимальной) цены договора (центы лота), на право, заключить который проводится закупка. При этом учитывается стоимость всех поставленных, выполненных, оказанных претендентом (с учетом правопреемственности) товаров, работ, услуг.

При проведении процедур закупок в форме открытого запроса предложений на подключение объектов капитального строительства к системе теплоснабжения для нужд филиала ОАО «ТГК-14» «Улан-Удэнский энергетический комплекс», на строительство тепловой сети ПАО «ТГК-14» включает в подпункта 8.1.6. пункта 8 требования к участникам о наличии опыта работы Участника не менее 12 месяцев, а также наличие опыта работы по предмету закупки (работа на объектах энергетической отрасли: ТЭС, тепловые сети, котельные, а также наличие опыта работы со структурными подразделениями ОАО «РЖД»).

Включение вышеуказанных пунктов в Положение, документацию о закупках может иметь своим результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции.

В [части 1 статьи 3](#) Закона о закупках установлены базовые принципы закупочной деятельности: экономическая эффективность, информационная открытость, обеспечение равноправия всех участников закупки, исключение ограничения конкуренции между участниками закупки.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений и других закупок товаров, работ, услуг, осуществляемых в соответствии с Законом о закупках запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

На основании изложенного и, руководствуясь [статьей 23](#), [частью 1 статьи 39](#), [частями 1 - 4 статьи 41](#), [статьей 48](#), [частью 1 статьи 49](#) Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ПАО «ТГК-14», выразившиеся во включении в Положение, закупочную документацию требования к участникам закупки о наличии опыта осуществления поставок, выполнения работ или оказания услуг для нужд ОАО «РЖД», нарушением части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
2. Оснований для прекращения рассмотрения дела не имеется.
3. Выдать ПАО «ТГК-14» обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации закупок.
4. Основания для принятия иных мер отсутствуют.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

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

ПРЕДПИСАНИЕ

г. Улан-Удэ

Дело № 05-11/19-2015

09 ноября 2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее по тексту Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:

<...>,

Членов Комиссии:

<...>;

<...>;

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 09.11.2015 года по делу № 05-11/19-2015 о нарушении ПАО «Территориальная генерирующая компания № 14» (672000, г. Чита, ул. Профсоюзная, д. 23, далее – ПАО «ТГК-14») части 1 статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ПАО «ТГК-14» **в срок до 04 апреля 2016 года** совершить действия, направленные на устранение нарушений порядка организации закупок, а именно:

- исключить из «Положения о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ и услуг для нужд ОАО «ТГК-14» условие о наличии опыта

осуществления поставок, выполнения работ или оказания услуг для нужд ОАО «РЖД».

О выполнении настоящего предписания сообщить в письменном виде в адрес Бурятского УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.