



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ

02 июня 2016 года

№ АМЗ – 12/2016

г. Калининград

Решение изготовлено в полном объеме 02 июня 2016 года.

Резолютивная часть решения была оглашена на заседании Комиссии 31 мая 2016 года.

Комиссия Калининградского УФАС России в составе:

председатель Комиссии:	В.А. Грибко	заместитель руководителя Калининградского УФАС России;
члены Комиссии:	К.Г. Мхитаров	главный специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России;
	З.К. Никитина	ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России,
представитель заявителя	Потапенко Е.В.	на основании доверенности от 11.05.2016 №145,
представитель ответчика МП КХ «Водоканал» городского округа «Город Калининград»	Кролис Е.П.	на основании доверенности от 12.01.2016 №7

рассмотрев дело № АМЗ-12/2016 по признакам нарушения МП КХ «Водоканал» городского округа «Город Калининград» (Советский проспект, 107, г. Калининград, 236023, ОГРН 1023900591626, ИНН/КПП 3903009923/390601001)

пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

1. В Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области (далее – Управление) 16 марта 2016 года поступила жалоба вх. № 1576 Федерального бюджетного учреждения здравоохранения «Центр гигиены и эпидемиологии в Калининградской области (далее – Заявитель) на действия МП КХ «Водоканал» городского округа «Город Калининград» (далее - Ответчик).

В результате рассмотрения жалобы Управлением в соответствии с требованиями статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» было направлено предупреждение №07 от 22.03.2016, которое в установленный срок не исполнено, и возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № АМЗ-12/2016 (приказ Управления от 13.04.2016 № 62) по признакам нарушения МП КХ «Водоканал» городского округа «Город Калининград» пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Существо дела в изложении Заявителя

Федеральное бюджетное учреждение здравоохранения «Центр гигиены и эпидемиологии в Калининградской области» обратилось к МП КХ «Водоканал» городского округа «Город Калининград» с заявлением о заключении договора холодного водоснабжения и водоотведения для собственных нужд на 2016 год в соответствии с требованиями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Ответчиком было предложено Заявителю пролонгировать ранее заключенный договор холодного водоснабжения и водоотведения № 22493 от 31.12.2013. Доводы Заявителя о том, что в соответствии с частью 2 ст. 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации государственные (муниципальные) контракты заключаются в соответствии с планом-графиком закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных (муниципальных) нужд, сформированным и утвержденным в установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных (муниципальных) нужд порядке и оплачиваются в пределах лимитов бюджетных обязательств, и частью 3 ст.242 Бюджетного кодекса Российской Федерации, в которой определено, что бюджетные ассигнования, лимиты бюджетных обязательств и предельные объемы финансирования текущего финансового года прекращают свое действие 31 декабря, не были приняты Ответчиком и, как следствие, МП КХ «Водоканал» городского округа «Город Калининград» было отказано Федеральному бюджетному учреждению здравоохранения «Центр гигиены и эпидемиологии в Калининградской области» в заключении договора.

На основании изложенного Заявитель считает, что действия Ответчика являются нарушением антимонопольного законодательства.

3. Существо дела в изложении Ответчика

В ходе заседания Комиссии представитель Ответчика пояснил следующее.

При заключении договоров холодного водоснабжения и водоотведения Ответчик руководствуется Федеральным законом от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», постановлениями Правительства РФ от 29.07.2013 №644 «Об утверждении правил холодного водоснабжения и водоотведения и о внесении изменений в некоторые акты правительства Российской Федерации» и №645 «Об утверждении типовых договоров в области холодного водоснабжения и водоотведения». Основанием для заключения договора является заявка и приложенные к ней документы, которые должны соответствовать требованиям пунктов 16 и 17 Правил холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденных постановлением Правительства РФ от 29.07.2013 №644.

Ответчик считает, что разногласия между Заявителем и Ответчиком урегулированы. На основании поданной заявки (вх.№2788 от 22.04.2016), которая соответствовала установленным требованиям действующего законодательства Российской Федерации, Заявителю 28.04.2016 был направлен проект договора холодного водоснабжения и водоотведения №22493.

10 мая 2016 между МП КХ «Водоканал» городского округа «Город Калининград» и Федеральным бюджетным учреждением здравоохранения «Центр гигиены и эпидемиологии в Калининградской области» заключен договор холодного водоснабжения и водоотведения на 2016 год.

4. Обстоятельства дела, установленные Комиссией

В силу статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги водоснабжения и водоотведения с использованием централизованной системы, систем коммунальной инфраструктуры относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий. Согласно части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии. В этой связи МП КХ «Водоканал» занимает доминирующее положение на рынке услуг водоснабжения и водоотведения.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона от 06.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещены действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является ущемление интересов других лиц, в том числе следующие действия (бездействия) – экономически или технологически не обоснованный отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативно правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативно

правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Из обращения Федерального бюджетного учреждения здравоохранения «Центр гигиены и эпидемиологии в Калининградской области» следует, что Заявитель обратился к Ответчику с заявлением о заключении договора холодного водоснабжения и водоотведения для собственных нужд на 2016 календарный год в соответствии с требованиями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Ответчиком было предложено Заявителю пролонгировать ранее заключенный договор холодного водоснабжения и водоотведения от 31.12.2013 №22493.

В соответствии с требованиями, установленными частями 1, 4 статьи 421, частью 3 статьи 426, статьями 445, 528, частью 2 статьи 539 Гражданского кодекса (далее - ГК РФ) граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством. Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Отказ лица, осуществляющего предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается.

При необоснованном уклонении лица, осуществляющего предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, от заключения публичного договора применяются положения, предусмотренные пунктом 4 статьи 445 ГК РФ.

Согласно пунктам 1 и 2 статьи 445 ГК РФ в случаях, когда в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами для стороны, которой направлена оферта (проект договора), заключение договора обязательно, эта сторона должна направить другой стороне извещение об акцепте, либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора) в течение тридцати дней со дня получения оферты.

Сторона, направившая оферту и получившая от стороны, для которой заключение договора обязательно, извещение о ее акцепте на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора), вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда в течение тридцати дней со дня получения такого извещения либо истечения срока для акцепта.

В случаях, когда заключение договора обязательно для стороны, направившей оферту (проект договора), и ей в течение тридцати дней будет направлен протокол разногласий к проекту договора, эта сторона обязана в течение тридцати дней со дня получения протокола разногласий известить другую сторону о принятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий.

При отклонении протокола разногласий либо неполучении извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок сторона, направившая протокол

разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда.

Правила о сроках, предусмотренные пунктами 1 и 2 статьи 445 ГК РФ, применяются, если другие сроки не установлены законом, иными правовыми актами или не согласованы сторонами.

Согласно пункту 4 статьи 445 ГК РФ сторона, для которой заключение договора обязательно, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. В этом случае договор считается заключенным на условиях, указанных в решении суда, с момента вступления в законную силу соответствующего решения суда.

Сторона, необоснованно уклоняющаяся от заключения договора, должна возместить другой стороне причиненные этим убытки.

Статьей 528 ГК РФ установлен следующий порядок заключения государственного или муниципального контракта:

1. Проект государственного или муниципального контракта разрабатывается государственным или муниципальным заказчиком и направляется поставщику (исполнителю), если иное не предусмотрено соглашением между ними.

2. Сторона, получившая проект государственного или муниципального контракта, не позднее тридцатидневного срока подписывает его и возвращает один экземпляр государственного или муниципального контракта другой стороне, а при наличии разногласий по условиям государственного или муниципального контракта в этот же срок составляет протокол разногласий и направляет его вместе с подписанным государственным или муниципальным контрактом другой стороне либо уведомляет ее об отказе от заключения государственного или муниципального контракта.

3. Сторона, получившая государственный или муниципальный контракт с протоколом разногласий, должна в течение тридцати дней рассмотреть разногласия, принять меры по их согласованию с другой стороной и известить другую сторону о принятии государственного или муниципального контракта в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий.

При отклонении протокола разногласий или истечении этого срока неурегулированные разногласия по государственному или муниципальному контракту, заключение которого является обязательным для одной из сторон, могут быть переданы другой стороной не позднее тридцати дней на рассмотрение суда.

В соответствии с частью 1 статьи 8 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» субъекты естественных монополий не вправе отказаться от заключения договора с отдельными потребителями на производство (товаров, в отношении которых применяется регулирование в соответствии с указанным законом, при наличии у субъекта естественной монополии возможности произвести (реализовать) такие товары.

Согласно статье 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в следующих случаях:

1) осуществление закупки товара, работы или услуги, которые относятся к сфере

деятельности субъектов естественных монополий в соответствии с Федеральным законом от 17 августа 1995 года № 147-ФЗ "О естественных монополиях", а также услуг центрального депозитария;

2) осуществление закупки для государственных нужд у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), определенного указом или распоряжением Президента Российской Федерации, либо в случаях, установленных поручениями Президента Российской Федерации, у поставщика (подрядчика, исполнителя), определенного постановлением или распоряжением Правительства Российской Федерации. В таких правовых актах указываются предмет контракта, а также может быть указан предельный срок, на который заключается контракт, и определена обязанность заказчика установить требование обеспечения исполнения контракта.

На основании вышеизложенного Калининградским УФАС России в адрес МП КХ «Водоканал» городского округа «Город Калининград» 22.03.2016 было направлено предупреждение № 07 от 22.03.2016 о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, и необходимости заключения с Федеральным бюджетным учреждением здравоохранения «Центр гигиены и эпидемиологии в Калининградской области» в срок до 01 апреля 2016 года договора холодного водоснабжения и водоотведения на 2016 год.

В установленный срок предупреждение № 07 от 22.03.2016 МП КХ «Водоканал» городского округа «Город Калининград» не исполнено.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

В соответствии с частью 12 статьи 44 Закона о защите конкуренции в отношении МП КХ «Водоканал» городского округа «Город Калининград» возбуждено дело №АМЗ-12/2016 по признакам нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия установила, что Ответчиком не совершены действия по заключению договора водоснабжения и водоотведения с ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Калининградской области» в соответствии с требованиями, установленными частями 1,4 статьи 421, частью 3 статьи 426, статьями 445, 528, частью 2 статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации, пунктом 1 статьи 8 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок, товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в срок до 01.04.2016, установленный предупреждением № 07 от 22.03.2016.

Действия по заключению договора холодного водоснабжения и водоотведения Ответчиком были совершены после обращения Заявителя в антимонопольный орган. До момента обращения в антимонопольный орган, МП КХ «Водоканал» городского округа «Город Калининград» на заявление ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Калининградской области» о заключении

договора холодного водоснабжения и водоотведения на 2016 год от 24.11.2015 было отказано со ссылкой на возможность продления срока действия договора № 22493 от 31.12.2013 года. На повторное обращение Заявителя (от 18.02.2016) о невозможности продления срока действия договора по действующему законодательству о контрактной системе и бюджетному законодательству, ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Калининградской области» был получен ответ от МП КХ «Водоканал» об отсутствии основания для заключения нового договора холодного водоснабжения и водоотведения на 2016 год с указанием, что по вопросам заключения, изменения или расторжения договора учреждение может обратиться в договорной отдел МП КХ «Водоканал», при этом Ответчик не учел ранее направленное Заявителем письмо в адрес МП КХ «Водоканал» от 24.11.2015 о расторжении договора от № 22493 от 31.12.2013 и направлении нового проекта для заключения договора на 2016 год.

К заседанию Комиссии МП КХ «Водоканал» городского округа «Город Калининград» не представило доказательства об отсутствии возможности выполнить предупреждение от 22.03.2016 № 07 о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства в срок, установленный антимонопольным органом.

В соответствии с требованиями статьи 48.1 Закона о защите конкуренции Заявителю ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Калининградской области» и Ответчику МП КХ «Водоканал» городского округа «Город Калининград» было направлено заключение об обстоятельствах дела.

После получения указанного заключения МП КХ «Водоканал» городского округа «Город Калининград» представило антимонопольному органу копию договора холодного водоснабжения и водоотведения от 10.05.2016 №22493, заключенного с ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Калининградской области», а также следующие пояснения:

Договор холодного водоснабжения и водоотведения №22493 между Заявителем и Ответчиком заключен 31.12.2013, т.е. до момента вступления в силу Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

На основании вышеизложенного нормы Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» после его вступления в силу на отношения между МП КХ «Водоканал» городского округа «Город Калининград» и ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Калининградской области» до расторжения договора не распространяются и стороны руководствуются условиями заключенного договора №22493 от 31.12.2013 и действующим законодательством.

При заключении договоров холодного водоснабжения и водоотведения Ответчик руководствуется Федеральным законом от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», постановлениями Правительства РФ от 29.07.2013 №644 «Об утверждении правил холодного водоснабжения и водоотведения и о внесении изменений в некоторые акты правительства

Российской Федерации» и №645 «Об утверждении типовых договоров в области холодного водоснабжения и водоотведения». Основанием для заключения договора является заявка и приложенные к ней документы, которые должны соответствовать требованиям пунктов 16 и 17 Правил холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденных постановлением Правительства РФ от 29.07.2013 №644. Заявка ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Калининградской области», соответствующая указанным нормам, поступила в адрес МП КХ «Водоканал» городского округа «Город Калининград» 22.04.2016. Проект договора холодного водоснабжения и водоотведения ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Калининградской области» получен 28.04.2016.

ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Калининградской области» на полученное заключение об обстоятельствах дела пояснения не представило.

На основании изложенного Комиссия Калининградского УФАС России, руководствуясь статьями 23, 48, 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

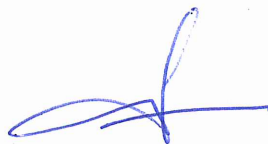
РЕШИЛА:

1. Признать действия МП КХ «Водоканал» городского округа «Город Калининград» (ОГРН 1023900591626, адрес: Советский проспект, д. 107, г. Калининград, 236022) нарушением пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 06.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в необоснованном отказе заключения договора холодного водоснабжения и водоотведения на 2016 год.

2. Рассмотрение дела прекратить в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 06.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства МП КХ «Водоканал» городского округа «Город Калининград».

3. Передать материалы дела АМЗ-12/2016 в правовой отдел Калининградского УФАС России для решения вопроса о привлечении лиц, виновных в совершении нарушения антимонопольного законодательства, к административной ответственности.

Председатель комиссии



В.А. Грибко

Члены Комиссии:



К.Г. Мхитаров



З.К. Никитина

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