

М. Водунов
16.11.16

Общество с ограниченной ответственностью «Объединённая Водная Компания»

Российская Федерация, 357361, Ставропольский край, Предгорный район,
с.Винсады, Черкесское шоссе 2-ой км.
ОГРН 1074205003069, ИНН 4205123314, КПП 261801001
БИК 040702660 р/с 40702810760080001770 к/с 30101810600000000660
Северо-Кавказский банк Сбербанка России филиал Ставропольского отделения № 5230
Тел. 8(8793)39-96-42, факс 8(8793) 97-62-81

Исх. № 698
«15» ноября 2016г.

Трубин
16.11.16

ХАДЖЕБЕКОВУ Р.Ш.
17.11.16

Руководителю Управления Федеральной
антимонопольной службы
по Ставропольскому краю
Никитину Сергею Ивановичу
Адрес: 355003, г. Ставрополь,
ул. Ленина, 384

Заказчик:
АО «Кавминкурортресурсы»
ОГРН 1022601222027
ИНН 2626003072
КПП 262601001
Адрес: 357600, Ставропольский край,
г. Ессентуки, ул. Пятигорская, 133

Жалоба на действия (бездействия) Заказчика

1. Заказчик: АО «Кавминкурортресурсы», ОГРН 1022601222027, ИНН 2626003072, КПП 262601001,
Адрес: 357600, Ставропольский край, г. Ессентуки, ул. Пятигорская, 133, контактное лицо [REDACTED]
на, электронная почта zakupki@kavminkr.ru, телефон +7 (87934) 22059, доб.: 140.

2. Адрес официального сайта, на котором размещена информация о закупке: www.zakupki.gov.ru, Номер
извещения: № 31604296045.

3. Способ размещения закупки: закупка у единственного поставщика.

4. Наименование закупки: заключение договора на оказание услуг по розливу минеральной воды и
упаковке готовой продукции

5. Дата опубликования Протокола закупки у единственного Поставщика: 07.11.2016г.

6. Обжалуемые действия заказчика по осуществлению закупок с указанием норм Федеральный закон от
18 июля 2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" и
Федеральный закон от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" которые, по мнению Заявителя
нарушены:

31 октября 2016г. Заказчиком АО «Кавминкурортресурсы» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru
07.11.2016г. был размещен Протокол № 88/2016 закупки у единственного поставщика - ООО УЗРМВ «Аква
Вайт» (357635, Ставропольский край, г. Ессентуки, ул. Новопятигорская, 1) услуг по розливу минеральной воды
Заказчика в бутылки и упаковке готовой продукции.

Считаем, что при принятии решения о проведении закупки № 31604296045, АО
«Кавминкурортресурсы» не учтен тот факт, что по вопросам о правомерности, с точки зрения
антимонопольного законодательства, изменений маркетинговой политики АО «Кавминкурортресурсы»,
включающей полный отказ в поставке минеральной воды в адрес заводов – розлива, при сохранении поставок в
адрес санаторно-курортных учреждений, переход к самостоятельному розливу (бутилированию) минеральной
воды, осуществление самостоятельного розлива минеральной воды в сочетании с отказом заводам - розлива в
поставке минеральной воды, Федеральная антимонопольная служба Российской Федерации в письме от 24
апреля 2014 года № ЦА/16323/14 («О подготовке рабочей группой проекта стратегии развития открытого
акционерного общества «Кавминкурортресурсы», на п. 3 № АХ – П13-29пр от 18.11.2013 г., на п. 2 Протокола

Вх. № 8634
16.11.2016
Подпись

Росимущества от 24.03.2014 г. № 117»), уже выражала свою позицию и сообщала, что приведенные выше действия ОАО «Кавминкурортресурсы», будут иметь признаки нарушения антимонопольного законодательства и могут привести в отдельных случаях, к нарушению антимонопольного законодательства.

Так, в своем письме от 24 апреля 2014 года № ЦА/16323/14 ФАС России отметил следующее:

«Согласно части 1 статьи 2 Закона о защите конкуренции, антимонопольное законодательство основывается на Конституции Российской Федерации и Гражданском кодексе Российской Федерации (далее по тексту - ГК РФ).

К нормам ГК РФ, на которых основано антимонопольное законодательство, относятся, в частности, статья 1 ГК РФ, которой установлен запрет на ограничение гражданских прав и свободы перемещения товаров, кроме случаев, когда такое ограничение вводится федеральным законом (при этом к числу законов, вводящих соответствующие ограничения, относится и Закон о защите конкуренции), и статья 10 ГК РФ, запрещающая использование гражданских прав, в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Закон о защите конкуренции формулирует требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота.

Согласно положениям Закона о защите конкуренции, запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Согласно статье 15 Закона Российской Федерации «О недрах» от 21.02.1992 г. № 2395-1 (далее - Закон о недрах), государственная система лицензирования - это единый порядок предоставления лицензий, включающий информационную, научно-аналитическую, экономическую и юридическую подготовку материалов и их оформление.

Задачей государственной системы лицензирования является обеспечение, в том числе, развития рыночных отношений, проведения антимонопольной политики в сфере пользования недрами.

Статьей 17 Закона о недрах, установлены антимонопольные требования при пользовании недрами. Запрещаются или в установленном порядке признаются неправомочными действия органов государственной власти, а также любых хозяйствующих субъектов (пользователей недр), направленные на:

- дискриминацию пользователей недр, создающих структуры, конкурирующие с хозяйствующими субъектами, занимающими доминирующее положение в недропользовании.

В формулировке о правомерности с точки зрения антимонопольного законодательства при осуществлении ОАО «Кавминкурортресурсы» самостоятельного розлива минеральной воды и отказе заводам розлива в поставке минеральной воды, из скважин, дебит которых в настоящее время используется всеми заводами розлива и санаторно-курортными учреждениями - контрагентами ОАО «Кавминкурортресурсы», наблюдаются признаки нарушения норм действующего законодательства, в частности, статьи 1 ГК РФ, которой установлен запрет на ограничение гражданских прав и свободы перемещения товаров, кроме случаев, когда такое ограничение вводится федеральным законом и статьи 10 ГК РФ, запрещающая использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке.

ОАО «Кавминкурортресурсы» обладает рыночным потенциалом и может оказывать влияние на общее обращение товара на рынке добычи и оптовой реализации питьевой минеральной воды в регионе. Кроме того, существует ряд экономических и административных барьеров, препятствующих или затрудняющих и ограничивающих хозяйствующим субъектам начало деятельности на товарном рынке добычи и оптовой реализации минеральной воды в Ставропольском крае (ограниченные запасы минеральных вод, наличие зарегистрированных наименований мест происхождения товара и товарных знаков, необходимость получения лицензий и т.д.), т.е. барьеры для входа на рынок новых хозяйствующих субъектов труднопреодолимы.

Действия ОАО «Кавминкурортресурсы» по заключению договоров по результатам проведения торгов, поставка минеральной воды определенного типа исключительно в адрес согласованного круга заводов розлива, полный отказ в поставке минеральной воды ОАО «Кавминкурортресурсы» в адрес заводов розлива и отказ заводам розлива в поставке минеральной воды при осуществлении ОАО «Кавминкурортресурсы» самостоятельного розлива минеральной воды, может привести к ущемлению интересов иных лиц, в заключение договора, с которыми, хозяйствующий субъект не имеет право отказать, усилению доминирующего положения ОАО «Кавминкурортресурсы» и как следствие, приведет к установлению монополично высоких цен, что повлечет за собой различные негативные экономические последствия как для предприятий-контрагентов ОАО «Кавминкурортресурсы», так и на развитие особо охраняемого эколого-курортного региона Российской Федерации Кавказских Минеральных Вод Ставропольского края в целом.

ОАО «Кавминкурортресурсы» в настоящее время обладает рыночным потенциалом и может оказывать влияние на общее обращения товара на рынке добычи и оптовой реализации минеральной воды в Ставропольском крае, в том числе общество имеет договорные отношения с заводами производителями

бутилированных минеральных вод и при осуществлении ОАО «Кавминкурортресурсы» самостоятельного розлива минеральной воды приведет к ущемлению экономических интересов заводов, занимающихся бутилированием минеральной воды, и зависящих напрямую от поставок минеральной воды ОАО «Кавминкурортресурсы».

Наличие развитой конкурентной среды на рынке розничной реализации минеральной воды, позволяет гарантировать, в том числе и наличие ценовой состязательности между производителями бутилированных минеральных вод.

Таким образом, если ОАО «Кавминкурортресурсы» займется развитием бизнеса в сегменте бутилированной минеральной воды, это приведет к усилению доминирующего положения предприятия и ограничение конкуренции, а также повлечет различные негативные экономические последствия на рынке производства минеральной воды на территории Ставропольского края.

ФАС России, считает необходимым сохранить существующий баланс на рынке реализации минеральной воды и возможность конкуренции между производителями бутилированных минеральных вод».

Однако, АО «Кавминкурортресурсы», несмотря на приведенную позицию и требования ФАС России, ограничил конкуренцию на рынке минеральных вод для других его участников, с которыми ранее были заключены Договора поставки (не допустил и устранил), путем проведения закупки: закупка у единственного поставщика ООО Универсальный завод розлива минеральной воды «Аква-Вайт» услуг по розливу и упаковке минеральной воды для нужд АО «КМКР», нарушив тем самым, нормы действующего законодательства, в частности: статьи 1 ГК РФ, которой установлен запрет на ограничение гражданских прав и свободы перемещения товаров, кроме случаев, когда такое ограничение вводится федеральным законом и статьи 10 ГК РФ, запрещающая использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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.

Пунктом 1 ст. 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

- 1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;
- 2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;
- 3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;
- 4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Также п. 5 ст. 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что положения части 1 статьи 17 распространяются в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

В своем Протоколе № 88/2016 закупки у единственного поставщика - ООО УЗРМВ «Аква Вайт» (357635, Ставропольский край, г. Ессентуки, ул. Новопятигорская, 1) услуг по розливу минеральной воды Заказчика в бутылки и упаковке готовой продукции, АО «Кавминкурортресурсы» указывает следующее:

«...Розлив минеральной воды на сторонних мощностях и организация системы сбыта бутилированной минеральной воды позволяет повысить маржинальность продукции, и как результат, значительно нарастить прибыль Компании, которая будет источником финансирования проведения реконструкции и модернизации инфраструктуры Компании.

Для реализации данного проекта закуплены комплектующие материалы. По состоянию на 31.10.2016 г. Стоимость остатка материалов составляет 6 819 159,94 рублей (в том числе НДС 18%). **Закупленные материалы ориентированы на их использование на технологическом оборудовании линии розлива компании «Аква Вайт» и не подходят по своим характеристикам для использования на линиях других заводов розлива.** Отказ от их использования повлечет за собой для АО «КМКР» недополучение выручки от реализации готовой продукции в связи с прекращением розлива в сумме 24 539 038,10 рублей (в том числе НДС 18%), и прямые убытки, связанные с гарантированным списанием продукции (на которой уже нанесена фирменная символика завода изготовителя и заказчика продукции) в сумме 1 595 133,41 в том числе НДС 18%. При этом, возникнет необходимость реализации оставшейся части материалов (которые могут быть частично использованы другими производителями) в сумме 5 224 026,54 руб. в том числе НДС 18%. **Нужно отметить, что материалы были адаптированы к технологическому оборудованию ООО УЗРМВ «Аква-Вайт», поэтому их реализация сторонним организациям будет затруднена и возможна только в случае значительного снижения цены по сравнению с рыночной, что принесет дополнительные убытки обществу».**

Данный вывод Комиссии, в части того, что закупленные АО «Кавминкурортресурсы» материалы не подходят по своим характеристикам для использования на линиях других заводов розлива, является полностью ошибочным, не соответствующим действительности и ничем не подтвержденным, и направлен исключительно на ограничение допуска к участию в закупке других участников, путем установления неизмеряемых требований.

Со своей стороны, мы полностью уверены, что любые закупленные АО «Кавминкурортресурсы» материалы, необходимые для осуществления услуг по розливу минеральной воды в бутылки и упаковке готовой продукции, подходят по своим характеристикам для использования на линиях других заводов розлива. Данные свои выводы, мы готовы подтвердить соответствующими испытаниями, заключениями технических служб и т.п., также наши выводы подтверждаются тем фактом, что ранее ООО «Объединенная Водная Компания» успешно осуществляло услуги розлива для Заказчика по Договору на розлив минеральной воды № 23-10-15/2 от 02.11.2015г., что также свидетельствует об универсальности материалов.

Также считаем, что закупка АО «Кавминкурортресурсы» комплектующих материалов на сумму 6 819 159,94 рублей, которые якобы подходят только для их использования на технологическом оборудовании линии розлива компании «Аква Вайт», произведена исключительно для избежания проведения АО «Кавминкурортресурсы» торгов, запроса котировок, запроса предложений и созданию ООО УЗРМВ «Аква-Вайт» преимущественных условий, что напрямую ограничивает конкуренцию и противоречит нормам действующего законодательства, а именно п. 1 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и п. 5 ст. 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В своем Протоколе № 88/2016 закупки у единственного поставщика - ООО УЗРМВ «Аква Вайт» (357635, Ставропольский край, г. Ессентуки, ул. Новопятигорская, 1) услуг по розливу минеральной воды Заказчика в бутылки и упаковке готовой продукции, АО «Кавминкурортресурсы» указывает следующее:

*«...Уважаемые члены Тендерного комитета, довожу до вашего сведения, что АО «КМКР» заключило международный контракт на поставку минеральной воды в страны Европы. **Поставка минеральной воды в страны Европы возможна только при наличии сертификатов соответствия (т.н. Евросертификатов). ООО УЗРМВ «Аква Вайт» - единственное предприятие, которое имеет сертификаты соответствия, позволяющие осуществлять экспорт минеральной воды, производимой АО «КМКР», в страны ЕВРОПЫ (код по ТН ВЭД 2201101900).***

В соответствии с требованиями Директивы Европейского Парламента и Совета « О добыче и распространении природной минеральной воды» № 2009/54/УС от 18 июня 2009 года с целью их включения в список природных минеральных вод, признанных и разрешенных к реализации в странах Европейского союза 26.09.2016 ООО УЗРМВ «Аква-Вайт» получило сертификаты на производство природной минеральной воды «Ессентуки № 4» (004187) и «Ессентуки № 17» (004185).

Получение данных сертификатов стало возможным, потому что предприятие соответствует нормам и критериям, предъявляемым Европейским законодательством к производству и контролю продукции минеральных питьевых газированных вод:

- 1) наличие прямого минералопровода из скважины на завод;**
 - 2) применяемая водоподготовка и фильтрация полностью исключаящая изменение химического состава, сохраняющая все целебные природные свойства;**
 - 3) положительные заключения аудитов;**
 - 4) соответствие производства российским ГОСТам и требованиям в области пищевой безопасности (НАССР);**
 - 5) наличие своей аттестованной производственной лаборатории,**
- что позволяет оперативно проводить контроль на соответствие нормативным документам для каждого вида продукции.*

С учетом заключенного АО «КМКР» международного контракта на поставку минеральной воды в страны Европы считаю целесообразным, экономически обоснованным, позволяющим избежать потенциальных штрафных

санкций со стороны покупателя минеральной воды за несвоевременную поставку, заключение договора на оказание услуг по розливу минеральной воды с ООО УЗРМ «Аква-Вайт» способом закупки у единственного поставщика...».

Действительно, Директивой Европейского парламента и Совета Европейского Союза 2009/54/ЕС от 18 июня 2009 г. установлено, что Директива применяется к воде, добываемой из недр третьих стран, импортируемой в Сообщество и признанной природной минеральной уполномоченным органом Государства-члена ЕС.

Как установлено п. (d) Приложения № 2 к Директиве **запрещается транспортировка природной минеральной воды в емкостях, не предназначенных для дистрибуции конечному потребителю.**

Данное положение Директивы не оспаривается также и Заказчиком – АО «Кавминкурортресурсы», который в своем Протоколе указывает наличие прямого минералопровода из скважин на завод как обязательное условие для поставок природной минеральной воды в страны ЕС.

По имеющимся у нас данным, минералопровод, от скважин Эссентукского месторождения минеральных вод к заводу ООО УЗРМ «Аква-Вайт» отсутствует как имущественный объект и транспортировка минеральной воды Эссентукского месторождения минеральных вод от скважин до завода ООО УЗРМ «Аква-Вайт» осуществляется исключительно в транспортных емкостях, что противоречит п. (d) Приложения № 2 к Директивы Европейского парламента и Совета Европейского Союза 2009/54/ЕС от 18 июня 2009 г. и делает невозможным поставку минеральной воды Эссентукского месторождения в страны ЕС в соответствии с п. 1 ст. 11 Директивы и как следствие неправомерными выводы и доводы Комиссии, изложенные в Протоколе № 88/2016 закупки у единственного поставщика.

В силу статей 4, 12 Федерального закона от 21.07.1997 №122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» (далее - Закон №122-ФЗ) в Едином государственном реестре прав государственной регистрации подлежат права собственности и другие вещные права на недвижимое имущество и сделки с ним в соответствии со статьями 130, 131, 132 и 164 Гражданского кодекса Российской Федерации. В статье 219 Гражданского кодекса Российской Федерации указано, что право собственности на здания, сооружения и другое вновь создаваемое недвижимое имущество, подлежащее государственной регистрации, возникает с момента такой регистрации. В соответствии с частью 1 статьи 25 Закона №122-ФЗ право собственности на созданный объект недвижимого имущества регистрируется на основании документов, подтверждающих факт его создания. При этом документы, представляемые для государственной регистрации права на вновь создаваемый объект недвижимого имущества, должны соответствовать общим требованиям, предусмотренным в статье 18 указанного Закона. По имеющейся у нас информации, в Едином государственном реестре прав государственной регистрации отсутствуют сведения о минералопровode из скважин Эссентукского месторождения на завод ООО «Аква-Вайт».

Таким образом, сам факт наличия у ООО УЗРМ «Аква-Вайт» сертификатов на производство природной минеральной воды «Эссентуки № 4» (004187) и «Эссентуки № 17» (004185) не является основанием для возможности поставки данной минеральной воды в страны ЕС и Заказчику АО «Кавминкурортресурсы», прежде всего, при принятии соответствующих решений и выводов следовало проверить правомочность получения ООО УЗРМ «Аква-Вайт» данных сертификатов.

Также хочется отметить, что подпунктом 12.44 пункта 12 раздела «Закупка у единственного поставщика» Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «Кавминкурортресурсы» предусмотрено, что закупка у единственного поставщика проводится в случае, когда стоимость закупаемой заказчиком одноименной продукции, выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг у одного и того же поставщика, подрядчика, исполнителя не превышает 300 000 рублей в квартал.

В 4 квартале 2016 года АО «Кавминкурортресурсы» уже была проведена закупка №31604272652 у единственного поставщика ООО «Аква-Вайт» услуг по розливу минеральной воды и упаковке готовой продукции на сумму 294 084 рубля, которая не превышает установленный порог 300 000 руб., предусмотренный подпунктом 12.44 пункта 12 раздела «Закупка у единственного поставщика» Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «Кавминкурортресурсы».

Таким образом, действия АО «Кавминкурортресурсы» при проведении закупки № 31604296045 противоречат правилам, установленным в Положении о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «Кавминкурортресурсы», т.к. стоимость закупаемой Заказчиком одноименной продукции, выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг - услуг по розливу минеральной воды Заказчика в бутылки и упаковке готовой продукции у одного и того же поставщика, подрядчика, исполнителя - ООО «Аква-Вайт», с учетом уже проведенной ранее закупки № 31604272652, превышает 300 000 (Триста тысяч) рублей в квартал, что подтверждается в том числе Решением УФАС СК по результатам рассмотрения жалобы по ст. 18.1 Закона «О защите конкуренции» (№105-18.1-2016).

На основании всего вышеизложенного, просим:

1. Признать жалобу обоснованной и отменить результаты закупки №31604296045;
2. Провести проверку правомерности действий Заказчика;
3. Выдать предписание об устранении нарушений при проведении закупки.

Приложения:

Протокол № 88/2016 закупки у единственного поставщика;

Письмо ФАС России от 24 апреля 2014 года № ЦА/16323/14;

Директива Европейского парламента и Совета Европейского Союза 2009/54/ЕС от 18 июня 2009 г.

Решение УАС СК по делу № 105-18.1-2016.

**Генеральный директор
ООО «Объединенная Водная Компания»**

