

Заявитель:

Ответчики:

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела № 002/01/11-278/2024 о нарушении
антимонопольного законодательства к рассмотрению

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела № 002/01/11-278/2024 о нарушении антимонопольного законодательства,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступило заявление АСО «Объединение предпринимателей по рециклингу отходов» (вх. № 18590/23 от 24.11.2023) свидетельствующее о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Табигат».

По результатам рассмотрения указанного заявления и запрошенных документов, установлено следующее.

В 2022 году ООО «Табигат» на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<https://zakupki.gov.ru>) были опубликованы следующие извещения о закупке у единственного поставщика:

1. Извещение: № <...>
2. Извещение: № <...>
3. Извещение: № <...>
4. Извещение: № <...>
5. Извещение: № <...>
6. Извещение: № <...>
7. Извещение: № <...>
8. Извещение: № <...>

Таким образом, выполнение работ на полигоне ТБО г. Стерлитамак: изоляция на соответствующих рабочих картах осуществляет единственный поставщик – ООО «Вториндустрия» <...>

Так, ООО «Табигат» установлены непреодолимые барьеры входа на данный рынок, которые не позволяют иным хозяйствующим субъектам осуществлять деятельность на указанном рынке. К таким барьерам относятся:

– решение ООО «Табигат» о выборе неконкурентного способа закупок на выполнение работ на полигоне ТБО г. Стерлитамак: изоляция на соответствующих рабочих картах;

– предполагаемое антиконкурентное соглашение между ООО «Табигат» и ООО «Вториндустрия», направленное на заключение договоров на выполнение работ на полигоне ТБО г. Стерлитамак: изоляция на соответствующих рабочих картах.

Отдавая в отдельных случаях предпочтение такому способу как осуществление закупки у единственного поставщика, заказчик должен иметь разумные и объективные причины, объясняющие, что применение конкурентных процедур либо является неэффективным (например, если товарный рынок ограничен или цены на объект закупки колеблются в узком диапазоне), либо в значительной степени лишают заказчика того результата, которого он намеревался достичь, планируя закупку (осуществление срочного размещения заказа, закупка на товарном рынке, где преобладает недобросовестная конкуренция). В ином случае выбор данного неконкурентного способа размещения заказа представляет собой злоупотребление правом, намеренное уклонение от конкурентных процедур вопреки принципам осуществления закупок, а также целям правового регулирования в данной сфере (определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 16.09.2021 № 306-ЭС21-13581 по делу № А57-6788/2020).

Необходимо отметить, что предметы проведенных ООО «Табигат» закупок, преимущественно связанные с обслуживанием полигонов ТБО какими-либо специфическими свойствами и характеристиками не обладают и могут быть предоставлены широким кругом потенциальных поставщиков, так указанные услуги соответствуют коду ОКВЭД 43.99 (Работы строительные специализированные прочие, не включенные в другие группировки), а также ОКПД2 42.99.19.120 (Полигон складирования бытовых отходов), указанный рынок является конкурентным.

Согласно данным электронной справочной системы Маркер-Интерфакс поставщиками по результатам закупочных (торговых) процедур, в регионе поставки Республика Башкортостан, на рынке, соответствующем единому ОКВЭД 43.99 (Работы строительные специализированные прочие, не включенные в другие группировки), а также единому ОКПД2 42.99.19.120 (Полигон складирования бытовых отходов), оказывают услуги 33 организации.

Кроме того, при формировании цен вышеуказанных закупок у единственного поставщика использовались коммерческие предложения следующих организаций: ООО «Эко-Сити» <...>, что, в свою очередь, свидетельствует о наличии заинтересованности данных организаций в осуществлении вышеуказанных работ.

Анализ договоров заключенных на основании вышеуказанных закупок с ООО «Вториндустрия» показывает, что договоры с тождественным предметом на одном объекте, заключенные с одним и тем же лицом, в течение небольшого временного интервала, фактически образуют единую сделку, искусственно раздробленную и оформленную несколькими самостоятельными договорами для формального соблюдения ограничения, установленного пп. 65 п. 12.1 Главы 12 Положения о закупке ООО «Табигат».

Так, решением Совета директоров ООО «Табигат» (протокол от 29.06.2021 № 18) утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг ООО «Табигат» (далее - Положение о закупке).

Подпунктом 2 пункта 9.1 Главы 9 Положения о закупках установлено, что неконкурентные закупки осуществляются путем проведения закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Согласно пп. 62 п. 12.1 Главы 12 Положения о закупке товаров, работ, услуг ООО «Табигат» в редакции действующей на момент проведения закупки осуществление закупки услуг, связанных с осуществлением служебных перевозок, перевозок грузов, пассажиров и багажа (в т.ч. услуги автовокзалов по организации перевозок пассажиров и багажа, проезд к месту и обратно, первичный, периодический, предрейсовый и послерейсовый медицинские осмотры, предрейсовый и послерейсовый технические осмотры транспортных средств, мойка и стоянка транспортных средств).

Вместе с тем, предметы вышеуказанных закупок не соответствуют основанию проведения закупки у единственного поставщика, указанному в пп. 62 п. 12.1 Главы 12 Положения о закупке.

В то же время согласно пп. 65 п. 12.1 Главы 12 Положения о закупке товаров, работ, услуг ООО «Табигат», в редакции действующей на момент проведения закупки, осуществление закупки товара, работы, услуги на сумму, не превышающую 600 тыс. рублей. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать пятьдесят процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем тридцать миллионов рублей с обязательным внесением данных по закупке в единую информационную систему в сфере закупок (ЕИС).

Учитывая, что выполняемые в рамках вышеуказанных договоров ООО «Вториндустрия» работы являются идентичными и (или) взаимодополняемыми, выполняются на одной и той же территории – полигон ТБО г. Стерлитамака, направлены на достижение единственной хозяйственной цели - обслуживание полигона, такие действия в своей совокупности указывают на наличие устного антиконкурентного соглашения и были произведены с целью заключения договоров с заранее определенным единственным поставщиком и направлены на ограничение доступа других возможных участников.

Таким образом, действия ООО «Табигат» и ООО «Вториндустрия» выразившиеся в реализации антиконкурентного соглашения по получению в 2022 году доступа последних к закупкам, связанным с обслуживанием полигона ТБО г. Стерлитамак, в условиях гарантированного отсутствия потенциальных конкурентов, отвечают признакам ограничения конкуренции (п. 17 ст. 4 Закона о защите конкуренции), а также свидетельствуют о систематическом нарушении запрета, установленного ч. 4 ст. 11 Закона о защите конкуренции.

Организационные и правовые основы защиты конкуренции определены Законом о защите конкуренции, целями которого согласно части 2 статьи 1 данного Закона являются, в частности, обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Конкуренция представляет собой соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

К монополистической деятельности, запрещаемой согласно Закону о защите конкуренции (пункт 10 статьи 4 и статья 11), относятся, в том числе ограничивающие конкуренцию соглашения хозяйствующих субъектов.

Пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение определено как договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Как отмечено в пункте 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства», соглашением хозяйствующих субъектов могут быть признаны любые договоренности между ними в отношении поведения на рынке, в том числе как оформленные письменно (например, договоры, решения объединений хозяйствующих субъектов, протоколы), так и не получившие письменного оформления, но нашедшие отражение в определенном поведении. Факт наличия соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством,

включая требования к форме и содержанию сделок.

Достигнутые между хозяйствующими субъектами договоренности (соглашения) запрещаются антимонопольным законодательством, если целью и (или) результатом соглашений является недопущение (устранение, ограничение) соперничества хозяйствующих субъектов на товарных рынках (часть 2 статьи 1, пункты 7 и 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

В соответствии частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

В частности, к таким соглашениям могут быть отнесены соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка (пункт 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции).

Исходя из приведенных норм и разъяснений Пленума Верховного Суда Российской Федерации, соглашения хозяйствующих субъектов признаются антиконкурентными и запрещаются в той мере, в какой их заключение позволяет участникам соглашения (одному из участников) занимать особое экономическое положение на рынке, приобретая атрибуты монополии, за счет ограничения свободы ведения экономической деятельности других участников рынка.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем (также подтверждается судебной практикой Постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 11.05.2017 № 03АП-285/17).

Выбор способа закупки является правом заказчика, однако, это не исключает обязанности заказчика осуществлять такой выбор с учетом принципов закупки, установленных Законом о закупках, а также нормами антимонопольного законодательства, направленными на создание равных условий участия лиц в закупках.

Описанные обстоятельства объективно свидетельствуют о том, что на момент заключения договоров с ООО «Вториндустрия» у ООО «Табигат» имелась необходимость в выполнении работ (оказании услуг, поставке товара) на объекте - полигон ТБО г. Стерлитамака на сумму, превышающую предельно допустимый размер стоимости договоров без проведения конкурентных процедур, установленный Положением о закупке.

При этом действия указанных хозяйствующих субъектов по дроблению единого предмета закупки на множество однотипных договоров носили систематический, постоянный характер, что свидетельствует об их согласованности, и были направлены на поставку определенного договором товара, выполнение работ, оказание услуг во избежание закупочных процедур, а также на предоставление на одном объекте исключительного преимущества заключения договоров с конкретными лицами, что, безусловно, ограничивает конкуренцию на рынке, на котором могли бы принять участие и иные поставщики, подрядчики, исполнители.

В результате достижения соглашения и заключения спорных договоров ООО «Табигат» и ООО «Вториндустрия» получили доступ к выполнению работ (оказанию услуг, поставке товара) по максимально возможной цене, без участия в какой-либо конкурентной борьбе, без представления предложений о снижении цены контракта и неправомерно воспользовались предоставленными преимуществами.

Заключение контрактов ООО «Табигат» с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) способствовало созданию последним преимущественного положения и лишило возможности других хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичную деятельность, реализовать свое право на заключение контракта.

Таким образом, можно прийти к выводу, что действия ООО «Табигат» и ООО «Вториндустрия» вывели данные закупки из сферы конкурентных процедур, нарушили принципы открытости, прозрачности, обеспечения конкуренции, эффективности осуществления закупок, положения законодательства о закупках. При этом препятствий технологического или экономического характера, не позволяющих провести конкурентные процедуры, не имелось.

На основании изложенного издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан от 22.02.2023 № 22/24 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Табигат» и ООО «Вториндустрия» п. 3 ч. 4 ст. 11 Закона о защите конкуренции.

руководствуясь ч. 13 ст. 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 002/01/11-278/2024 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению **на 18.03.2024** в 11 часов 30 минут посредством использования системы TrueConf. Управление сообщает, что Участники дела вправе перейти по ссылке <...> для участия в рассмотрении дела.
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 002/01/11-278/2024 о нарушении антимонопольного законодательства в качестве заявителя Ассоциацию Саморегулируемой организации «Объединение предпринимателей по рециклингу отходов» <...>
3. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 002/01/11-278/2024 о нарушении антимонопольного законодательства в качестве ответчиков: ООО «Табигат» <...> и ООО «Вториндустрия» <...>
4. **ООО «Табигат»** представить в срок **до 13.03.2024** следующие документы и информацию:
 - 4.1. Письменное мотивированное обоснование с приложением подтверждающих копий документов, обосновывающих правомерность заключения договоров от 02.09.2022 с ООО «Вториндустрия» как с единственным поставщиком.
 - 4.2. Представить копии подтверждающих документов изучения рынка выполнения работ на полигоне ТБО г. Стерлитамак по изоляции на соответствующих рабочих картах перед направлением ценовых запросов;
 - 4.3. Письменное мотивированное обоснование, направления ценового запроса именно ООО «Вториндустрия»;
 - 4.4. Подтвердить документально направление ценовых запросов и получения коммерческих предложений (с номерами входящей корреспонденции);
 - 4.5. Представить подробные отчеты исполнения договоров от 02.09.2022, заключенных с ООО «Вториндустрия» с приложением актов выполненных работ, платежных поручений и других подтверждающих документов;
5. **ООО «Вториндустрия»** представить в срок **до 13.03.2024** следующие документы и информацию:

5.1. Письменную позицию по обстоятельствам дела с нормативно-правовым обоснованием и приложением копий подтверждающих документов;

5.2. Представить копии договоров, заключенных с субподрядными организациями в рамках исполнения договоров от 02.09.2022;

5.3. Представить перечень работ, выполненных самостоятельно в рамках исполнения договоров от 02.09.2022 с приложением копий подтверждающих документов;

6. Лицам, участвующим в деле представить **до 11.03.2024** любую иную информацию и документы, касающиеся предмета рассматриваемого дела.

Председатель комиссии

<...>