

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 92

о наложении штрафа по делу № 057/04/14.31-327/2020

об административном правонарушении

ДАТА ВЫНЕСЕНИЯ

06.07.2020 г.

г. Орёл

Заместитель руководителя Орловского УФАС России, рассмотрев протокол и другие материалы дела об административном правонарушении **№ 057/04/14.31-327/2020** в отношении юридического лица общества с ограниченной ответственностью «УК» (далее – региональный оператор, Общество) по части 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, выразившихся в злоупотреблении

хозяйствующим субъектом доминирующим положением, а именно в заключении в 2019 году договора на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области с ООО «С» без проведения конкурсных процедур, которые привели к созданию препятствий доступу на данный товарный рынок для иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих свою деятельность в области транспортирования ТКО на территории региона, а также созданию преимущественного доступа на данный товарный рынок для отдельного хозяйствующего субъекта, а именно для ООО «С».

УСТАНОВИЛ:

07.06.2019 в адрес Управления поступило заявление ООО «Э» (далее – также Общество, Заявитель) на действия ООО «УК» (далее – также региональный оператор, Ответчик) по вопросу заключения договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов (ТКО) в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области с ООО «С» без проведения конкурсных процедур, после одностороннего расторжения ранее заключенного договора с ООО «Т» по результатам проведенного аукциона.

По результатам рассмотрения заявления ООО «Э», 06.09.2019 Орловским УФАС России на основании приказа Управления № 113 было возбуждено дело № 057/01/10-746/2019 по признакам нарушения ООО «УК» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении своим доминирующим положением, что привело (могло привести) к ограничению конкуренции на рынке оказания услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Орловской области. ООО «Т» было привлечено к рассмотрению настоящего дела в качестве Заявителя. Стороны по делу представили в Управление документы информацию по рассматриваемому вопросу.

Дело рассматривалось 24.09.2019, 30.10.2019 (объявлен перерыв до 06.11.2019), 06.11.2019, 17.12.2019, 22.01.2020 (объявлен перерыв до 29.01.2020), 29.01.2020 (вынесено заключение об обстоятельствах дела), 27.02.2020 (объявлена резолютивная часть решения).

В ходе рассмотрения дела № 057/01/10-746/2019 представители Заявителей (ООО «Э», ООО «Т») поддержали свои требования в полном объеме, а именно о неправомерных действиях ООО «УК», связанных с заключением договора на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области с ООО «С» без проведения конкурсных процедур.

Кроме того, пояснили, что ранее (с 2019 года) со всеми перевозчиками твердых коммунальных отходов РО были заключены аналогичные типовые

договоры, в том числе и с Заявителями, однако, при заключении договора с ООО «С» условия контракта были скорректированы в пользу последнего, что, по мнению Заявителей является дискриминацией по сравнению с условиями договоров остальных перевозчиков.

Представители Ответчика (ООО «УК») были не согласны с позицией Заявителя и полагали, что в их действиях отсутствует нарушение антимонопольного законодательства. Кроме того, представители Ответчика при наличии в деле официальной позиции ФАС России по рассматриваемому вопросу не согласились как с доводами Заявителей, так и позицией ФАС России. РО также сообщил, что в настоящее время ООО «УК» на 2020-2022 гг. заключены договоры с одинаковыми условиями со всеми хозяйствующими субъектами по транспортированию ТКО на территории региона.

Для справки:

В ходе рассмотрения Управлением материалов ООО «Э» по вышеуказанной закупке № 31907943811 на сумму 43 693 449 руб., из ФАС России поступила жалоба Заявителя, в которой указывались аналогичные нарушения ООО «УК» (а именно на право заключения договора на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области) по закупкам с единственным поставщиком: № 3190805690 на сумму 64 241 913 руб. и № 31908157762 на сумму 42 638 381 руб. Данные жалобы Заявителя приобщены к материалам настоящего дела.

Анализ представленных Заявителями и Ответчиком материалов и информации по делу № 057/01/10-746/2019 показал следующее.

ООО «УК» осуществляет функции регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Орловской области на основании Соглашения №222-Д/18 от 24.08.2018, заключенного с Департаментом строительства, топливно-энергетического комплекса, жилищно-коммунального хозяйства, транспорта и дорожного хозяйства Орловской, по результатам проведенного конкурсного отбора (далее – Соглашение).

ООО «УК» является единственным региональным оператором на территории Орловской области и в зоне деятельности Регионального оператора образуется более 30 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся на территории региона.

Пунктом 9 Соглашения предусмотрено, что в обязанности Регионального оператора входит заключение, по результатам торгов, договоров на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов с хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность по сбору и

транспортированию ТКО.

24.12.2018 года по результатам электронного аукциона №2100700001418000016 от 10.12.2018, по итогам которого была между ООО «УК» и ООО «Т» был заключен договор на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в ... г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области (№ЭК-).

22.05.2019 в соответствии с п.12.2 указанного договора и на основании части 1 статьи 450 ГК РФ ООО «УК» в одностороннем порядке отказалось от исполнения договора с 05.06.2019, о чем уведомило ООО «Т».

31.05.2019 на официальном сайте госзакупок www.zakupki.gov.ru региональным оператором Орловской области по обращению с отходами ООО «УК» было размещено извещение о проведении закупки № 31907943811 в форме закупки у единственного поставщика. Предмет закупки - право заключения договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов (ТКО) в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района, сумма контракта 43 693 449 (сорок три миллиона шестьсот девяносто три) рубля 38 копеек.

29.07.2019 ООО «УК» заключило новый договор на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области (№ЕП-ТКО-2019-16/2) с единственным поставщиком - ООО «С», ссылаясь на Положение о закупках товаров, работ, услуг ООО «УК» (далее – Положение), утвержденное Решением № 8 единственного участника Общества. Положение было разработано Региональным оператором в рамках Федерального закона №223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

По мнению Заявителя, указанные действия ООО «УК» в части не проведения конкурентной закупки, и заключение нового договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области с единственным поставщиком (ООО «С»), приводит к ограничению конкуренции на товарном региональном рынке ТКО и нарушает нормы антимонопольного законодательства.

Кроме того, ООО «Э» полагало, что предоставленные в рамках дела ООО «УК» документы имеют многочисленные противоречия и несоответствия, что не позволяет признать их допустимыми доказательствами.

Так, например, запросы к перевозчикам коммерческих предложений от 30.04.2019г. имеют номера через дробь (1641/1, 1641/2, 1641/3), хотя нумерация исходящих в ООО «УК» ведется обычными порядковыми номерами, без дополнительных букв, дефисов, дробей и т.д., что наглядно видно из прилагаемых претензий в адрес ООО «Т». На исх. №1641/3 от 30.04.2019г. внизу

поставлена отметка, что одновременно данный документ является входящим №1641/4 от 30.04.2019г., той же рукой. Таким образом, подобная нумерация порождает сомнения в подлинности документов.

Заявитель считает, что утверждение регоператора о выборе лучшей цены у ООО «С» необоснованно, поскольку в приложенном коммерческом предложении (исх №11 от 14.05.2019) от ООО «З» цена ниже, чем у ООО «С» - 269 руб. Однако данная организация не была выбрана для исполнения контракта.

Утверждение о том, что закупка 31907943811 от 31.05.2019г. находится на этапе «Работа, комиссии» не соответствует действительности, поскольку согласно прилагаемого журнала событий по данной закупке, за период с 31.05.2019г. по 20.08.2019г. данная закупка 7 раз переводилась с этапа Подача заявок на «Работа комиссии» и ее реальный статус определить сложно.

Как считает Заявитель, прилагаемая распечатка списка закупок с сайта zakupki.gov.ru никак не доказывает незаключение договора по закупке №31908051690, поскольку его статус «процедура завершена», а данных о договоре общий перечень закупок не отображает.

Кроме того, Заявитель указывает, что утверждение об отсутствии необходимости проведения повторного аукциона ООО «УК» несостоятельно, в связи с неверным применением норм права, поскольку текст часть 4 статьи 71 44-ФЗ позволяет Заказчику не проводить аукцион повторно, в случае, если на первоначальный аукцион не подано ни одной заявки или все отклонены заказчиком, а к ситуации досрочного расторжения контракта с предыдущим подрядчиком данная норма не имеет абсолютно никакого отношения.

По доводу Ответчика о том, что размещенные в ЕИС закупки № 31907943811 от 31.05.2019 и № 31908051690 от 30.06.2019 не завершились заключением договора, Заявитель полагает, что ООО «УК» пытается тем самым ввести контролирующий орган в заблуждение. Поскольку, по словам представителей ООО «УК», заказчик при размещении данных закупок следовал правилам своего Положения о закупках и 223-ФЗ, то закупки проводились в следующем порядке:

Согласно пункту 7.2. Положения о закупках ООО «УК», до осуществления закупки у единственного поставщика разрабатывается обоснование потребности такой закупки, которое в том числе содержит экономическое обоснование цены договора и необходимости закупки у конкретного поставщика. Согласно п. 7.4. Положения, извещение и документация о закупке размещаются в ЕИС до заключения договора. Согласно п. 7.7 Положения, для проведения закупки собирается закупочная комиссия, результат работы которой оформляется протоколом и согласно п.7.8 Положения размещается в ЕИС.

Следовательно, по мнению ООО «Э», утверждение ООО «УК» о том, что при проведении двух первых закупок с ООО «С» после проведения всех регламентированных Положением о закупке процедур и размещения в ЕИС всех документов якобы начались какие-то переговоры о цене, стороны на ней не сошлись и не стали заключать договоры, не соответствует действительности и противоречит здравой логике.

С учетом вышеизложенного, Заявитель полагал, что ООО «УК» заключало и собиралось исполнять договоры по условиям, указанным в ЕИС по закупкам, а проведение и размещение новых закупок с тем же предметом было осуществлено по неким внутренним соображениям заказчика - в июне 2019г. с намерением незаконно повысить цену договора в 3 раза, а в июле 2019г. - с целью избежать ответственности по жалобам ООО «Э» о нарушении законодательства о закупках и антимонопольного законодательства.

ООО «Э» обратило внимание также на информацию ООО «УК» о заключении 2 договоров от 29.07.2019г. Как следует из материалов дела, договор №ЕП-заключен со сроком действия с 05.06.2019г. по 31.07.2019г. То есть заказчик распространил действие договора на 2 месяца назад, тогда как после заключения он должен действовать только 2 дня. Согласно многочисленным разъяснениям уполномоченных органов (Письма Минфина России от 01.07.2019 № 24-03-07/48249, Минэкономразвития России от 03.08.2015 № Д28и-2286, от 22.06.2015 № Д28и-1815 от 22.01.2015 № Д28и-118), распространение действия договора, заключенного в соответствии с законодательством РФ о закупках, на прошлые периоды, не допускается.

Как пояснило Общество, из вышеуказанных разъяснений следует, что применение положений пункта 2 статьи 425 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) невозможно к отношениям, регулируемым Федеральным законом 223-ФЗ, в том числе потому, что согласно Положения о закупках ООО «УК» при закупке у единственного поставщика обязательственные правоотношения между заказчиком и поставщиком (подрядчиком, исполнителем) начинаются исключительно с момента заключения контракта.

Реализация заказчиком возможности заключения таких договоров (со сроком исполнения до даты заключения договора) может привести к злоупотреблениям со стороны заказчика при осуществлении закупок, что, в свою очередь, может негативно сказаться на эффективности расходования бюджетных средств.

Кроме того, возможность осуществления таких закупок противоречит основным принципам закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, установленным в ч. 1 ст. 3 Федерального закона 223-ФЗ, а именно принципам информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

С учетом изложенного, по мнению ООО «Э», Заказчик не вправе заключать государственный или муниципальный контракт, который предусматривает поставку товара, выполнение работ, оказание услуг до момента заключения контракта. Следовательно, ООО «Э» полагает, что заключение контракта с ООО «С» на прошедший период времени было проведено ООО «УК» незаконно.

ООО «Т» также указало, что ООО «УК», являясь хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке оказания услуг в сфере обращения с ТКО на территории Орловской области, заявляя необоснованный односторонний отказ от исполнения договора с ООО «Т», действовало в обход закона и условий договора, фактически устраняя конкуренцию в целях заключения договора на транспортирование ТКО с ООО «С».

Указанное обстоятельство, как пояснило ООО «Т», подтверждается тем, что ООО «С» до 05.06.2019 не осуществляло деятельность по транспортированию ТКО на территории Орловской области, было зарегистрировано 12.04.2018г., лицензия на транспортирование ТКО получена 12.03.2019. Таким образом, ООО «УК» фактически осуществлена закупка у единственного поставщика, не имеющего опыта в сфере транспортирования ТКО.

Дата совершения одностороннего отказа от исполнения договора № ЭА- - 22.05.2019 совпадает с датой публикации сообщений в Едином федеральном реестре юридически значимых сведений о фактах деятельности юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и иных субъектов экономической деятельности (fedresurs.ru) о заключении договоров лизинга между ООО «С» и ООО «У» на приобретение четырех мусоровозов. Мусоровозы зарегистрированы в органах ГИБДД 24.05.2019.

23.05.2019 опубликовано сообщение о заключении договора лизинга между ООО «С» и ООО «У» на приобретение контейнеров для накопления ТКО.

Вместе с тем, ООО «С» считает, что заключение договора на транспортирование ТКО между ООО «УК» у единственного поставщика - ООО «С» противоречит действующему законодательству в связи с тем, что в силу подпункта «а» пункта 3 Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 03.11.2016 № 1133 «Об утверждении Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора» цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора должны формироваться по результатам торгов, в том числе в случае если в зоне деятельности

регионального оператора образуется более 30 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся на территории субъекта Российской Федерации.

При этом пунктом 10 Правил № 1133 определяются территории, в отношении которых региональный оператор обязан провести аукцион. Так, из взаимосвязанного толкования подпункта «а» пункта 3 и подпункта «а» пункта 10 Правил № 1133 следует, что региональный оператор в зоне деятельности которого образуется более 30 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся на территории субъекта Российской Федерации, обязан провести аукцион в отношении территорий, на которых образуется не менее 50 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся в зоне деятельности регионального оператора. Следовательно, в силу требований Правил № 1133, ООО «УК» было обязано провести торги по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами.

Кроме того, ООО «Т» сообщило, что коммерческие предложения, представленные ООО «УК» в качестве обоснования цены контракта, заключенного с ООО «С», получены от компаний ООО «З» и ООО «Г» (г.Мценск), в настоящее время не осуществляющих деятельность по транспортированию ТКО, что подтверждается отсутствием действующих контрактов на транспортирование ТКО. Коммерческое предложение от ООО «З» содержит стоимость (269 руб. за 1 куб.м. ТКО), которая ниже стоимости аналогичных услуг ООО «С» (283,81 руб. за 1 куб.м. ТКО).

Кроме того, в рамках дела получена информация от Заявителей, что ранее (с 2019 года) со всеми перевозчиками РО были заключены идентичные типовые договора, однако, при заключении договора с ООО «С», его условия были скорректированы в пользу последнего, что является дискриминацией по сравнению с условиями договоров с остальными перевозчиками (в том числе по пунктам, касаемых порядка оплаты, оказания услуг, прав и обязанности сторон, контроля региональным оператором):

№ п/п	Условия договора (пункт, краткое содержание)	Стандартный договор с перевозчиками	Договор ЕП- с ООО «С»
1	Основные условия исполнения договора (разд. 3), обязательства Исполнителя п. 3.2.	<p>обеспечить необходимое количество спецтехники</p> <ul style="list-style-type: none"> не позднее 20 дней с момента подписания предоставить график работы на каждую единицу техники ежемесячная инвентаризация мест накопления ТКО 	<p>- обеспечить необходимое количество спецтехники</p> <p>- возможен обмен документами по факсу, э/п</p>

		<p>подача информации о неучтенных местах накопления ТКО в течение 3 дней</p> <ul style="list-style-type: none"> • все документы должны иметь формат А4, шрифт более 12 <p>направляемые электронные документы должны быть подписаны ЭЦП</p>	
2	Цена и порядок оплаты (разд. 4 договора) п. 4.1	<p>Стоимость в месяц 48 980 526,11 руб. (У ООО «Э»</p> <p>Цен за 1 куб.м. – 189,89-193,03 руб.</p>	<p>Стоимость в месяц 9 177 416.15 руб.</p> <p>Цена за 1м -283.81 руб.</p> <p>(Без учета первого контракта взамен расторгнутого. Исходя из его суммы его стоимость в месяц - около 6 142 857 руб. Таким образом, общая стоимость контрактов по вывозу отходов из Железнодорожного района г. Орла составила около 15 320 273 руб. в месяц).</p> <p>Стоимость заключенных без конкурентных процедур контрактов по одному сектору Орловской области (с не самым большим объемом ТКО. согласно территориальной схеме обращения с отходами) в 1,5-2 раза больше, чем по другим районам с другими перевозчиками, при прочих равных условиях.</p>
	П.4.4	<p>Оплата производится на основании оригиналов отчетных документов по форме согласно приложений к договору, в том числе маршрутных журналов. В случае непредставления всех документов или их неправильного заполнения срок- подписания актов и оплаты услуг отодвигается до предоставления</p>	<p>Оплата производится после подписания акта оказанных услуг по счету на оплату</p>

		надлежаще оформленных документов.	
П. 4.5	Оплата производится за фактически оказанные услуги по транспортированию, исходя из фактически доставленного объема отходов на объекты обработки, утилизации, обезвреживания, захоронения ТКО в соответствующем расчетном периоде, но не более цены, указанной в п. 4.1. Договора. Оплата производится в течение 30 (тридцати) дней с даты подписания актов оказания услуг	Оплата производится за фактически оказанные услуги по транспортированию, исходя обработки, утилизации, обезвреживания, захоронения ТКО в соответствующем расчетном периоде, (может быть и более чем в п. 4.1).. Оплата производится в течение 3 (трех) дней с даты подписания актов оказания услуг	
П. 4.6	Обязательства считаются исполненными с момента списания с р/с Заказчика	Обязательства считаются исполненными с момента зачисления на р/с Исполнителя	
П.4.7	Исполнитель передает Заказчику счет на оплату, акт оказания услуг, ежемесячную отчетность, счет-фактуру, детализированный отчет ГЛОНАСС, отчет по количеству транспортируемых отходов, копии маршрутных журналов, все документы в электронном виде подписываются ЭЦП.	Исполнитель передает Заказчику счет на оплату и акт выполненных работ	
П.4.8, 4.8.2	Регоператор принимает услуги путем подписания акта оказания услуг в течение 10 рабочих дней с момента его получения или дает мотивированный отказ. Исполнитель обязан направить мотивированные возражения на новый вариант акта, в случае их	Регоператор принимает услуги путем подписания акта оказания услуг в течение 3 рабочих дней с момента его получения или дает мотивированный отказ. Исполнитель обязан направить мотивированные возражения на новый вариант акта.	

		неполучения акт считается принятым.	
	П.4.8.1	Для проверки результатов Исполнителя регоператор проводит экспертизу.	Для проверки результатов Исполнителя регоператор проводит вправе проводить проверки качества
	П.4.8.3	Если регоператор установит, что фактический объем больше или меньше указанного в акте он вправе сделать корректировку в сл. месяце.	-
	П.4.12	В случае неполучения от второй стороны подписанного акта сверки или возражений на него в установленный срок акт считается подписанным.	-
	П.4.14	Финансирование договора производится за счет необходимой валовой выручки регоператора	Финансирование договора производится за счет средств регоператора
3.	Порядок оказания услуг (раздел 5) П.5.1	Услуги оказываются с учетом обязательных указаний регоператора в рамках его полномочий В графике должен отдельно отображаться вывоз ТКО бестарным способом	-
	ПП в п. 5.3	Датчики на подъем в мусоровозах.	-
	ПП г п. 5.3	Исполнитель обязан вести видеозапись все время маршрута.	-
	П. 5.4	Исполнитель не вправе допускать уплотнение ТКО сверх коэффициента уплотнения 4,5	-
	П.5.6	Исполнитель обязан проводить фото и/или видсофиксацию перед и	-

		после каждого вывоза ТКО и предоставлять регенератору.	
	П.5.13	Исполнитель обязан в срок 1 суток чинить неисправную аппаратуру ГЛОНАСС, в противном случае регоператор вправе не оплачивать услуги	
4.	Права и обязанности сторон (раздел 6) П.6.1.3-6.1.7, 6.1.13	Исполнитель обязан иметь заявленное число спецтехники, дать полную информацию об имеющихся субподрядчиках, приобретать фото-видео аппаратуру за свой счет, предоставить доступ к своей системе навигации, обеспечить хранение информации по навигации не менее 6 мес., отслеживать состояние накопителей ТКО и подавать информацию регоператору, вносить по требованию регоператора изменения в график, уведомлять в течение 1 часа регоператора о каждом случае нарушения графика, уведомлять о горящих контейнерах, иметь лицензию на транспортировку, обработку, сбор, утилизацию, обезвреживание ТКО 1-5 класса опасности, уведомить регоператор о ликвидации, банкротстве.	
	П. 6.4.1-6.4.8	Региональный оператор вправе требовать различных пояснений от Исполнителя, приостановить оплату в случае непредставления документов, вносить изменения в территориальную схему,	

		отказаться в одностороннем порядке от договора в случае различных нарушений (около 20 вариантов) со стороны Исполнителя	
5	Порядок контроля регоператором (разд. 7-8)	Регоператор вправе запрашивать широкий перечень документов, расшифровки ГЛОНАСС, фото, видеосъемку	Регоператор вправе проводить контроль и мониторинг
	П. 8.3	Данный порядок применяется к фиксации любых нарушений по договору	-
6	Ответственность сторон (разд. 9) П.9.4	Штрафы за каждый факт нарушения 50 000	-
	П.9.6/9.7	Неустойки и штрафы могут быть удержаны регоператором в одностороннем порядке из оплаты, причитающейся исполнителю (в ред. Доп. соглашения от 18.02.2019г.)	Неустойки взыскиваются в судебном порядке.

Ответчик был не согласен с позицией ООО «Э» и ООО «Т» и полагал, что в его действиях отсутствует нарушение антимонопольного законодательства по следующим основаниям.

В соответствии с п. 3 Постановления Правительства РФ от 03.11.2016 года № 1133 «Об утверждении Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора» цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора должны формироваться по результатам торгов в случае, если в зоне деятельности регионального оператора образуется более 30 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся на территории субъекта Российской Федерации.

На основании требований Постановления Правительства РФ от 03.11.2016 года № 1133 «Об утверждении Правил проведения торгов, Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" от 05.04.2013 № 44-ФЗ, ООО «УК» в декабре 2018 года проведены торги на определение стоимости

транспортирования 1 м³ ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области.

По результатам аукциона, как сообщил Ответчик, была сформирована цена на услуги по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области и был заключен договор с победителем аукциона - ООО «Т» № ЭА- от 24.12.2018 на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области (далее - договор)

Таким образом, цена за транспортирование 1 м³ ТКО определена и составила 193,03 руб. за 1 м³ (без учета НДС).

Как пояснило ООО «УК», основная закупочная деятельность ООО «УК» подпадает под действие Федерального закона от 18.07.2011 № 223-03 "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках, который устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов. В силу ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг ООО «УК», как Заказчик руководствуется Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, ФЗ о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 данной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки - Положением о закупке. Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность Регионального оператора (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 (ч. 2 ст. 2 Закона о закупках).

Во исполнение указанных правовых норм ООО «УК» принято Положение о закупке товаров, работ, услуг ООО «УК», утвержденное Решением от 11.07.2018 единственного участника ООО «УК» (далее - положение).

Региональный оператор также сообщил, что в связи с систематическим нарушением ООО «Т» (далее - Перевозчик), принятых на себя обязательств по договору - неоднократное нарушение графика вывоза ТКО на контейнерных площадках, несвоевременный вывоз ТКО, что подтверждается многочисленными претензиями, направленными в адрес Перевозчика, 22.05.2019 года ООО «УК» направило в адрес перевозчика уведомление об одностороннем отказе от исполнения заключенного договора, а

впоследствии ООО «УК» и ООО «Т» подписали Соглашение, которым признали факт расторжения Договора.

Вместе с тем, по мнению РО, неисполнение, либо несвоевременное исполнение принятых на себя обязательств по Договору перевозчиком, особенно в летний период, могло привести к ухудшению экологической обстановки в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района.

Пункт 13 Постановления Правительства РФ от 03.11.2016 года № 1133 предусматривает обязанность заказчика провести аукцион повторно только в случае если аукцион, признан несостоявшимся по основаниям, указанным в ч. 4 ст. 71 ФЗ.

Таким образом, как полагает ООО «УК» при системном толковании норм Постановления 1133 следует, что действующим законодательством предусмотрено, что основной целью проведения аукциона является обязанность заказчика установить цену за транспортирование 1 м³ ТКО, что и было сделано региональным оператором при проведении аукциона, победителем которого стало ООО «Т».

РО сообщил, что разделом 7 п. 7.1. (б) Положения о закупке предусмотрено, что Заказчиком может осуществляться закупка у единственного поставщика в случае, если *«возникла срочная потребность в закупаемых товарах (работах, услугах) и применить другие способы закупки невозможно из-за отсутствия времени, необходимого для их проведения, в том числе в случае расторжения неисполненного договора и необходимости завершения его исполнение, но невозможности проведения конкурентной процедуры закупки с учетом требуемых сроков исполнения»*.

Как пояснил РО, во исполнение требований действующего законодательства, в связи с ограниченностью сроков, 31.05.2019 ООО «УК» было размещено извещение о проведении закупки № 31907943811 в форме закупки у единственного поставщика в соответствии с разделом 7 п. 7.1. (б) положения о закупке на право заключения договора на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района, по цене за 1 м³ транспортируемых отходов - 193,03 руб. (без учета НДС), начальная максимальная цена договора - 43 693 449, 38 руб. (без учета НДС). Однако, учитывая, что не было достигнуто соглашение о цене, договор не был заключен, т.к. выбранный Участник закупки является плательщиком НДС.

Ответчик также сообщил, что 30.06.2019 ООО «УК» было размещено извещение о проведении закупки № 31908051690 в форме закупки у единственного поставщика по тем же основаниям на право заключения договора на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района, по цене за 1 м³ транспортируемых отходов - 283,81 руб. (с НДС), начальная максимальная

цена договора - 64 241 913,05 руб. (с НДС), Однако, поскольку не достигнуто соглашение по всем существенным условиям, договор не был заключен.

Как полагает региональный оператор, выбор ООО «УК» в качестве единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) ООО «С» был обусловлен экономической выгодой предложения последнего - по цене 283,81 руб. с НДС за 1 м³. Однако, и в этом случае не было достигнуто соглашение, т.к. Заказчик посчитал, что цена определена в результате конкурентных торгов и заключать договор по цене, полученной с помощью анализа коммерческих предложений необоснованно.

Вместе с тем, как следует из пояснений РО, на момент достижения соглашения по цене договора по транспортированию 1 м³ ТКО с Участником закупки, как с единственным поставщиком, в соответствии с Постановлением Правительства РФ № 1572 от 15.12.2018 в рамках выделенных средств на уборку мест погрузки с основными перевозчиками по транспортированию ТКО уже были заключены договоры, как с единственными поставщиками на оказание услуг по уборке мест погрузки по цене 20,50 (без НДС). Учитывая, что цена оказания услуг по транспортированию ТКО в ... районе определена в результате проведения торгов, во избежание заключения еще одного договора Заказчиком было принято решение о включении в договор по транспортированию ТКО стоимости услуг перевозчика по уборке мест погрузки по цене и условиях, как и с остальными перевозчиками.

29.07.2019 ООО «УК» заключило договор на оказание услуг по транспортированию ТКО в Железнодорожном районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района №ЕП- с ООО «С», сроком действия с 05.06.2019 года по 31.07.2019года.

Кроме того, 29.07.2019 ООО «УК» заключило договор на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района №ЕП- с ООО «С», сроком действия с 01.08.2019 года по 31.12.2019года.

В силу п. 4.1.1 указанных договоров цена услуг ТКО за 1 м³ составляет 256,23 руб. в том числе НДС 20%- 42,70 руб., а именно:

- цена за транспортирование 1 м³ составляет 231,63 руб. (193,03 руб. - цена за 1 м³ ТКО, сложившаяся по результатам проведения торгов без НДС, НДС 20%-38,60 руб.);

- цена за уборку мест погрузки -24, 60 руб. (цена уборки без учета НДС-20,50 руб., НДС 20%-4,10 руб.).

В цену оказываемых услуг по вывозу ТКО включены погрузка твердых коммунальных отходов, транспортирование, уборка мест погрузки твердых коммунальных отходов.

То есть, как полагает, Ответчик, цена за транспортирование 1 м³ ТКО по цене 193, 03 руб. за 1 м³ (без НДС) осталась той же, что и в договоре №ЭА-ТКО-2019/16 от 24.12.2018. определенной в соответствии с требованиями Постановления Правительства РФ от 03.11.2016 года №1133 «Об утверждении Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора». Возможность осуществления заказчиками закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) предусмотрена частью 3.2 статьи 3 Закона о закупках, при условии соблюдения требований, установленных, в частности, статьей 3.6 Закона о закупках.

Таким образом, по мнению РО, Заказчик самостоятельно определяет в положении о закупке способы закупки, в том числе, условия и порядок заключения договора с единственным поставщиком, исполнителем, подрядчиком. В силу п 3.6. Закона о закупках порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Следовательно, как считает региональный оператор, закупка ООО «УК» осуществляется Заказчиком на основании Закона о закупках и в соответствии с Положением о закупке. Кроме того, п. 6 ст.7 положения о закупках предусмотрено, что проведение закупки у единственного поставщика осуществляется Заказчиком, если расторгнут неисполненный договор и необходимо завершить его исполнение, но невозможно провести конкурентную процедуру закупки с учетом требуемых сроков исполнения. В силу п. 7.2 положения о закупках, решение о цене товаров, работ, услуг закупаемых у единственного поставщика принимает руководитель заказчика или уполномоченное им лицо на основании письменного обоснования потребности в закупке у единственного поставщика.

Кроме того, ООО «УК» считало, что у ООО «Э» отсутствовали правовые основания для обращения в антимонопольный орган с жалобой на действия Заказчика при проведении им конкурентной процедуры в соответствии с Законом о закупках в порядке, установленном антимонопольным органом, а именно, по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

ООО «УК» полагало, что все приведенные доводы жалобы Заявителей не соответствуют фактическим обстоятельствам, являются не обоснованными и мотивированы неправильной трактовкой требований норм действующего законодательства.

Региональный оператор считал, что в его действиях по заключению договора оказания услуг на транспортирование твердых коммунальных отходов в ... районе г. Орла и прилегающих территориях Орловского района с ООО «С» отсутствует нарушение требований части 1 статьи 10

антимонопольного законодательства в части ограничения конкуренции на рынке оказания услуг по транспортированию ТКО.

На основании Соглашения №222-Д/18 от 24.08.2018г ООО «УК» присвоен статус регионального оператора по обращению твердыми коммунальными отходами (ТКО) на территории Орловской области сроком на 10 лет. Содержание Соглашения №222-Д/18 от 24.08.2018 регламентируется статьей 24.6 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее - Закон №89-ФЗ).

Зона деятельности регионального оператора определяется в территориальной схеме обращения с отходами, в том числе с ТКО (далее - территориальная схема).

Порядок осуществления транспортирования твердых коммунальных отходов установлен Постановлением Правительства РФ от 12.11.2016 № 1156 «Об обращении с твердыми коммунальными отходами и внесении изменения в постановление Правительства Российской Федерации от 25.08.2008 № 641» (вместе с «Правилами обращения с твердыми коммунальными отходами»).

Согласно п.23 Постановления 1156, в целях обеспечения транспортирования твердых коммунальных отходов региональный оператор вправе привлекать операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами, осуществляющих деятельность по транспортированию твердых коммунальных отходов, на основании договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов по цене, определенной сторонами такого договора, за исключением случаев, когда цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора формируются по результатам торгов.

Согласно ч. 3 ст. 24.8 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» Правительство Российской Федерации определяет случаи, при которых цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора должны формироваться по результатам торгов, и устанавливает порядок проведения таких торгов, в том числе определяет случаи, когда условия проведения таких торгов подлежат предварительному согласованию с органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, и устанавливает порядок этого согласования.

Постановлением Правительства РФ от 03.11.2016 № 1133 утверждены Правила проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора (далее - Правила). Цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора должны формироваться по результатам торгов в случае, если в зоне деятельности регионального оператора образуется более 30 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся на территории

субъекта Российской Федерации.

Как считает Ответчик, исходя из системного толкования вышеприведенных правовых норм, основной целью проведения аукционов (Постановление № 1133) является не выбор подрядчика, а определение стоимости транспортирования 1 куб.м. ТКО, для учета при установлении единого предельного тарифа регионального оператора.

Таким образом, ООО «УК» сообщило, что в декабре 2018 года разместило и провело электронные аукционы на право заключения договоров оказания услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в 2019 году на территории Орловской области, по итогам которых были определены цены на услуги по транспортированию ТКО и организации, осуществляющие транспортирование ТКО в зоне деятельности, определенной соответствующим договором.

24.12.2018 года по итогам электронного аукциона №2100700001418000016 от 10.12.2018г. между ООО «УК» (Региональный оператор) и ООО «Т» (Исполнитель) заключен Договор на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов (ТКО) в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района №ЭА-. Цена договора определена в соответствии с ценой транспортирования 1 куб.м. ТКО, сложившейся по итогам электронного аукциона и составила 193,03руб. без НДС.

Указанная цена, сложившаяся по итогам электронного аукциона учтена при установлении единого предельного тарифа регионального оператора.

На основании изложенного, ООО «УК» полагает, что в полном объеме исполнило действующее законодательство, обеспечив формирование цен на услуги по транспортированию ТКО по результатам торгов, проведенных в форме открытых электронных аукционов в отношении всей Орловской области, что нашло свое отражение при установлении единого предельного тарифа регионального оператора.

В связи с неоднократным нарушением перевозчиком условий Договора, ООО «УК» с 05.06.2019г. в одностороннем порядке отказалось от исполнения договора с ООО «Т».

Как следует из пояснений ООО «УК», рассматривая последствия одностороннего отказа от исполнения договора на оказание услуг по транспортированию ТКО и необходимость соблюдения экологической безопасности неопределенного круга лиц, обеспечив для них своевременный сбор и вывоз ТКО, Региональный оператор не нашел законных оснований для проведения повторных торгов на право заключения договора в целях завершения расторгнутого договора. Поскольку торги проведены, цена учтена в тарифе, вопрос определения начальной максимальной цены договора в случае проведения повторных торгов стал определяющим моментом для принятия решения о проведении прямой

закупки, в целях сохранения неизменной цены договора. Любая, определенная Региональным оператором начальная максимальная цена договора, по итогам аукциона была бы изменена по отношению к учтенной при установлении тарифа.

При этом п. 13 Постановления № 1133 устанавливает обязанность провести аукцион повторно только в случае если аукцион, признан несостоявшимся по основаниям, указанным в ч. 4 ст. 71 ФЗ (подана только одна заявка или не подано ни одной заявки; отказ в допуске к участию в аукционе всех участников закупки; несоответствие требованиям всех вторых частей заявок на участие в аукционе).

ООО «УК» осуществляет функции регионального оператора по обращению с ТКО на территории Орловской области на основании Соглашения №222-Д/18 от 24.08.2018, заключенного с Департаментом строительства, топливно-энергетического комплекса, жилищно-коммунального хозяйства, транспорта и дорожного хозяйства Орловской области, по результатам проведенного конкурсного отбора (далее – Соглашение).

Пунктом 9 Соглашения предусмотрено, что в обязанности Регионального оператора входит в том числе:

- согласование с Департаментом условия проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по сбору и транспортированию ТКО для регионального оператора, в случаях, установленных Правительством РФ,
- заключение по результатам торгов договоров на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов с хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность по сбору и транспортированию ТКО.

Региональный оператор также сообщил, что основная закупочная деятельность ООО «УК» регулируется Федеральным законом №223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц». Частью 1 и 2 Федерального закона №223-ФЗ установлено, что закупочная деятельность заказчика регламентируется в том числе Положением о закупке, утвержденным в соответствии с требованиями законодательства.

Положение о закупке товаров, работ и услуг ООО «УК» утверждено Решением №8 от 11.07.2018г. единственного участника ООО «УК» Корпорацией развития Орловской области.

Согласно п.7.1. Положения о закупке товаров, работ и услуг ООО «УК» проведение закупки у единственного поставщика может осуществляться Заказчиком в случае возникновения срочной потребности в закупаемых товарах (работах, услугах) и применить другие способы закупки невозможно

из-за отсутствия времени, необходимого для их проведения в случае, если расторгнут неисполненный договор и необходимо завершить его исполнение, но невозможно провести конкурентную процедуру закупки с учетом требуемых сроков исполнения (абз.4 пп.6).

Таким образом, из объяснений регионального оператора следует, что с учетом вышеизложенного, договор на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе и прилегающих к нему территориях Орловского района был заключен с ООО «С» в целях завершения исполнения расторгнутого договора по цене 256,23руб. за 1 куб.м, транспортируемых ТКО, с НДС. При этом, цена договора определена следующим образом - 193,03руб. - цена, сложившаяся по итогам электронного аукциона №2100700001418000016 + 20% НДС 38,60руб., поскольку ООО «С» является плательщиком НДС в силу применения общей системы налогообложения = 231,63руб. Кроме того, в цену договора включены затраты регионального оператора на уборку мест погрузки ТКО, учтенные при установлении единого предельного тарифа регионального оператора - 20,50руб. без НДС +20% НДС 4,10руб. = 24,60руб.

РО полагает, что общая цена и объем договора с ООО «С» не превысили цену и объем договора, определенные по итогам электронного аукциона, и позволяют однозначно определить, что договор заключен в целях завершения исполнения расторгнутого договора.

При этом, РО указывает, что ООО «Э», подавая жалобу о злоупотреблении ООО «УК» доминирующим положением, забывает упомянуть, что являлся участником аукциона № 2100700001418000016, им была подана заявка № 104155640, но победителем не стало, предложив более высокую цену. Следовательно, по цене предложения ООО «Т» работать ООО «Э» ранее не согласилось. Более того, за период работы январь - октябрь 2019 года в адрес ООО «Экоград» направлено 205 претензий, что в разы больше, чем у других перевозчиков. Указанное свидетельствует о том, что даже в ... районе г. Орла Заявитель не может надлежащим образом выполнять обязательства. Таким образом, по мнению Ответчика, ущемление прав Заявителя (в данном случае ООО «Э») не было допущено.

Ответчик считал, что все доводы жалобы ООО «Э» сводятся к проверке порядка проведения закупочных процедур, т.е. к обжалованию действий закупочной комиссии (ст.ст.17, 18.1 Закона о защите конкуренции) и дело №057/01/10-746/2019, возбужденное по признакам нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции должно быть прекращено.

На основании изложенного, региональный оператор считает, что в действиях ООО «УК» отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства при заключении договора оказания услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих территориях Орловского района с ООО «С» без проведения конкурсных процедур.

В части доводов Заявителей о наличии дискриминации в связи с корректировкой условий договора, заключенного с ООО «С» по сравнению с иными договорами, заключенными по итогам конкурентной процедуры, ООО «УК» сообщило следующее.

Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (п. 4 ст. 421 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В соответствии с пунктом 1 статьи 422 Кодекса договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

В пункте 2 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 14.03.2014 № 16 «О свободе договора и ее пределах» разъяснено, что норма, определяющая права и обязанности сторон договора, является императивной, если она содержит явно выраженный запрет на установление соглашением сторон условия договора, отличного от предусмотренного этой нормой правила (например, в ней предусмотрено, что такое соглашение ничтожно, запрещено или не допускается, либо указано на право сторон отступить от содержащегося в норме правила только в ту или иную сторону, либо названный запрет иным образом недвусмысленно выражен в тексте нормы).

Существенные условия договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов определены Постановлением Правительства №1156 от 12.11.2016г. «Об обращении с твердыми коммунальными отходами и внесении изменения в постановление Правительства Российской Федерации от 25.08.2008 № 641» (вместе с «Правилами обращения с твердыми коммунальными отходами») (Далее по тексту - Правила обращения с ТКО).

По информации ООО «УК», договор оказания услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территорий Орловского района, заключенный РО с ООО «С» содержит все существенные условия договора, определенные действующим законодательством, и не носит дискриминационный характер по отношению к другим заключенным договорам.

Так, по мнению РО, существенные условия Договора, установленные пп. «а-д, з» Постановления Правительства РФ №1156 идентичны условиям ранее заключенных договоров. Условия договора, установленные подпунктом «е» (пункта 2 Договора) содержат условия применения в качестве расчетного способа коммерческого учета ТКО с использованием коэффициента 7,46. При том, что все операторы по транспортированию, и в частности ООО «Э» полагают применение данного коэффициента в расчетах за услуги по

транспортированию ТКО необоснованным, и занижающим объемы оказанных перевозчиками услуг. Условия договора, установленные подпунктом «ж» (п.4.5 Договора) содержат сроки оплаты оказанных по договору услуг в течение 15 рабочих дней с даты подписания актов оказанных услуг по транспортированию. При этом в иных договорах, в том числе в договорах с Заявителем срок оплаты - 30 дней с даты подписания актов оказанных услуг по транспортированию. Оба условия содержат отлагательные сроки оплаты, не предусматривают авансирования, и фактически отличаются на 11 календарных дней, что вызвано с необходимостью оптимизации платежного календаря Регионального оператора. Условия договора, установленные подпунктом «и» (Раздел 7,8 Договора) содержат идентичные условия контроля деятельности оператора по транспортированию ТКО по отношению к ранее заключенным договорам.

Исходя из вышеизложенного, ООО «УК» полагало, что не совершало действий, направленных на дискриминацию иных операторов по транспортированию ТКО по отношению к ООО «С». РО считает, что при несогласии с условиями заключенного договора, Заявитель вправе обратиться в Арбитражный суд с иском о внесении изменений в заключенный договор или подписании дополнительного соглашения к Договору. Между ООО «УК» и ООО «Э» существуют разногласия, вызванные порядком и условиями исполнения заключенных договоров на оказание услуг по транспортированию ГКО, частично разногласия переданы на разрешение Арбитражного суда Орловской области (в том числе в судах также рассматривается вопрос о применении в качестве расчетного способа коммерческого учета ТКО с использованием коэффициента 7,46).

Также в рамках рассмотрения настоящего дела Ответчиком были представлены копии договоров на период 2020-2022гг. РО с хозяйствующими субъектами по транспортированию ТКО (в том числе КГО) на территории Орловской области, заключенных по результатам торгов в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Управление в целях единообразия применения норм законодательства о закупках и антимонопольного законодательства при рассмотрении такого рода обращений хозяйствующих субъектов в сфере ТКО, направило в ФАС России письменный запрос с целью получения разъяснений по вопросу правомерности (неправомерности) действий ООО «УК» по заключению договора на оказание услуг по транспортировке ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области с единственным поставщиком ООО «С» после одностороннего расторжения договора от 28.12.2018 №ЭА- с ООО «Т», заключенного по результатам

проведенного аукциона.

ФАС России на запрос Управления даны разъяснения исх. № ВК/76606/19 от 02.09.2019.

Кроме того, ООО «УК» в рамках рассмотрения настоящего дела также направляло в адрес ФАС России письменный запрос о предоставлении разъяснений по данной спорной ситуации, связанной с осуществлением неконкурентной закупкой на право заключения договора на оказание услуг по транспортированию ТКО.

ФАС России письмом исх. № ВК/100826/19 от 18.11.2019 предоставило региональному оператору соответствующие разъяснения.

Правовые основы обращения с отходами производства и потребления в целях предотвращения вредного воздействия отходов производства и потребления на здоровье человека и окружающую среду, а также вовлечения таких отходов в хозяйственный оборот в качестве дополнительных источников сырья регулируются Федеральным законом от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее — Закон об отходах).

Статьей 24.6 Закона об отходах предусмотрено, что сбор, транспортирование, обработка, утилизация, обезвреживание, захоронение твердых коммунальных отходов (далее - ТКО) на территории субъекта Российской Федерации обеспечиваются одним или несколькими региональными операторами в соответствии с территориальной схемой обращения с отходами.

В соответствии с частью 4 статьи 24.6 Закона об отходах юридическому лицу присваивается статус регионального оператора и определяется зона его деятельности на основании конкурсного отбора, который проводится уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно статье 1 Закона об отходах региональный оператор по обращению с ТКО - это оператор по обращению с ТКО - юридическое лицо, которое обязано заключить договор на оказание услуг по обращению с ТКО с собственником твердых коммунальных отходов, которые образуются и места накопления которых находятся в зоне деятельности регионального оператора.

Статус регионального оператора на территории Орловской области присвоен ООО «УК» по результатам проведенного конкурсного отбора. Статус регионального оператора по обращению с ТКО ООО «УК» присвоен сроком на 10 лет.

ООО «УК» является единственным региональным оператором на территории Орловской области и в зоне деятельности Регионального оператора образуется более 30 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся на территории региона.

ООО «УК» осуществляет деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I — IV классов опасности.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «УК» по ОКВЭД ОК 029-2014 КДЕС является:

- 38.11 сбор неопасных отходов.

Также региональный оператор осуществляет дополнительные виды деятельности, такие как:

- 38.12 сбор опасных отходов,

- 38.21 обработка и утилизация неопасных отходов,

- 38.22.9 обработка и утилизация опасных отходов прочих, не включенных в другие группировки,

- и др.

По результатам электронных аукционов между ООО «УК» и хозяйствующими субъектами, осуществляющими на территории региона услуги по транспортированию ТКО, на 2019 год были заключены соответствующие договора.

Рынок транспортирования твердых коммунальных отходов является взаимосвязанным с рынком по обращению с твердыми коммунальными отходами.

В соответствии со сведениями, представленными ООО «УК», сумма выручки данного Общества за 2019 год составила:

- на территории Орловской области: от реализации услуг по обращению с ТКО: 648 010,6 тыс. руб. (б/НДС), транспортированию ТКО: 377 276,4 тыс. руб. (б/НДС),

- на территории ... района г. Орла: от реализации услуг по обращению с ТКО: 47 157,8 тыс. руб. (б/НДС), транспортированию ТКО: 44 830,3 тыс. руб. (б/НДС)

Согласно части 1 статьи 5 Закона № 135-ФЗ доминирующее положение – это положение хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на

соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Согласно 5.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства Орловским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «УК».

В силу действующего законодательства и соглашений, заключенных с Правительством Орловской области, региональный оператор ООО «УК» обладает доминирующим положением на рынке услуг по обращению с ТКО в понимании части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", поскольку занимает более 50% рынка услуг по обращению с ТКО в Орловской области.

Рассматриваемые действия ООО «УК» в деле № 057/01/10-746/2019 осуществлены на рынке по обращению с ТКО и взаимосвязанным с ним рынком транспортирования ТКО.

ООО «УК» не отрицало относительно наличия у него такого доминирующего положения.

Таким образом, на ООО «УК» распространяются требования антимонопольного законодательства, то есть части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», который запрещает хозяйствующим субъектам, занимающим доминирующее положение на рынке, злоупотреблять этим положением.

Комиссия Управления считает не обоснованным довод ООО «УК» о том, что «в действиях регионального оператора по осуществлению неконкурентной закупки на право заключения договора на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области отсутствует нарушение статьи 10 антимонопольного законодательства» по следующим основаниям.

В соответствии с частью 1 статьи 24.6 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» транспортирование, обработка, утилизация, обезвреживание, захоронение твердых коммунальных отходов на территории субъекта Российской Федерации обеспечиваются одним или несколькими региональными операторами в соответствии с региональной программой в области обращения с отходами и территориальной схемой обращения с отходами.

Согласно статье 1 Закона об отходах под региональным оператором

понимается юридическое лицо, осуществляющее деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, захоронению твердых коммунальных отходов, которое обязано заключить договор на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами с собственником твердых коммунальных отходов, которые образуются и места накопления которых находятся в зоне деятельности регионального оператора.

ООО «УК» является единственным региональным оператором на территории Орловской области и в зоне деятельности Регионального оператора образуется более 30 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся на территории региона.

В соответствии с Федеральным законом от 24 июня 1998 года №89-ФЗ "Об отходах производства и потребления", Законом Орловской области от 24 декабря 2015 года №1896-ОЗ "О регулировании отдельных отношений в сфере обращения с отходами производства и потребления на территории Орловской области", постановлением Правительства Орловской области от 18 февраля 2016 года № 49 "Об определении уполномоченных органов исполнительной государственной власти Орловской области на осуществление полномочий, предусмотренных Законом Орловской области от 18 декабря 2015 года № 1896-ОЗ "О регулировании отдельных отношений в сфере обращения с отходами производства и потребления на территории Орловской области" Правительством Орловской области утверждены:

- Правила осуществления деятельности региональных операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Орловской области согласно приложению 1 к настоящему постановлению;
- Содержание и Порядок заключения соглашения между органом исполнительной государственной власти специальной компетенции Орловской области, уполномоченным на заключение соглашения с региональным оператором по обращению с твердыми коммунальными отходами, и региональными операторами по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Орловской области согласно приложению 2 к настоящему постановлению;
- Условия проведения торгов на осуществление сбора и транспортирования твердых коммунальных отходов на территории Орловской области согласно приложению 3 к настоящему постановлению.

ООО «УК» осуществляет функции регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Орловской области на основании Соглашения №222-Д/18 от 24.08.2018, заключенного с Департаментом строительства, топливно-энергетического комплекса, жилищно-коммунального хозяйства, транспорта и дорожного хозяйства Орловской области, по результатам проведенного конкурсного отбора (далее – Соглашение).

Пунктом 9 Соглашения предусмотрено, что в обязанности Регионального оператора входит в том числе:

- согласование с Департаментом условия проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по сбору и транспортированию ТКО для регионального оператора, в случаях, установленных Правительством РФ,

- заключение по результатам торгов договоров на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов с хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность по сбору и транспортированию ТКО.

В декабре 2018 года ООО «УК» разместило и провело электронные аукционы на право заключения с хозяйствующими субъектами договоров оказания услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в 2019 году на территории Орловской области.

Комиссия Управления отмечает, что объектом закупки (электронного аукциона) № 2100700001418000016 были услуги по сбору неопасных отходов городского хозяйства, пригодных для повторного использования, по результатам которой 24.12.2018 между ООО «УК» и ООО «Т» был заключен договор на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области (№ЭК-ТКО-2019-16).

Таким образом, довод Ответчика о том, что основной целью проведения аукционов является не выбор подрядчика, а определение стоимости транспортирования 1 куб.м. ТКО, для учета при установлении единого предельного тарифа регионального оператора, является необоснованным.

22.05.2019 ООО «УК» в одностороннем порядке отказалось от исполнения данного договора с 05.06.2019, о чем уведомило ООО «Т» и 19.06.2019 между ООО «УК» и ООО «Т» было подписано Соглашение о прекращении действия договора от 24.12.2018 №ЭК-ТКО-2019-16 без взаимных претензий. Однако, в дальнейшем данный спор между региональным оператором и ООО «Т» по одностороннему расторжению вышеуказанного договора рассматривается в судебных инстанциях (дело № А 48-6867/2019).

31.05.2019 на официальном сайте госзакупок www.zakupki.gov.ru региональным оператором Орловской области по обращению с отходами ООО «УК» было размещено извещение о проведении закупки № 31907943811 в форме закупки у единственного поставщика. Предметом закупки является право заключения договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов (ТКО) в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района, сумма контракта 43 693 449 рубля 38 копеек.

29.07.2019 ООО «УК» заключило новый договор на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области (№ЕП-) с единственным поставщиком - ООО «С», руководствуясь при этом Положением о закупках товаров, работ, услуг ООО «УК», разработанное в соответствии с Федеральным законом №223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно пункту 2.1 данный договор распространяет свое действие на отношения Сторон, возникшие с 05.06.2019 и действует до 31.07.2019.

29.07.2019 ООО «УК» заключило договор на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района №ЕП-ТКО-2019-16/3 с ООО «С», сроком действия с 01.08.2019 года по 31.12.2019 года.

В соответствии с пунктом 4.1.1 договора стоимость (цена) оказания услуг по транспортировке твердых коммунальных отходов в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области была определена исходя из цены, сложившейся по результатам проведенного электронного аукциона 10.12.2018 № 2100700001418000016.

В силу действующего законодательства и соглашений, заключенных с Правительством Орловской области, региональный оператор ООО «УК» обладает доминирующим положением на рынке услуг по обращению с ТКО в понимании ч. 1 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", поскольку занимает более 50% рынка услуг по обращению с ТКО в Орловской области.

Рынок транспортирования твердых коммунальных отходов является взаимосвязанным с рынком по обращению с твердыми коммунальными отходами. Наличие у ООО «УК» доминирующего положения на рынке по обращению с твердыми коммунальными отходами приводит (может привести) к негативным последствиям на связанном рынке по транспортированию твердых коммунальных отходов.

В рамках рассмотрения настоящего дела Заявители сообщили, что ранее (с 2019 года) со всеми перевозчиками РО были заключены одинаковые типовые договора, в том числе и с Заявителями, однако, при заключении договора с ООО «С» отдельные его условия были скорректированы в пользу последнего, что, по их мнению, является дискриминацией по сравнению с условиями договоров остальных перевозчиков.

Анализ вышеуказанной информации (подробный анализ приведен на стр. 6-8) показал, что условия договоров, заключенных ООО «УК» в 2019 году с ООО «С» и условия договоров, заключенных с иными хозяйствующими субъектами,

оказывающих аналогичные услуги по транспортированию ТКО, по мнению Комиссии, были различны: условия договоров, заключенных с ООО «С» являлись более доступными с экономической, технологической точки зрения, а именно по порядку оплаты, оказания услуг, прав и обязанности сторон, контроля региональным оператором, что является нарушением пункта 8 части 1 статьи 10 антимонопольного законодательства.

Согласно пункта 8 части 1 статьи 10 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе следующие действия (бездействие):

-создание дискриминационных условий.

Таким образом, ООО «УК» в силу своего статуса регионального оператора, злоупотребило своим доминирующим положением на рынке оказания услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами, что привело (могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке оказания услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Орловской области, поскольку создало дискриминационные условия для иных хозяйствующих субъектов, работающих на данном товарном рынке по сравнению с ООО «С».

Вместе с тем, Ответчиком были представлены копии договоров на период 2020-2022гг. с хозяйствующими субъектами по транспортированию ТКО (в том числе КГО) на территории Орловской области (с одинаковыми/равными условиями для всех перевозчиков), заключенных по результатам торгов в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Учитывая то обстоятельство, что ООО «УК» на период 2020-2020гг. со всеми перевозчиками заключены договора на оказание услуг по транспортированию ТКО с одинаковыми условиями, у Комиссии нет оснований для применения мер антимонопольного реагирования к РО по пункту 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции (в части создания дискриминационных условий), так как по данной норме изначально необходимо выдать предупреждение о прекращении действий (бездействия) в соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции, а в настоящее время ООО «УК» уже совершило действия, направленные на приведение данных договоров к идентичным условиям для всех перевозчиков, т.е., РО были совершены действия, направленные на устранение в договорах вышеуказанных дискриминационных условий, ставящих в невыгодное положение одних хозяйствующих субъектов,

осуществляющих транспортирование ТКО по сравнению с ООО «С».

Аналогичный вывод содержится и в письме ФАС России от 24.12.2015 № ИА/74666/15 «О применении «четвертого антимонопольного пакета»: «при решении вопроса о необходимости выдачи предупреждения необходимо иметь в виду, что предупреждение не может быть выдано, если действия (бездействие), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, на момент принятия решения о выдаче предупреждения прекращены».

Вместе с тем, Комиссия Управления также отмечает, что рассматриваемые действия ООО «УК» создают (могут создать) преимущественный доступ на рассматриваемый товарный рынок для отдельного хозяйствующего субъекта, а именно для ООО «С» по следующим основаниям.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 03.11.2016 № 1133 утверждены Правила проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора.

Разделом II Правил № 1133 определены случаи, при которых цены на услуги по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов формируются по результатам торгов.

Пунктом 10 Правил № 1133 предусмотрено, что региональный оператор по обращению с твердыми коммунальными отходами обязан провести аукцион в следующих случаях:

- если в зоне деятельности регионального оператора образуется более 30 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся на территории субъекта Российской Федерации, то в отношении территорий, на которых образуется не менее 50 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся в зоне деятельности регионального оператора;

- если требование к формированию по результатам торгов цен на услуги по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора было установлено при проведении конкурсного отбора регионального оператора и определено в соглашении, заключенном между органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и региональным оператором, то в отношении территорий, указанных в документации об отборе при проведении конкурсного отбора регионального оператора и соглашении с субъектом Российской Федерации.

Пунктом 9 Правил № 1133 установлено, что услуги по сбору и

транспортированию твердых коммунальных отходов на определенной территории в зоне деятельности регионального оператора выделяются в отдельный лот. В целях формирования лотов территория, в отношении которой региональный оператор обязан провести аукцион, разбивается не менее чем на 3 лота (территории).

Установленное пунктом 9 Правил № 1133 требование о выделении в отдельный лот услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора свидетельствует о важности создания условий для развития конкуренции на рынке обращения с твердыми коммунальными отходами в зоне деятельности крупных региональных операторов.

ФАС России в своих разъяснениях отметила, что Правилами № 1133 не предусмотрено заключение договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком).

Исполнение положений Правил № 1133 не ставится в зависимость от организационно-правовой формы регионального оператора, либо от распространения на него положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В случаях, предусмотренных пунктом 10 Правил № 1133, региональный оператор обязан провести аукцион в порядке, установленном Правилами № 1133.

В соответствии с пунктом 13 Правил № 1133 в случае, если аукцион признан несостоявшимся, организатор аукциона вправе самостоятельно обеспечить транспортирование твердых коммунальных отходов или проводит аукцион повторно.

В случае, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, может 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 (данный вывод изложен в постановлении Президиума ВАС РФ от 05.04.2011 № 14686/10).

ФАС России в своих разъяснениях (№ ВК/76606/19 от 02.09.2019 и № ВК/100826/19 от 18.11.2019) сделала вывод о том, что **в случае расторжения договора на оказание услуг по транспортированию ТКО, заключенного по результатам торгов, необходимо повторно проводить аукцион в целях соблюдения антимонопольного законодательства и недопущения**

ограничения конкуренции на данном товарном рынке.

Указанные **действия ООО «УК»** в части не проведения конкурентной закупки, заключение нового договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области с единственным поставщиком (ООО «С»), **привели к ограничению конкуренции на товарном региональном рынке ТКО, так как потенциальные желающие (а именно хозяйствующие субъекты, оказывающие услуги по транспортированию ТКО, в том числе ООО «Э» или ООО «Т» или другие) не смогли получить доступ к соответствующему товарному рынку по транспортированию ТКО, чем нарушили нормы антимонопольного законодательства.**

Данное нарушение усматривается даже из требований Положения о закупке самого регионального оператора. Формулировка «расторгнут неисполненный договор и необходимо завершить его исполнение, но невозможно провести конкурентную процедуру закупки с учетом требуемых сроков исполнения» однозначно предполагает, что срок исполнения контракта, который расторгнут, меньше или равен срокам проведения конкурентной закупки. Срок проведения электронного аукциона с учетом требований законодательства составляет от размещения извещения до подписания контракта от 2 до 4 недель. Срок исполнения контракта, расторгнутого с ООО «Т» - до 31.12.2019г., то есть 7 месяцев. Для соблюдения требований закона Региональный оператор был обязан по своему выбору заключить договор с единственным поставщиком на исполнение контракта на ближайший календарный месяц, и за этот месяц провести конкурентную процедуру закупки в форме электронного аукциона. Эти требования закона были им проигнорированы, а именно при заключении 29.07.2019 договора с единственным поставщиком ООО «С».

При этом информация о закупке была размещена в разделе для закупок по правилам Федерального закона № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – 223-ФЗ), что также нарушает требования законодательства, так как данную конкурентную процедуру ООО «УК» должно было осуществить в рамках Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

С учетом изложенного, нарушение ООО «УК» антимонопольного законодательства подтверждается действиями регионального оператора по заключению на период 2020-2022гг. по результатам торгов именно в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (а не в соответствии с 223-ФЗ) договоров с хозяйствующими субъектами по транспортированию ТКО (в том числе КГО) на территории Орловской области (с одинаковыми/равными условиями для всех перевозчиков). Таким образом, указанные действия ООО

«УК» свидетельствуют об обоснованности позиции ФАС России и Комиссии Управления о том, что в целях соблюдения антимонопольного законодательства и недопущения ограничения конкуренции на рынке оказания услуг по транспортированию ТКО, однозначно необходимо проводить торги на право заключения такого договора.

Как было указано выше, частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции установлен запрет на совершение действий (бездействий), занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Учитывая изложенное, вышеуказанные действия ООО «УК» свидетельствуют о признаках нарушения запрета, установленного пунктом 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции (создание препятствий доступу на товарный рынок).

Согласно пункта 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации и статей 3 и 10 ФЗ «О защите конкуренции» для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц. В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Из пункта 1.2 Разъяснений Президиума ФАС России от 07.06.2017 № 8 «О применении положений статьи 10 Закона «О защите конкуренции», утвержденных протоколом Президиума ФАС России от 07.06.2017 №11, следует, что злоупотребление доминирующим положением характеризуется следующей совокупностью взаимосвязанных признаков:

-доминирующее положение хозяйствующего субъекта;

-совершение хозяйствующим субъектом действия (бездействия);

-наступление или возможность наступления негативных последствий в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей;

-наличие объективной взаимосвязи между доминирующим положением, совершением деяния и его негативными последствиями либо возможностью наступления таких последствий.

Во-первых, ООО «УК» в силу своего статуса регионального оператора занимает доминирующее положение на товарном рынке по обращению с ТКО на территории Орловской области и взаимосвязанным с ним рынке транспортирования ТКО, что не региональный оператор не отрицает.

Во-вторых, ООО «УК» заключило договора на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области с единственным поставщиком ООО «С» без проведения конкурсных процедур, что не предусмотрено действующим законодательством (в том числе Правилами № 1133).

В-третьих, действия ООО «УК» направленные на не проведение повторного аукциона противоречат части 4 статьи 71 44-ФЗ, так как законом дано право Заказчику не проводить аукцион повторно, в случае, если на первоначальный аукцион не подано ни одной заявки или все отклонены заказчиком, а не в случае досрочного расторжения контракта с предыдущим подрядчиком.

В-четвертых, вышеуказанные действия ООО «УК» привели к созданию препятствий доступу на данный товарный рынок для иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих свою деятельность в области транспортирования ТКО на территории региона (в том числе ООО «Э», ООО «Т» и другие), а также созданию преимущественного доступа на данный товарный рынок для отдельного хозяйствующего субъекта, а именно для ООО «С».

В-пятых, данные действия ООО «УК» привели к ограничению конкуренции на данном товарном рынке, а интересы иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих свою деятельность в области транспортирования ТКО на территории региона были ущемлены, так как такие перевозчики, как ООО «Э», ООО «Т» и иные организации, не смогли принять участие в конкурсной процедуре по выбору организации по оказанию услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области, что повлияло на осуществление ими предпринимательской деятельности

В-шестых, заключение ООО «УК» с ООО «С» двух договоров на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района от 29.07.2019г.:

- №ЕП-ТКО-2019-16/2 со сроком действия с 05.06.2019 года по 31.07.2019года.
- №ЕП-ТКО-2019-16/3 со сроком действия с 01.08.2019 года по 31.12.2019года,

где

действие договора №ЕП- региональный оператор распространил на 2 месяца назад, что противоречит действующему законодательству и разъяснениям уполномоченных органов (Письма Минфина России от 01.07.2019 № 24-03-07/48249, Минэкономразвития России от 03.08.2015 № Д28и-2286, от 22.06.2015 № Д28и-1815 от 22.01.2015 № Д28и-118), согласно которым распространение действия договора, заключенного в соответствии с законодательством РФ о закупках, на прошлые периоды, не допускается.

В-седьмых, ООО «УК» в силу своего статуса регионального оператора злоупотребило своим доминирующим положением на рынке оказания услуг по обращению с ТКО, что привело (могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке оказания услуг по транспортированию ТКО на территории Орловской области, поскольку для иных хозяйствующих субъектов, работающих на данном товарном рынке в 2019 году действиями РО в договорах на транспортирование ТКО были созданы иные (дискриминационные) условия по сравнению с ООО «С».

Следовательно, в данном случае имеется полная совокупность взаимосвязанных признаков, позволяющая установить злоупотребление ООО «УК» своим доминирующим положением на товарном рынке.

При таких обстоятельствах, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что действия ООО «УК», выразившиеся в заключении договора на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области с ООО «С» без проведения конкурсных процедур, которые привели к созданию препятствий доступу на данный товарный рынок для иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих свою деятельность в области транспортирования ТКО на территории региона, а также созданию преимущественного доступа на данный товарный рынок для отдельного хозяйствующего субъекта, а именно для ООО «С», являются нарушением пункта 9 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

Каких-либо возражений по обстоятельствам, изложенными в вышеуказанном заключении об обстоятельствах дела № 057/01/10-746/2019 со стороны Заявителей и Ответчика в адрес Управления не поступало.

Руководствуясь частью 1 статьи 10, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1–4 статьи 41, частью 1 статьи 49, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Орловского УФАС России вынесла решение:

1. Признать ООО «УК» нарушившим пункт 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в злоупотреблении хозяйствующим субъектом доминирующим положением, а

именно в заключении в 2019 году договора на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области с ООО «Экологистик» без проведения конкурсных процедур, которые привели к созданию препятствий доступу на данный товарный рынок для иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих свою деятельность в области транспортирования ТКО на территории региона, а также созданию преимущественного доступа на данный товарный рынок для отдельного хозяйствующего субъекта, а именно для ООО «С».

2. Предписание ООО «УК» не выдавать в связи с заключением региональным оператором на 2020-2022 гг. по результатам конкурсных процедур договоров на оказание услуг по транспортированию ТКО со всеми хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность по сбору и транспортированию ТКО на территории Орловской области.

3. Вопрос об административной ответственности ООО «УК» за нарушение антимонопольного законодательства рассмотреть в установленном порядке в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение по делу № 057/01/10-746/2019 изготовлено в полном объеме 12.03.2020 года направлено в адрес ООО «УК» заказной почтовой корреспонденцией и получено 17.03.2020, о чем свидетельствует карточка почтового уведомления.

Из указанного решения следовало, что ООО «УК» совершило действия, признаваемые злоупотреблением доминирующим положением. За совершение этих действий и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП) предусмотрена административная ответственность занимающего доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующего субъекта в виде административного штрафа.

19.05.2020 в отношении юридического лица ООО «УК» и его должностных лиц по части 2 статьи 14.31 КоАП РФ, было возбуждено дело № 057/04/14.31-327/2020 об административном правонарушении и проведении административного расследования.

Необходимость проведения административного расследования была обусловлена выполнением комплекса процессуальных действий, требующих значительных временных затрат: истребование и анализ информации о финансовом положении лица, привлекаемого к административной ответственности, истребование документов, необходимых для определения размера суммы выручки привлекаемого к ответственности лица от реализации товара (услуг) на рынке которого совершено правонарушение, установление виновности привлекаемых к ответственности юридического

лица и его должностных лиц, установление иных обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела.

Копия Определения о возбуждении дела № №057/04/14.31-327/2020, об административном правонарушении и проведении административного расследования (исх. № 2224/04 от 19.05.2020) была получена ООО «УК» 22.05.2020 о чем свидетельствует карточка почтового уведомления.

Указанным определением в соответствии со статьей 26.10 КоАП РФ у Общества была запрошена необходимая информация и документы.

22.05.2020 исх. № 680-и от ООО «УК» в адрес Управления поступили следующие документы и информация:

- копию бухгалтерского баланса юр.лица (форма № 1 по ОКУД) за 2019 год;
- копия отчета о прибылях и убытках юр. лица (форма № 2 по ОКУД) за 2019 год;
- сведения о размере выручки Общества (за минусом НДС, в рублях) от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2019 год;
- сведения о размере выручки Общества (за минусом НДС, в рублях) от реализации услуг по обращению с ТКО (в том числе по транспортированию ТКО) в географических границах территории Орловской области за 2019 год;
- копия решения №19 единственного участника ООО «УК» от 16.04.2019 года «Об избрании А.В»;
- копия решения № 29 единственного участника ООО «УК» от 17.01.2020 г., «О передаче полномочий единственного исполнительного органа»;
- копия трудового договора №54-ТД от 20.03.2019;
- копия дополнительного соглашения №5 от 17.04.2020 к трудовому договору №54-ТД от 20.03.2019 о временном совмещении;
- копия дополнительного соглашения № 25 от 01.10.2019 к трудовому договору №54-ТД от 20.03.2019 о временном совмещении;
- копия приказа (распоряжение) о переводе на другую работу от 20.01.2020;
- копия должностной инструкции директора ООО «УК»;
- справка о доходах и суммах налога физического лица – А.В.;
- копия приказа (распоряжение) о приеме работника на работу А.В. от 20.03.2019;
- справка о задолженности ООО «УК»;

-копия доверенности представителя ООО «УК» №07-05/20 от 29.01.2020;

-копия скриншотов с сайта www/zakupki.gov.ru информация о закупках ООО «УК».

Общество в Управление представило Решение № 29 единственного участника от 17.01.2020 «О передаче полномочий единоличного исполнительного органа», согласно которому ООО «УК» заключило договор о передаче полномочий единственного исполнительного органа с АО «Корпорация развития Орловской области» (Управляющей организацией) и передала Управляющей организации все документы необходимые для осуществления деятельности по исполнению функций единоличного исполнительного органа и печать.

Кроме того, региональный оператор пояснил, что в настоящее время ООО «УК» находится в сложном финансово - экономическом положении, что подтверждается представленной в Управление справкой о задолженности, оборотно -сальдовой ведомостью.

ООО «УК» также пояснило, что совершило все возможные действия, направленные на прекращение злоупотребления доминирующим положением, а именно, Обществом по результатам конкурентных процедур (открытые аукционы в электронной форме) заключены договоры на оказание услуг по транспортированию ТКО в границах территории Орловской области на 2020-2022 годы.

01.06.2020 Управлением в адрес юридического лица ООО «УК» заказной почтовой корреспонденцией было направлено уведомление (исх. №2570/04) о составлении протокола по делу об административном правонарушении, в котором руководителю Общества или его законному представителю было предложено прибыть 19.06.2020 в 10-00 час. в Орловское УФАС России, расположенное по адресу: г. Орел, ул. Салтыкова Щедрина, 21, 3-й этаж, каб. 14 с надлежащим образом оформленными полномочиями (доверенностью) на участие в административном производстве, включая полномочия на подписание протокола по делу об административном правонарушении в соответствии с частью 5 статьи 28.2 КоАП РФ, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.1 КоАП РФ.

Указанное уведомление получено 04.06.2020, о чём свидетельствует карточка почтового уведомления. Таким образом, юридическое лицо ООО «УК» о дате, месте и времени составления протокола по делу об административном правонарушении было уведомлено надлежащим образом.

19.06.2020 в назначенное время по делу № 057/04/14.31-327/2020 об административном правонарушении составлен протокол в присутствии доверенного представителя ООО «УК» **Н.Н. (доверенность № 07-05/20 от 29.01.2020 г.)**

Копия протокола вручена под роспись доверенному представителю **ООО «УК» Н.Н.** и направлена юридическому лицу заказной почтовой корреспонденцией с уведомлением о вручении.

Вышеуказанная копия протокола об административном правонарушении получена ООО «УК» 25.06.2020, о чём свидетельствует карточка почтового уведомления. Таким образом, юридическое лицо ООО «УК» о дате, месте и времени рассмотрения дела № 057/04/14.31-327/2020 об административном правонарушении было уведомлено надлежащим образом.

19.06.2020 Определением (исх. №228 от 19.06.2020) о назначении времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении №057/04/14.31-327/2020 в отношении ООО «УК» рассмотрение дела было назначено на 14-30 час. 06.07.2020 (Копия направлена в адрес ООО «УК» заказной почтой, Обществом получена 25.06.2020).

06.07.2020 в назначенное время на рассмотрение дела № 057/04/14.31-327/2020 об административном правонарушении прибыли доверенные представители **ООО «УК» Н.Н. (доверенность № 07-05/20 от 29.01.2020 г.), И.А. (доверенность № 07-05/11 от 29.01.2020)** которые в ходе рассмотрения дела заявили о том, что в настоящее время ООО «УК» находится в сложном финансово - экономическом положении, что подтверждается представленной в Управление справкой о задолженности, оборотно-сальдовой ведомостью.

ООО «УК» также пояснило, что совершило все возможные действия, направленные на прекращение злоупотребления доминирующим положением, а именно, Обществом по результатам конкурентных процедур (открытые аукционы в электронной форме) заключены договоры на оказание услуг по транспортированию ТКО в границах территории Орловской области на 2020-2022 годы.

ООО «УК» представило следующие документы:

- ходатайство ООО «УК» о наличии смягчающих обстоятельств при рассмотрении дела таких как:

- Добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение до вынесения по делу об административном правонарушении - фактически нарушение антимонопольного законодательства устранено 31.12.2019 года в связи с окончанием срока исполнения договора, заключенного с ООО «С».

- Оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении-ООО «УК» своевременно и в полном объеме, представляло информацию, запрашиваемую антимонопольным органом, давало пояснения необходимые для объективного и

всестороннего рассмотрения дела.

- справка ООО «УК» о дебиторской по состоянию на 29.06.2020; -оборотносальдовая ведомость по счёту 68 за 01.06.2020-29.06.2020;
- оборотносальдовая ведомость по счёту 60 за 31.05.2020-29.06.2020;
- оборотносальдовая ведомость по счёту 60.1 за 01.06.2020-29.06.2020; - оборотносальдовая ведомость по счёту 62 за июнь 2020 (физические лица); - оборотносальдовая ведомость по счёту 62 за июнь 2020 (данные бухгалтерского учёта);
- информация ООО «УК» от 30.06.2020 о результатах работы за 2019 год;
- копию Устава ООО «УК»;
- копию изменения № 3 Устава ООО «УК»;
- копию изменения № 2 Устава ООО «УК»;

-копию изменения № 1 Устава ООО «УК»;

-копию Договора о передаче полномочий единоличного исполнительного органа управляющей организации от 20.01.2020;

-копию трудового договора №54-ТД от 20.03.2020;

-копию дополнительного соглашения № 5 к трудовому договору № 54-ТД от

2019. о временном совмещении.

06.07.2020 в ходе рассмотрения дела об административном правонарушении должностным лицом Орловского УФАС России, уполномоченным рассматривать дела об административном правонарушении, установлено:

1. В соответствии со статьей 23.48 КоАП РФ Федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.31 КоАП РФ.
2. В соответствии с частью 1 статьи 29.5 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается по месту его совершения.
3. Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, не имеется.
4. Обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения дела об административном нарушении, предусмотренных статьей 29.2 КоАП РФ, не установлено.
5. В соответствии со ст. 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности не истек.
6. В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие), за которое установлена административная ответственность.

7. Оснований для прекращения производства по делу, предусмотренных статьей 29.9 КоАП РФ, не имеется.
8. Юридическое лицо согласно части 2 статьи 2.1 КоАП РФ признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Объектом административного правонарушения являются охраняемые законом общественные отношения, на которые направлены противоправные действия (бездействие) общества, образующие состав административного правонарушения. Административные правонарушения всегда связаны с нарушением установленных законом или иным подзаконным актом правил поведения физических и юридических лиц.

Юридическое лицо ООО «УК» нарушило требования пункт 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в злоупотреблении хозяйствующим субъектом доминирующим положением, а именно в заключении в 2019 году договора на оказание услуг по транспортированию ТКО в Железнодорожном районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области с ООО «С» без проведения конкурсных процедур, которые привели к созданию препятствий доступу на данный товарный рынок для иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих свою деятельность в области транспортирования ТКО на территории региона, а также созданию преимущественного доступа на данный товарный рынок для отдельного хозяйствующего субъекта, а именно для ООО «С».

В данном случае объектом являются отношения, охраняемые Законом «О защите конкуренции».

Объективная сторона административного правонарушения состоит в конкретном действии (бездействии) лица, нарушившим установленное правило, и в связи с этим влекущем предусмотренную законом административную ответственность. Объективную сторону состава этого административного правонарушения образует совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством РФ, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.КоАП РФ.

Субъектом административного правонарушения является юридическое лицо - ООО «УК».

Субъективная сторона административного правонарушения состоит в том, что юридическое лицо ООО «УК» знало о существующих требованиях антимонопольного законодательства, законодательства в сфере обращения с твёрдыми коммунальными отходами.

В действиях регионального оператора по осуществлению неконкурентной закупки на право заключения договора на оказание услуг по транспортированию ТКО в Железнодорожном районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области имеется нарушение статьи 10 антимонопольного законодательства.

Из решения по делу № 057/01/10- 746/2019 АЗ от 12.03.2020 следует, что ООО «УК» совершило действия, признаваемые злоупотреблением своим доминирующим положением, что привело (могло привести) к ограничению конкуренции на рынке оказания услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Орловской области.

За совершение этих действий и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП) предусмотрена административная ответственность занимающего доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующего субъекта в виде административного штрафа.

9. В ходе рассмотрения дела № 057/04/14.31-327/2020 доверенные представители ООО «УК» Н.Н. и И.А. вину в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 2. ст. 14.31. КоАП РФ признали, но просили применить юридическому лицу санкцию в минимальном размере, предусмотренном вышеуказанной статьёй КоАП РФ.

10. Должностное лицо Орловского УФАС России, уполномоченное рассматривать об административном правонарушении считает:

Основания для применения к ООО «УК» статьи 2.9 КоАП РФ отсутствуют по следующим основаниям.

Согласно статьи 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В пункте 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что, квалифицируя правонарушение в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях (пункт 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10, введенный Постановлением Пленума ВАС РФ от 20.11.2008 № 60).

Существенная угроза общественным отношениям при нарушении запрета злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий административного правонарушения, поскольку негативный результат может возникнуть и нематериальный.

В рассматриваемых отношениях злоупотребление доминирующим положением рынке твёрдых коммунальных отходов представляет существенную угрозу общественным отношениям в сфере осуществления предпринимательской деятельности в силу самого факта злоупотребления вне зависимости от последствий, которые данные действия повлекли, поскольку состав статьи 14.31 КоАП РФ является формальным.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в пренебрежительном отношении юридического лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей.

Исходя из пункта 4 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008г. №30 для квалификации действий (бездействия) как злоупотребление доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемление интересов других лиц.

По смыслу части 2 статьи 14.31 КоАП РФ рассматриваемое административное правонарушение посягает на установленный нормативными правовыми актами запрет хозяйствующим субъектам, занимающим доминирующее положение на товарном рынке, на совершение действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если такие действия приводят или могут привести к ущемлению интересов других лиц и при этом результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции.

Таким образом, состав административного правонарушения носит материальный характер, результатом совершения хозяйствующим субъектом указанных выше действий является ущемление интересов других лиц, действия ООО «УК» носили длительный характер. В данном случае ООО «УК» заключило, договор на оказание услуг по транспортированию твёрдых коммунальных отходов в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территорий Орловского района Орловской области (ЕП-ТКО-201916/2) с единственным поставщиком- ООО «С», ссылаясь на Положение о закупках

товаров, работ, услуг ООО «УК», т.е без проведения конкурсных процедур, которые привели к созданию препятствий доступу на данный товарный рынок для иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих свою деятельность в области транспортирования ТКО на территории региона, а также созданию преимущественного доступа на данный товарный рынок для отдельного хозяйствующего субъекта, а именно для ООО «С», что является нарушением пункта 9 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

ООО «УК» не представило доказательств того, что данное правонарушение было вызвано чрезвычайными, объективно непреодолимыми обстоятельствами и препятствиями, находящимися вне его контроля. О высокой степени общественной опасности правонарушений в сфере антимонопольного законодательства свидетельствуют установленный КоАП РФ значительный размер штрафа, значительный срок давности привлечения к административной ответственности. Никаких исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения, позволяющих освободить общество от ответственности, не установлено.

Санкцией части 2 статьи 14.31 КоАП РФ с учетом Примечания 4 к статье 14.31 КоАП РФ предусмотрено, что размер назначаемого штрафа определяется расчетным путем.

В соответствии с редакцией части 2 статьи 14.31 КоАП РФ совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.1 настоящего Кодекса, либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации влечет наложение административного штрафа:

на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ,

услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

За совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.2, 14.32 или 14.33 настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Административный штраф в размере 100 000 руб. является размером минимальной ответственности за злоупотребление доминирующим положением только в тех случаях, когда при расчете штрафа исчисленные от выручки минимально установленные санкцией проценты окажутся менее этой суммы (указанная правовая позиция изложена в Постановлении Президиума ВАС РФ от 17.09.2013 №17741/12 по делу №А76-17881/2011).

Согласно части 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

11. Виновность юридического лица ООО «УК» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ установлена и подтверждается следующими документами:

- заявлением, поступившим в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области от ООО «Э» на действия ООО «УК»;
- заявлением, поступившим в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области от ООО «Т» на действия ООО «УК»;
- письменными пояснениями ООО «Э»;
- письменными пояснениями от «Т»
- договором, заключенным между ООО «УК» и ООО «С»;
- разъяснениями ФАС России по вопросу заключения на оказание услуг по транспортированию ТКО;
- решением по делу №057/01/10-746/20-19 от 12.03.2020;
- протоколом по делу об административном правонарушении №057/04/14.31-327/2020 от 19.06.2020 года;
- и другими документами.

12. Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, предусмотренных статьей 4.2 КоАП РФ являются:

1. Добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение до вынесения.
2. Оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении.

13. Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ не установлено.

14. В соответствии с частью 1 статьи 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим

ответственность за данное административное правонарушение в соответствии с КоАП РФ.

В соответствии с редакцией части 2 статьи 14.31 КоАП РФ совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.1 настоящего Кодекса, либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации влечет наложение административного штрафа.

Согласно статьи 1.7 КоАП РФ лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

В соответствии с редакцией части 2 статьи 14.31 КоАП РФ совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.1 настоящего Кодекса, либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации влечет наложение административного штрафа:

на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет;

на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершенное на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех

товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

За совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.2, 14.32 или 14.33 настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа,

предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного

штрафа, предусмотренного за совершение данного

административного правонарушения. При наличии обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Расчет административного штрафа за совершение юридическим лицом административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31, 14.31.1, 14.31.2, 14.32 и 14.33 КоАП и исчисляемого исходя из суммы выручки от реализации товара, осуществляется строго по правилам, предусмотренным примечаниями к статье 14.31 КоАП, а именно:

За совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.2, 14.32 или 14.33 настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного

административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Суммой выручки правонарушителя и налагаемого на юридических лиц, за совершение административных правонарушений, предусмотренных статьями 14.31, 14.31.1, 14.31.2, 14.32 и 14.33 КоАП РФ является сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено правонарушение, либо за предшествующую дате выявления правонарушения часть календарного года, в котором было выявлено правонарушение, если правонарушитель не осуществлял деятельность по реализации товара (работы, услуги) в предшествующем календарном году (далее - сумма выручки от реализации товара) либо в фиксированном размере.

Согласно примечанию 1 к статье 14.31 КоАП РФ под выручкой от реализации товаров (работ, услуг) понимается выручка от реализации товаров (работ, услуг), определяемая в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ). В статье 248 НК РФ установлен порядок определения доходов и классификация доходов. В статье 249 НК РФ, посвященной доходам от реализации, дается понятие выручки от реализации товаров (работ, услуг) или имущественных прав. Указанная выручка определяется исходя из всех поступлений, связанных с расчетами за реализованные товары (работы, услуги) или имущественные права, выраженные в денежной и (или) натуральной формах. С учетом

приведенных положений исходной величиной для исчисления административного штрафа по статье 14.31 КоАП РФ является весь совокупный размер выручки, полученной от реализации всех товаров (работы, услуги), на рынке которых выявлено правонарушение вне зависимости от конкретного места совершения этого нарушения.

В целях обеспечения единообразного применения территориальными органами ФАС России отдельных норм КоАП РФ, письмом от 19.01.2012 № ИА/1099 ФАС России утвердило Методические рекомендации по расчету величины административного штрафа, рассчитываемого исходя из суммы выручки правонарушителя и налагаемого на юридических лиц, за совершение административных правонарушений, предусмотренных статьями 14.31, 14.31.1, 14.31.2, 14.32 и 14.33 КоАП РФ (для правонарушителей - юридических лиц и выраженного в сумме выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено правонарушение, либо за предшествующую дате выявления правонарушения часть календарного года, в котором было выявлено правонарушение, если правонарушитель не осуществлял деятельность по реализации товара (работы, услуги) в предшествующем календарном году (далее - сумма выручки от реализации товара) либо в фиксированном размере).

Учитывая вышеизложенное, а также сведения и информацию, представленные ООО УК «Зеленая роща» произведен расчет административного штрафа в отношении Общества за правонарушение, предусмотренное санкцией части 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

С учётом примечаний 4 к статье 14.31 КоАП РФ, административный штраф за совершение ООО «УК» за вышеуказанное правонарушение составляет 778 104,00 (семьсот семьдесят восемь тысяч сто четыре) рубля ноль копеек.

С учётом двух смягчающих обстоятельств размер административного штрафа составляет, который может быть применен к ООО «УК» **по вышеуказанной статье КоАП РФ составляет 459 788, 73 (четырееста пятьдесят девять тысяч семьсот восемьдесят восемь) рублей семьдесят три копейки.**

15. При назначении меры административной ответственности принято во внимание характер правонарушения (умышленное, противоправное, виновное действие (бездействие) юридического лица), а также финансовое положение Общества.

Руководствуясь частями 3.2-3.3 статьи 4.1, статьями 4.2-4.3, частями 2, 4 статьи 14.31, статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Пр

Заказное с уведомлением о вручении

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 92

о наложении штрафа по делу № 057/04/14.31-327/2020

об административном правонарушении

ДАТА ВЫНЕСЕНИЯ

06.07.2020 г.

г. Орёл

Заместитель руководителя Орловского УФАС России, рассмотрев протокол и другие материалы дела об административном правонарушении **№**

057/04/14.31-327/2020 в отношении юридического лица общества с ограниченной ответственностью «УК» (далее – региональный оператор, Общество) по части 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, выразившихся в злоупотреблении хозяйствующим субъектом доминирующим положением, а именно в заключении в 2019 году договора на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области с ООО «С» без проведения конкурсных процедур, которые привели к созданию препятствий доступу на данный товарный рынок для иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих свою деятельность в области транспортирования ТКО на территории региона, а также созданию преимущественного доступа на данный товарный рынок для отдельного хозяйствующего субъекта, а именно для ООО «С».

УСТАНОВИЛ:

07.06.2019 в адрес Управления поступило заявление ООО «Э» (далее – также Общество, Заявитель) на действия ООО «УК» (далее – также региональный оператор, Ответчик) по вопросу заключения договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов (ТКО) в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области с ООО «С» без проведения конкурсных процедур, после одностороннего расторжения ранее заключенного договора с ООО «Т» по результатам проведенного аукциона.

По результатам рассмотрения заявления ООО «Э», 06.09.2019 Орловским УФАС России на основании приказа Управления № 113 было возбуждено дело № 057/01/10-746/2019 по признакам нарушения ООО «УК» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении своим доминирующим положением, что привело (могло привести) к ограничению конкуренции на рынке оказания услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Орловской области. ООО «Т» было привлечено к рассмотрению настоящего дела в качестве Заявителя. Стороны по делу представили в Управление документы информацию по рассматриваемому вопросу.

Дело рассматривалось 24.09.2019, 30.10.2019 (объявлен перерыв до 06.11.2019), 06.11.2019, 17.12.2019, 22.01.2020 (объявлен перерыв до 29.01.2020), 29.01.2020 (вынесено заключение об обстоятельствах дела), 27.02.2020 (объявлена резолютивная часть решения).

В ходе рассмотрения дела № 057/01/10-746/2019 представители Заявителей (ООО «Э», ООО «Т») поддержали свои требования в полном объеме, а именно о неправомерных действиях ООО «УК», связанных с заключением договора на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области

с ООО «С» без проведения конкурсных процедур.

Кроме того, пояснили, что ранее (с 2019 года) со всеми перевозчиками твердых коммунальных отходов РО были заключены аналогичные типовые договоры, в том числе и с Заявителями, однако, при заключении договора с ООО «С» условия контракта были скорректированы в пользу последнего, что, по мнению Заявителей является дискриминацией по сравнению с условиями договоров остальных перевозчиков.

Представители Ответчика (ООО «УК») были не согласны с позицией Заявителя и полагали, что в их действиях отсутствует нарушение антимонопольного законодательства. Кроме того, представители Ответчика при наличии в деле официальной позиции ФАС России по рассматриваемому вопросу не согласились как с доводами Заявителей, так и позицией ФАС России. РО также сообщил, что в настоящее время ООО «УК» на 2020-2022 гг. заключены договоры с одинаковыми условиями со всеми хозяйствующими субъектами по транспортированию ТКО на территории региона.

Для справки:

В ходе рассмотрения Управлением материалов ООО «Э» по вышеуказанной закупке № 31907943811 на сумму 43 693 449 руб., из ФАС России поступила жалоба Заявителя, в которой указывались аналогичные нарушения ООО «УК» (а именно на право заключения договора на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области) по закупкам с единственным поставщиком: № 3190805690 на сумму 64 241 913 руб. и № 31908157762 на сумму 42 638 381 руб. Данные жалобы Заявителя приобщены к материалам настоящего дела.

Анализ представленных Заявителями и Ответчиком материалов и информации по делу № 057/01/10-746/2019 показал следующее.

ООО «УК» осуществляет функции регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Орловской области на основании Соглашения №222-Д/18 от 24.08.2018, заключенного с Департаментом строительства, топливно-энергетического комплекса, жилищно-коммунального хозяйства, транспорта и дорожного хозяйства Орловской, по результатам проведенного конкурсного отбора (далее – Соглашение).

ООО «УК» является единственным региональным оператором на территории Орловской области и в зоне деятельности Регионального оператора образуется более 30 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся на территории региона.

Пунктом 9 Соглашения предусмотрено, что в обязанности Регионального оператора входит заключение, по результатам торгов, договоров на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов с хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность по сбору и транспортированию ТКО.

24.12.2018 года по результатам электронного аукциона №2100700001418000016 от 10.12.2018, по итогам которого была между ООО «УК» и ООО «Т» был заключен договор на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в ... г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области (№ЭК-).

22.05.2019 в соответствии с п.12.2 указанного договора и на основании части 1 статьи 450 ГК РФ ООО «УК» в одностороннем порядке отказалось от исполнения договора с 05.06.2019, о чем уведомило ООО «Т».

31.05.2019 на официальном сайте госзакупок www.zakupki.gov.ru региональным оператором Орловской области по обращению с отходами ООО «УК» было размещено извещение о проведении закупки № 31907943811 в форме закупки у единственного поставщика. Предмет закупки - право заключения договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов (ТКО) в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района, сумма контракта 43 693 449 (сорок три миллиона шестьсот девяносто три) рубля 38 копеек.

29.07.2019 ООО «УК» заключило новый договор на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области (№ЕП-ТКО-2019-16/2) с единственным поставщиком - ООО «С», ссылаясь на Положение о закупках товаров, работ, услуг ООО «УК» (далее – Положение), утвержденное Решением № 8 единственного участника Общества. Положение было разработано Региональным оператором в рамках Федерального закона №223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

По мнению Заявителя, указанные действия ООО «УК» в части не проведения конкурентной закупки, и заключение нового договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области с единственным поставщиком (ООО «С»), приводит к ограничению конкуренции на товарном региональном рынке ТКО и нарушает нормы антимонопольного законодательства.

Кроме того, ООО «Э» полагало, что предоставленные в рамках дела ООО «УК» документы имеют многочисленные противоречия и несоответствия, что не позволяет признать их допустимыми доказательствами.

Так, например, запросы к перевозчикам коммерческих предложений от

30.04.2019г. имеют номера через дробь (1641/1, 1641/2, 1641/3), хотя нумерация исходящих в ООО «УК» ведется обычными порядковыми номерами, без дополнительных букв, дефисов, дробей и т.д., что наглядно видно из прилагаемых претензий в адрес ООО «Т». На исх. №1641/3 от 30.04.2019г. внизу поставлена отметка, что одновременно данный документ является входящим №1641/4 от 30.04.2019г., той же рукой. Таким образом, подобная нумерация порождает сомнения в подлинности документов.

Заявитель считает, что утверждение регоператора о выборе лучшей цены у ООО «С» необоснованно, поскольку в приложенном коммерческом предложении (исх №11 от 14.05.2019) от ООО «З» цена ниже, чем у ООО «С» - 269 руб. Однако данная организация не была выбрана для исполнения контракта.

Утверждение о том, что закупка 31907943811 от 31.05.2019г. находится на этапе «Работа, комиссии» не соответствует действительности, поскольку согласно прилагаемого журнала событий по данной закупке, за период с 31.05.2019г. по 20.08.2019г. данная закупка 7 раз переводилась с этапа Подача заявок на «Работа комиссии» и ее реальный статус определить сложно.

Как считает Заявитель, прилагаемая распечатка списка закупок с сайта zakupki.gov.ru никак не доказывает незаключение договора по закупке №31908051690, поскольку его статус «процедура завершена», а данных о договоре общий перечень закупок не отображает.

Кроме того, Заявитель указывает, что утверждение об отсутствии необходимости проведения повторного аукциона ООО «УК» несостоятельно, в связи с неверным применением норм права, поскольку текст часть 4 статьи 71 44-ФЗ позволяет Заказчику не проводить аукцион повторно, в случае, если на первоначальный аукцион не подано ни одной заявки или все отклонены заказчиком, а к ситуации досрочного расторжения контракта с предыдущим подрядчиком данная норма не имеет абсолютно никакого отношения.

По доводу Ответчика о том, что размещенные в ЕИС закупки № 31907943811 от 31.05.2019 и № 31908051690 от 30.06.2019 не завершились заключением договора, Заявитель полагает, что ООО «УК» пытается тем самым ввести контролирующий орган в заблуждение. Поскольку, по словам представителей ООО «УК», заказчик при размещении данных закупок следовал правилам своего Положения о закупках и 223-ФЗ, то закупки проводились в следующем порядке:

Согласно пункту 7.2. Положения о закупках ООО «УК», до осуществления закупки у единственного поставщика разрабатывается обоснование потребности такой закупки, которое в том числе содержит экономическое обоснование цены договора и необходимости закупки у конкретного поставщика. Согласно п. 7.4. Положения, извещение и документация о закупке размещаются ЕИС до заключения договора. Согласно п. 7.7

Положения, для проведения закупки собирается закупочная комиссия, результат работы которой оформляется протоколом и согласно п.7.8 Положения размещается в ЕИС.

Следовательно, по мнению ООО «Э», утверждение ООО «УК» о том, что при проведении двух первых закупок с ООО «С» после проведения всех регламентированных Положением о закупке процедур и размещения в ЕИС всех документов якобы начались какие-то переговоры о цене, стороны на ней не сошлись и не стали заключать договоры, не соответствует действительности и противоречит здравой логике.

С учетом вышеизложенного, Заявитель полагал, что ООО «УК» заключало и собиралось исполнять договоры по условиям, указанным в ЕИС по закупкам, а проведение и размещение новых закупок с тем же предметом было осуществлено по неким внутренним соображениям заказчика - в июне 2019г. с намерением незаконно повысить цену договора в 3 раза, а в июле 2019г. - с целью избежать ответственности по жалобам ООО «Э» о нарушении законодательства о закупках и антимонопольного законодательства.

ООО «Э» обратило внимание также на информацию ООО «УК» о заключении 2 договоров от 29.07.2019г. Как следует из материалов дела, договор №ЕП-заклучен со сроком действия с 05.06.2019г. по 31.07.2019г. То есть заказчик распространил действие договора на 2 месяца назад, тогда как после заключения он должен действовать только 2 дня. Согласно многочисленным разъяснениям уполномоченных органов (Письма Минфина России от 01.07.2019 № 24-03-07/48249, Минэкономразвития России от 03.08.2015 № Д28и-2286, от 22.06.2015 № Д28и-1815 от 22.01.2015 № Д28и-118), распространение действия договора, заключенного в соответствии с законодательством РФ о закупках, на прошлые периоды, не допускается.

Как пояснило Общество, из вышеуказанных разъяснений следует, что применение положений пункта 2 статьи 425 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) невозможно к отношениям, регулируемым Федеральным законом 223-ФЗ, в том числе потому, что согласно Положения о закупках ООО «УК» при закупке у единственного поставщика обязательственные правоотношения между заказчиком и поставщиком (подрядчиком, исполнителем) начинаются исключительно с момента заключения контракта.

Реализация заказчиком возможности заключения таких договоров (со сроком исполнения до даты заключения договора) может привести к злоупотреблениям со стороны заказчика при осуществлении закупок, что, в свою очередь, может негативно сказаться на эффективности расходования бюджетных средств.

Кроме того, возможность осуществления таких закупок противоречит основным принципам закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, установленным в ч. 1 ст. 3 Федерального закона 223-ФЗ, а

именно принципам информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

С учетом изложенного, по мнению ООО «Э», Заказчик не вправе заключать государственный или муниципальный контракт, который предусматривает поставку товара, выполнение работ, оказание услуг до момента заключения контракта. Следовательно, ООО «Э» полагает, что заключение контракта с ООО «С» на прошедший период времени было проведено ООО «УК» незаконно.

ООО «Т» также указало, что ООО «УК», являясь хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке оказания услуг в сфере обращения с ТКО на территории Орловской области, заявляя необоснованный односторонний отказ от исполнения договора с ООО «Т», действовало в обход закона и условий договора, фактически устраняя конкуренцию в целях заключения договора на транспортирование ТКО с ООО «С».

Указанное обстоятельство, как пояснило ООО «Т», подтверждается тем, что ООО «С» до 05.06.2019 не осуществляло деятельность по транспортированию ТКО на территории Орловской области, было зарегистрировано 12.04.2018г., лицензия на транспортирование ТКО получена 12.03.2019. Таким образом, ООО «УК» фактически осуществлена закупка у единственного поставщика, не имеющего опыта в сфере транспортирования ТКО.

Дата совершения одностороннего отказа от исполнения договора № ЭА- - 22.05.2019 совпадает с датой публикации сообщений в Едином федеральном реестре юридически значимых сведений о фактах деятельности юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и иных субъектов экономической деятельности (fedresurs.ru) о заключении договоров лизинга между ООО «С» и ООО «У» на приобретение четырех мусоровозов. Мусоровозы зарегистрированы в органах ГИБДД 24.05.2019.

23.05.2019 опубликовано сообщение о заключении договора лизинга между ООО «С» и ООО «У» на приобретение контейнеров для накопления ТКО.

Вместе с тем, ООО «С» считает, что заключение договора на транспортирование ТКО между ООО «УК» у единственного поставщика - ООО «С» противоречит действующему законодательству в связи с тем, что в силу подпункта «а» пункта 3 Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 03.11.2016 № 1133 «Об утверждении Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на

услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора» цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора должны формироваться по результатам торгов, в том числе в случае если в зоне деятельности регионального оператора образуется более 30 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся на территории субъекта Российской Федерации.

При этом пунктом 10 Правил № 1133 определяются территории, в отношении которых региональный оператор обязан провести аукцион. Так, из взаимосвязанного толкования подпункта «а» пункта 3 и подпункта «а» пункта 10 Правил № 1133 следует, что региональный оператор в зоне деятельности которого образуется более 30 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся на территории субъекта Российской Федерации, обязан провести аукцион в отношении территорий, на которых образуется не менее 50 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся в зоне деятельности регионального оператора. Следовательно, в силу требований Правил № 1133, ООО «УК» было обязано провести торги по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами.

Кроме того, ООО «Т» сообщило, что коммерческие предложения, представленные ООО «УК» в качестве обоснования цены контракта, заключенного с ООО «С», получены от компаний ООО «З» и ООО «Г» (г.Мценск), в настоящее время не осуществляющих деятельность по транспортированию ТКО, что подтверждается отсутствием действующих контрактов на транспортирование ТКО. Коммерческое предложение от ООО «З» содержит стоимость (269 руб. за 1 куб.м. ТКО), которая ниже стоимости аналогичных услуг ООО «С» (283,81 руб. за 1 куб.м. ТКО).

Кроме того, в рамках дела получена информация от Заявителей, что ранее (с 2019 года) со всеми перевозчиками РО были заключены идентичные типовые договора, однако, при заключении договора с ООО «С», его условия были скорректированы в пользу последнего, что является дискриминацией по сравнению с условиями договоров с остальными перевозчиками (в том числе по пунктам, касаемых порядка оплаты, оказания услуг, прав и обязанности сторон, контроля региональным оператором):

№ п/п	Условия договора (пункт, краткое содержание)	Стандартный договор с перевозчиками	Договор ЕП- с ООО «С»
1	Основные условия исполнения договора (разд. 3), обязательства Исполнителя п. 3.2.	<p>обеспечить необходимое количество спецтехники</p> <ul style="list-style-type: none"> не позднее 20 дней с момента подписания предоставить график 	<p>- обеспечить необходимое количество спецтехники</p> <p>- возможен обмен документами по факсу, э/п</p>

		<p>работы на каждую единицу техники</p> <ul style="list-style-type: none"> ежемесячная инвентаризация мест накопления ТКО <p>подача информации о неучтенных местах накопления ТКО в течение 3 дней</p> <ul style="list-style-type: none"> все документы должны иметь формат А4, шрифт более 12 <p>направляемые электронные документы должны быть подписаны ЭЦП</p>	
2	Цена и порядок оплаты (разд. 4 договора) п. 4.1	<p>Стоимость в месяц 48 980 526,11 руб. (У ООО «Э»</p> <p>Цен за 1 куб.м. – 189,89-193,03 руб.</p>	<p>Стоимость в месяц 9 177 416.15 руб.</p> <p>Цена за 1м -283.81 руб.</p> <p>(Без учета первого контракта взамен расторгнутого. Исходя из его суммы его стоимость в месяц - около 6 142 857 руб. Таким образом, общая стоимость контрактов по вывозу отходов из Железнодорожного района г. Орла составила около 15 320 273 руб. в месяц). Стоимость заключенных без конкурентных процедур контрактов по одному сектору Орловской области (с не самым большим объемом ТКО, согласно территориальной схеме обращения с отходами) в 1,5-2 раза больше, чем по другим районам с другими перевозчиками, при прочих равных условиях.</p>
	П.4.4	<p>Оплата производится на основании оригиналов отчетных документов по форме согласно приложений к договору, в том числе маршрутных журналов. В случае</p>	<p>Оплата производится после подписания акта оказанных услуг по счету на оплату</p>

		<p>непредставления всех документов или их неправильного заполнения срок- подписания актов и оплаты услуг отодвигается до предоставления надлежаще оформленных документов.</p>	
	П. 4.5	<p>Оплата производится за фактически оказанные услуги по транспортированию, исходя из фактически доставленного объема отходов на объекты обработки, утилизации, обезвреживания, захоронения ТКО в соответствующем расчетном периоде, но не более цены, указанной в п. 4.1. Договора.</p> <p>Оплата производится в течение 30 (тридцати) дней с даты подписания актов оказания услуг</p>	<p>Оплата производится за фактически оказанные услуги по транспортированию, исходя обработки, утилизации, обезвреживания, захоронения ТКО в соответствующем расчетном периоде, (может быть и более чем в п. 4.1.).</p> <p>Оплата производится в течение 3 (трех) дней с даты подписания актов оказания услуг</p>
	П. 4.6	<p>Обязательства считаются исполненными с момента списания с р/с Заказчика</p>	<p>Обязательства считаются исполненными с момента зачисления на р/с Исполнителя</p>
	П.4.7	<p>Исполнитель передает Заказчику счет на оплату, акт оказания услуг, ежемесячную отчетность, счет-фактуру, детализированный отчет ГЛОНАСС, отчет по количеству транспортируемых отходов, копии маршрутных журналов, все документы в электронном виде подписываются ЭЦП.</p>	<p>Исполнитель передает Заказчику счет на оплату и акт выполненных работ</p>
	П.4.8, 4.8.2	<p>Регоператор принимает услуги путем подписания акта оказания услуг в</p>	<p>Регоператор принимает услуги путем подписания акта оказания услуг в</p>

		течение 10 рабочих дней с момента его получения или дает мотивированный отказ. Исполнитель обязан направить мотивированные возражения на новый вариант акта, в случае их неполучения акт считается принятым.	течение 3 рабочих дней с момента его получения или дает мотивированный отказ. Исполнитель обязан направить мотивированные возражения на новый вариант акта.
	П.4.8.1	Для проверки результатов Исполнителя регоператор проводит экспертизу.	Для проверки результатов Исполнителя регоператор вправе проводить проверки качества
	П.4.8.3	Если регоператор установит, что фактический объем больше или меньше указанного в акте он вправе сделать корректировку в сл. месяце.	-
	П.4.12	В случае неполучения от второй стороны подписанного акта сверки или возражений на него в установленный срок акт считается подписанным.	-
	П.4.14	Финансирование договора производится за счет необходимой валовой выручки регоператора	Финансирование договора производится за счет средств регоператора
3.	Порядок оказания услуг (раздел 5) П.5.1	Услуги оказываются с учетом обязательных указаний регоператора в рамках его полномочий В графике должен отдельно отображаться вывоз ТКО бестарным способом	-
	ПП в п. 5.3	Датчики на подъем в мусоровозах.	-
	ПП г п. 5.3	Исполнитель обязан вести видеозапись все время маршрута.	-
	П. 5.4	Исполнитель не вправе допускать	

		уплотнение ТКО сверх коэффициента уплотнения 4,5	-
	П.5.6	Исполнитель обязан проводить фото и/или видеосъемку перед и после каждого вывоза ТКО и предоставлять регенератору.	-
	П.5.13	Исполнитель обязан в срок 1 суток чинить неисправную аппаратуру ГЛОНАСС, в противном случае регенератор вправе не оплачивать услуги	-
4.	Права и обязанности сторон (раздел 6) П.6.1.3-6.1.7, 6.1.13	Исполнитель обязан иметь заявленное число спецтехники, дать полную информацию об имеющихся субподрядчиках, приобретать фото-видео аппаратуру за свой счет, предоставить доступ к своей системе навигации, обеспечить хранение информации по навигации не менее 6 мес., отслеживать состояние накопителей ТКО и подавать информацию регенератору, вносить по требованию регенератора изменения в график, уведомлять в течение 1 часа регенератора о каждом случае нарушения графика, уведомлять о горящих контейнерах, иметь лицензию на транспортировку, обработку, сбор, утилизацию, обезвреживание ТКО 1-5 класса опасности, уведомить регенератор о ликвидации, банкротстве.	-
	П. 6.4.1-6.4.8	Региональный оператор вправе требовать различных пояснений от	-

		Исполнителя, приостановить оплату в случае непредставления документов, вносить изменения в территориальную схему, отказаться в одностороннем порядке от договора в случае различных нарушений (около 20 вариантов) со стороны Исполнителя	
5	Порядок контроля регоператором (разд. 7-8)	Регоператор вправе запрашивать широкий перечень документов, расшифровки ГЛОНАСС, фото, видеосъемку	Регоператор вправе проводить контроль и мониторинг
	П. 8.3	Данный порядок применяется к фиксации любых нарушений по договору	-
6	Ответственность сторон (разд. 9) П.9.4	Штрафы за каждый факт нарушения 50 000	-
	П.9.6/9.7	Неустойки и штрафы могут быть удержаны регоператором в одностороннем порядке из оплаты, причитающейся исполнителю (в ред. Доп. соглашения от 18.02.2019г.)	Неустойки взыскиваются в судебном порядке.

Ответчик был не согласен с позицией ООО «Э» и ООО «Т» и полагал, что в его действиях отсутствует нарушение антимонопольного законодательства по следующим основаниям.

В соответствии с п. 3 Постановления Правительства РФ от 03.11.2016 года № 1133 «Об утверждении Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора» цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора должны формироваться по результатам торгов в случае, если в зоне деятельности регионального оператора образуется более 30 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся на территории субъекта Российской Федерации.

На основании требований Постановления Правительства РФ от 03.11.2016 года № 1133 «Об утверждении Правил проведения торгов, Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" от 05.04.2013 № 44-ФЗ, ООО «УК» в декабре 2018 года проведены торги на определение стоимости транспортирования 1 м³ ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области.

По результатам аукциона, как сообщил Ответчик, была сформирована цена на услуги по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области и был заключен договор с победителем аукциона - ООО «Т» № ЭА- от 24.12.2018 на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области (далее - договор)

Таким образом, цена за транспортирование 1 м³ ТКО определена и составила 193,03 руб. за 1 м³ (без учета НДС).

Как пояснило ООО «УК», основная закупочная деятельность ООО «УК» подпадает под действие Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках, который устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов. В силу ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг ООО «УК», как Заказчик руководствуется Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, ФЗ о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 данной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки - Положением о закупке. Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность Регионального оператора (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 (ч. 2 ст. 2 Закона о закупках).

Во исполнение указанных правовых норм ООО «УК» принято Положение о закупке товаров, работ, услуг ООО «УК», утвержденное Решением от 11.07.2018 единственного участника ООО «УК» (далее - положение).

Региональный оператор также сообщил, что в связи с систематическим нарушением ООО «Т» (далее - Перевозчик), принятых на себя обязательств

по договору - неоднократное нарушение графика вывоза ТКО на контейнерных площадках, несвоевременный вывоз ТКО, что подтверждается многочисленными претензиями, направленными в адрес Перевозчика, 22.05.2019 года ООО «УК» направило в адрес перевозчика уведомление об одностороннем отказе от исполнения заключенного договора, а впоследствии ООО «УК» и ООО «Т» подписали Соглашение, которым признали факт расторжения Договора.

Вместе с тем, по мнению РО, неисполнение, либо несвоевременное исполнение принятых на себя обязательств по Договору перевозчиком, особенно в летний период, могло привести к ухудшению экологической обстановки в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района.

Пункт 13 Постановления Правительства РФ от 03.11.2016 года № 1133 предусматривает обязанность заказчика провести аукцион повторно только в случае если аукцион, признан несостоявшимся по основаниям, указанным в ч. 4 ст. 71 ФЗ.

Таким образом, как полагает ООО «УК» при системном толковании норм Постановления 1133 следует, что действующим законодательством предусмотрено, что основной целью проведения аукциона является обязанность заказчика установить цену за транспортирование 1 м³ ТКО, что и было сделано региональным оператором при проведении аукциона, победителем которого стало ООО «Т».

РО сообщил, что разделом 7 п. 7.1. (б) Положения о закупке предусмотрено, что Заказчиком может осуществляться закупка у единственного поставщика в случае, если *«возникла срочная потребность в закупаемых товарах (работах, услугах) и применить другие способы закупки невозможно из-за отсутствия времени, необходимого для их проведения, в том числе в случае расторжения неисполненного договора и необходимости завершения его исполнение, но невозможности проведения конкурентной процедуры закупки с учетом требуемых сроков исполнения»*.

Как пояснил РО, во исполнение требований действующего законодательства, в связи с ограниченностью сроков, 31.05.2019 ООО «УК» было размещено извещение о проведении закупки № 31907943811 в форме закупки у единственного поставщика в соответствии с разделом 7 п. 7.1. (б) положения о закупке на право заключения договора на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района, по цене за 1 м³ транспортируемых отходов - 193,03 руб. (без учета НДС), начальная максимальная цена договора - 43 693 449, 38 руб. (без учета НДС). Однако, учитывая, что не было достигнуто соглашение о цене, договор не был заключен, т.к. выбранный Участник закупки является плательщиком НДС.

Ответчик также сообщил, что 30.06.2019 ООО «УК» было размещено

извещение о проведении закупки № 31908051690 в форме закупки у единственного поставщика по тем же основаниям на право заключения договора на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района, по цене за 1 м³ транспортируемых отходов - 283,81 руб. (с НДС), начальная максимальная цена договора - 64 241 913,05 руб. (с НДС), Однако, поскольку не достигнуто соглашение по всем существенным условиям, договор не был заключен.

Как полагает региональный оператор, выбор ООО «УК» в качестве единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) ООО «С» был обусловлен экономической выгодой предложения последнего - по цене 283,81 руб. с НДС за 1 м³. Однако, и в этом случае не было достигнуто соглашение, т.к. Заказчик посчитал, что цена определена в результате конкурентных торгов и заключать договор по цене, полученной с помощью анализа коммерческих предложений необоснованно.

Вместе с тем, как следует из пояснений РО, на момент достижения соглашения по цене договора по транспортированию 1 м³ ТКО с Участником закупки, как с единственным поставщиком, в соответствии с Постановлением Правительства РФ № 1572 от 15.12.2018 в рамках выделенных средств на уборку мест погрузки с основными перевозчиками по транспортированию ТКО уже были заключены договоры, как с единственными поставщиками на оказание услуг по уборке мест погрузки по цене 20,50 (без НДС). Учитывая, что цена оказания услуг по транспортированию ТКО в ... районе определена в результате проведения торгов, во избежание заключения еще одного договора Заказчиком было принято решение о включении в договор по транспортированию ТКО стоимости услуг перевозчика по уборке мест погрузки по цене и условиях, как и с остальными перевозчиками.

29.07.2019 ООО «УК» заключило договор на оказание услуг по транспортированию ТКО в Железнодорожном районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района №ЕП- с ООО «С», сроком действия с 05.06.2019 года по 31.07.2019года.

Кроме того, 29.07.2019 ООО «УК» заключило договор на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района №ЕП- с ООО «С», сроком действия с 01.08.2019 года по 31.12.2019года.

В силу п. 4.1.1 указанных договоров цена услуг ТКО за 1 м³ составляет 256,23 руб. в том числе НДС 20%- 42,70 руб., а именно:

- цена за транспортирование 1 м³ составляет 231,63 руб. (193,03 руб. - цена за 1 м³ ТКО, сложившаяся по результатам проведения торгов без НДС, НДС 20%-38,60 руб.);

- цена за уборку мест погрузки -24, 60 руб. (цена уборки без учета НДС-20,50

руб., НДС 20%-4,10 руб.).

В цену оказываемых услуг по вывозу ТКО включены погрузка твердых коммунальных отходов, транспортирование, уборка мест погрузки твердых коммунальных отходов.

То есть, как полагает, Ответчик, цена за транспортирование 1 м³ ТКО по цене 193, 03 руб. за 1 м³ (без НДС) осталась той же, что и в договоре №ЭА-ТКО-2019/16 от 24.12.2018. определенной в соответствии с требованиями Постановления Правительства РФ от 03.11.2016 года №1133 «Об утверждении Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора». Возможность осуществления заказчиками закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) предусмотрена частью 3.2 статьи 3 Закона о закупках, при условии соблюдения требований, установленных, в частности, статьей 3.6 Закона о закупках.

Таким образом, по мнению РО, Заказчик самостоятельно определяет в положении о закупке способы закупки, в том числе, условия и порядок заключения договора с единственным поставщиком, исполнителем, подрядчиком. В силу п 3.6. Закона о закупках порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Следовательно, как считает региональный оператор, закупка ООО «УК» осуществляется Заказчиком на основании Закона о закупках и в соответствии с Положением о закупке. Кроме того, п. 6 ст.7 положения о закупках предусмотрено, что проведение закупки у единственного поставщика осуществляется Заказчиком, если расторгнут неисполненный договор и необходимо завершить его исполнение, но невозможно провести конкурентную процедуру закупки с учетом требуемых сроков исполнения. В силу п. 7.2 положения о закупках, решение о цене товаров, работ, услуг закупаемых у единственного поставщика принимает руководитель заказчика или уполномоченное им лицо на основании письменного обоснования потребности в закупке у единственного поставщика.

Кроме того, ООО «УК» считало, что у ООО «Э» отсутствовали правовые основания для обращения в антимонопольный орган с жалобой на действия Заказчика при проведении им конкурентной процедуры в соответствии с Законом о закупках в порядке, установленном антимонопольным органом, а именно, по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

ООО «УК» полагало, что все приведенные доводы жалобы Заявителей не соответствуют фактическим обстоятельствам, являются не обоснованными и мотивированы неправильной трактовкой требований норм действующего законодательства.

Региональный оператор считал, что в его действиях по заключению договора оказания услуг на транспортирование твердых коммунальных отходов в ... районе г. Орла и прилегающих территориях Орловского района с ООО «С» отсутствует нарушение требований части 1 статьи 10 антимонопольного законодательства в части ограничения конкуренции на рынке оказания услуг по транспортированию ТКО.

На основании Соглашения №222-Д/18 от 24.08.2018г ООО «УК» присвоен статус регионального оператора по обращению твердыми коммунальными отходами (ТКО) на территории Орловской области сроком на 10 лет. Содержание Соглашения №222-Д/18 от 24.08.2018 регламентируется статьей 24.6 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее - Закон №89-ФЗ).

Зона деятельности регионального оператора определяется в территориальной схеме обращения с отходами, в том числе с ТКО (далее - территориальная схема).

Порядок осуществления транспортирования твердых коммунальных отходов установлен Постановлением Правительства РФ от 12.11.2016 № 1156 «Об обращении с твердыми коммунальными отходами и внесении изменения в постановление Правительства Российской Федерации от 25.08.2008 № 641» (вместе с «Правилами обращения с твердыми коммунальными отходами»).

Согласно п.23 Постановления 1156, в целях обеспечения транспортирования твердых коммунальных отходов региональный оператор вправе привлекать операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами, осуществляющих деятельность по транспортированию твердых коммунальных отходов, на основании договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов по цене, определенной сторонами такого договора, за исключением случаев, когда цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора формируются по результатам торгов.

Согласно ч. 3 ст. 24.8 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» Правительство Российской Федерации определяет случаи, при которых цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора должны формироваться по результатам торгов, и устанавливает порядок проведения таких торгов, в том числе определяет случаи, когда условия проведения таких торгов подлежат предварительному согласованию с органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, и устанавливает порядок этого согласования.

Постановлением Правительства РФ от 03.11.2016 № 1133 утверждены Правила проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора (далее - Правила). Цены на услуги по транспортированию

твердых коммунальных отходов для регионального оператора должны формироваться по результатам торгов в случае, если в зоне деятельности регионального оператора образуется более 30 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся на территории субъекта Российской Федерации.

Как считает Ответчик, исходя из системного толкования вышеприведенных правовых норм, основной целью проведения аукционов (Постановление № 1133) является не выбор подрядчика, а определение стоимости транспортирования 1 куб.м. ТКО, для учета при установлении единого предельного тарифа регионального оператора.

Таким образом, ООО «УК» сообщило, что в декабре 2018 года разместило и провело электронные аукционы на право заключения договоров оказания услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в 2019 году на территории Орловской области, по итогам которых были определены цены на услуги по транспортированию ТКО и организации, осуществляющие транспортирование ТКО в зоне деятельности, определенной соответствующим договором.

24.12.2018 года по итогам электронного аукциона №2100700001418000016 от 10.12.2018г. между ООО «УК» (Региональный оператор) и ООО «Т» (Исполнитель) заключен Договор на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов (ТКО) в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района №ЭА-. Цена договора определена в соответствии с ценой транспортирования 1 куб.м. ТКО, сложившейся по итогам электронного аукциона и составила 193,03руб. без НДС.

Указанная цена, сложившаяся по итогам электронного аукциона учтена при установлении единого предельного тарифа регионального оператора.

На основании изложенного, ООО «УК» полагает, что в полном объеме исполнило действующее законодательство, обеспечив формирование цен на услуги по транспортированию ТКО по результатам торгов, проведенных в форме открытых электронных аукционов в отношении всей Орловской области, что нашло свое отражение при установлении единого предельного тарифа регионального оператора.

В связи с неоднократным нарушением перевозчиком условий Договора, ООО «УК» с 05.06.2019г. в одностороннем порядке отказалось от исполнения договора с ООО «Т».

Как следует из пояснений ООО «УК», рассматривая последствия одностороннего отказа от исполнения договора на оказание услуг по транспортированию ТКО и необходимость соблюдения экологической безопасности неопределенного круга лиц, обеспечив для них своевременный сбор и вывоз ТКО, Региональный оператор не нашел законных оснований для проведения повторных торгов на право заключения

договора в целях завершения расторгнутого договора. Поскольку торги проведены, цена учтена в тарифе, вопрос определения начальной максимальной цены договора в случае проведения повторных торгов стал определяющим моментом для принятия решения о проведении прямой закупки, в целях сохранения неизменной цены договора. Любая, определенная Региональным оператором начальная максимальная цена договора, по итогам аукциона была бы изменена по отношению к учтенной при установлении тарифа.

При этом п. 13 Постановления № 1133 устанавливает обязанность провести аукцион повторно только в случае если аукцион, признан несостоявшимся по основаниям, указанным в ч. 4 ст. 71 ФЗ (подана только одна заявка или не подано ни одной заявки; отказ в допуске к участию в аукционе всех участников закупки; несоответствие требованиям всех вторых частей заявок на участие в аукционе).

ООО «УК» осуществляет функции регионального оператора по обращению с ТКО на территории Орловской области на основании Соглашения №222-Д/18 от 24.08.2018, заключенного с Департаментом строительства, топливно-энергетического комплекса, жилищно-коммунального хозяйства, транспорта и дорожного хозяйства Орловской области, по результатам проведенного конкурсного отбора (далее – Соглашение).

Пунктом 9 Соглашения предусмотрено, что в обязанности Регионального оператора входит в том числе:

- согласование с Департаментом условия проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по сбору и транспортированию ТКО для регионального оператора, в случаях, установленных Правительством РФ,
- заключение по результатам торгов договоров на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов с хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность по сбору и транспортированию ТКО.

Региональный оператор также сообщил, что основная закупочная деятельность ООО «УК» регулируется Федеральным законом №223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц». Частью 1 и 2 Федерального закона №223-ФЗ установлено, что закупочная деятельность заказчика регламентируется в том числе Положением о закупке, утвержденным в соответствии с требованиями законодательства.

Положение о закупке товаров, работ и услуг ООО «УК» утверждено Решением №8 от 11.07.2018г. единственного участника ООО «УК» Корпорацией развития Орловской области.

Согласно п.7.1. Положения о закупке товаров, работ и услуг ООО «УК» проведение закупки у единственного поставщика может осуществляться Заказчиком в случае возникновения срочной потребности в закупаемых товарах (работах, услугах) и применить другие способы закупки невозможно из-за отсутствия времени, необходимого для их проведения в случае, если расторгнут неисполненный договор и необходимо завершить его исполнение, но невозможно провести конкурентную процедуру закупки с учетом требуемых сроков исполнения (абз.4 пп.6).

Таким образом, из объяснений регионального оператора следует, что с учетом вышеизложенного, договор на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе и прилегающих к нему территориях Орловского района был заключен с ООО «С» в целях завершения исполнения расторгнутого договора по цене 256,23руб. за 1 куб.м, транспортируемых ТКО, с НДС. При этом, цена договора определена следующим образом - 193,03руб. - цена, сложившаяся по итогам электронного аукциона №2100700001418000016 + 20% НДС 38,60руб., поскольку ООО «С» является плательщиком НДС в силу применения общей системы налогообложения = 231,63руб. Кроме того, в цену договора включены затраты регионального оператора на уборку мест погрузки ТКО, учтенные при установлении единого предельного тарифа регионального оператора - 20,50руб. без НДС +20% НДС 4,10руб. = 24,60руб.

РО полагает, что общая цена и объем договора с ООО «С» не превысили цену и объем договора, определенные по итогам электронного аукциона, и позволяют однозначно определить, что договор заключен в целях завершения исполнения расторгнутого договора.

При этом, РО указывает, что ООО «Э», подавая жалобу о злоупотреблении ООО «УК» доминирующим положением, забывает упомянуть, что являлся участником аукциона № 2100700001418000016, им была подана заявка № 104155640, но победителем не стало, предложив более высокую цену. Следовательно, по цене предложения ООО «Т» работать ООО «Э» ранее не согласилось. Более того, за период работы январь - октябрь 2019 года в адрес ООО «Экоград» направлено 205 претензий, что в разы больше, чем у других перевозчиков. Указанное свидетельствует о том, что даже в ... районе г. Орла Заявитель не может надлежащим образом выполнять обязательства. Таким образом, по мнению Ответчика, ущемление прав Заявителя (в данном случае ООО «Э») не было допущено.

Ответчик считал, что все доводы жалобы ООО «Э» сводятся к проверке порядка проведения закупочных процедур, т.е. к обжалованию действий закупочной комиссии (ст.ст.17, 18.1 Закона о защите конкуренции) и дело №057/01/10-746/2019, возбужденное по признакам нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции должно быть прекращено.

На основании изложенного, региональный оператор считает, что в

действиях ООО «УК» отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства при заключении договора оказания услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих территориях Орловского района с ООО «С» без проведения конкурсных процедур.

В части доводов Заявителей о наличии дискриминации в связи с корректировкой условий договора, заключенного с ООО «С» по сравнению с иными договорами, заключенными по итогам конкурентной процедуры, ООО «УК» сообщило следующее.

Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (п. 4 ст. 421 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В соответствии с пунктом 1 статьи 422 Кодекса договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

В пункте 2 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 14.03.2014 № 16 «О свободе договора и ее пределах» разъяснено, что норма, определяющая права и обязанности сторон договора, является императивной, если она содержит явно выраженный запрет на установление соглашением сторон условия договора, отличного от предусмотренного этой нормой правила (например, в ней предусмотрено, что такое соглашение ничтожно, запрещено или не допускается, либо указано на право сторон отступить от содержащегося в норме правила только в ту или иную сторону, либо названный запрет иным образом недвусмысленно выражен в тексте нормы).

Существенные условия договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов определены Постановлением Правительства №1156 от 12.11.2016г. «Об обращении с твердыми коммунальными отходами и внесении изменения в постановление Правительства Российской Федерации от 25.08.2008 № 641» (вместе с «Правилами обращения с твердыми коммунальными отходами») (Далее по тексту - Правила обращения с ТКО).

По информации ООО «УК», договор оказания услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территорий Орловского района, заключенный РО с ООО «С» содержит все существенные условия договора, определенные действующим законодательством, и не носит дискриминационный характер по отношению к другим заключенным договорам.

Так, по мнению РО, существенные условия Договора, установленные пп. «а-д, з» Постановления Правительства РФ №1156 идентичны условиям ранее

заключенных договоров. Условия договора, установленные подпунктом «е» (пункта 2 Договора) содержат условия применения в качестве расчетного способа коммерческого учета ТКО с использованием коэффициента 7,46. При том, что все операторы по транспортированию, и в частности ООО «Э» полагают применение данного коэффициента в расчетах за услуги по транспортированию ТКО необоснованным, и занижающим объемы оказанных перевозчиками услуг. Условия договора, установленные подпунктом «ж» (п.4.5 Договора) содержат сроки оплаты оказанных по договору услуг в течение 15 рабочих дней с даты подписания актов оказанных услуг по транспортированию. При этом в иных договорах, в том числе в договорах с Заявителем срок оплаты - 30 дней с даты подписания актов оказанных услуг по транспортированию. Оба условия содержат отлагательные сроки оплаты, не предусматривают авансирования, и фактически отличаются на 11 календарных дней, что вызвано с необходимостью оптимизации платежного календаря Регионального оператора. Условия договора, установленные подпунктом «и» (Раздел 7,8 Договора) содержат идентичные условия контроля деятельности оператора по транспортированию ТКО по отношению к ранее заключенным договорам.

Исходя из вышеизложенного, ООО «УК» полагало, что не совершало действий, направленных на дискриминацию иных операторов по транспортированию ТКО по отношению к ООО «С». РО считает, что при несогласии с условиями заключенного договора, Заявитель вправе обратиться в Арбитражный суд с иском о внесении изменений в заключенный договор или подписании дополнительного соглашения к Договору. Между ООО «УК» и ООО «Э» существуют разногласия, вызванные порядком и условиями исполнения заключенных договоров на оказание услуг по транспортированию ГКО, частично разногласия переданы на разрешение Арбитражного суда Орловской области (в том числе в судах также рассматривается вопрос о применении в качестве расчетного способа коммерческого учета ТКО с использованием коэффициента 7,46).

Также в рамках рассмотрения настоящего дела Ответчиком были представлены копии договоров на период 2020-2022гг. РО с хозяйствующими субъектами по транспортированию ТКО (в том числе КГО) на территории Орловской области, заключенных по результатам торгов в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Управление в целях единообразия применения норм законодательства о закупках и антимонопольного законодательства при рассмотрении такого рода обращений хозяйствующих субъектов в сфере ТКО, направило в ФАС России письменный запрос с целью получения разъяснений по вопросу

правомерности (неправомерности) действий ООО «УК» по заключению договора на оказание услуг по транспортировке ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области с единственным поставщиком ООО «С» после одностороннего расторжения договора от 28.12.2018 №ЭА- с ООО «Т», заключенного по результатам проведенного аукциона.

ФАС России на запрос Управления даны разъяснения исх. № ВК/76606/19 от 02.09.2019.

Кроме того, ООО «УК» в рамках рассмотрения настоящего дела также направляло в адрес ФАС России письменный запрос о предоставлении разъяснений по данной спорной ситуации, связанной с осуществлением неконкурентной закупкой на право заключения договора на оказание услуг по транспортированию ТКО.

ФАС России письмом исх. № ВК/100826/19 от 18.11.2019 предоставило региональному оператору соответствующие разъяснения.

Правовые основы обращения с отходами производства и потребления в целях предотвращения вредного воздействия отходов производства и потребления на здоровье человека и окружающую среду, а также вовлечения таких отходов в хозяйственный оборот в качестве дополнительных источников сырья регулируются Федеральным законом от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее — Закон об отходах).

Статьей 24.6 Закона об отходах предусмотрено, что сбор, транспортирование, обработка, утилизация, обезвреживание, захоронение твердых коммунальных отходов (далее - ТКО) на территории субъекта Российской Федерации обеспечиваются одним или несколькими региональными операторами в соответствии с территориальной схемой обращения с отходами.

В соответствии с частью 4 статьи 24.6 Закона об отходах юридическому лицу присваивается статус регионального оператора и определяется зона его деятельности на основании конкурсного отбора, который проводится уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно статье 1 Закона об отходах региональный оператор по обращению с ТКО - это оператор по обращению с ТКО - юридическое лицо, которое обязано заключить договор на оказание услуг по обращению с ТКО с собственником твердых коммунальных отходов, которые образуются и места накопления которых находятся в зоне деятельности регионального оператора.

Статус регионального оператора на территории Орловской области присвоен ООО «УК» по результатам проведенного конкурсного отбора. Статус регионального оператора по обращению с ТКО ООО «УК» присвоен сроком на 10 лет.

ООО «УК» является единственным региональным оператором на территории Орловской области и в зоне деятельности Регионального оператора образуется более 30 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся на территории региона.

ООО «УК» осуществляет деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I — IV классов опасности.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «УК» по ОКВЭД ОК 029-2014 КДЕС является:

- 38.11 сбор неопасных отходов.

Также региональный оператор осуществляет дополнительные виды деятельности, такие как:

- 38.12 сбор опасных отходов,

- 38.21 обработка и утилизация неопасных отходов,

- 38.22.9 обработка и утилизация опасных отходов прочих, не включенных в другие группировки,

- и др.

По результатам электронных аукционов между ООО «УК» и хозяйствующими субъектами, осуществляющими на территории региона услуги по транспортированию ТКО, на 2019 год были заключены соответствующие договора.

Рынок транспортирования твердых коммунальных отходов является взаимосвязанным с рынком по обращению с твердыми коммунальными отходами.

В соответствии со сведениями, представленными ООО «УК», сумма выручки данного Общества за 2019 год составила:

- на территории Орловской области: от реализации услуг по обращению с ТКО: 648 010,6 тыс. руб. (б/НДС), транспортированию ТКО: 377 276,4 тыс. руб. (б/НДС),

- на территории ... района г. Орла: от реализации услуг по обращению с ТКО: 47 157,8 тыс. руб. (б/НДС), транспортированию ТКО: 44 830,3 тыс. руб. (б/НДС)

Согласно части 1 статьи 5 Закона № 135-ФЗ доминирующее положение – это положение хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Согласно 5.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства Орловским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «УК».

В силу действующего законодательства и соглашений, заключенных с Правительством Орловской области, региональный оператор ООО «УК» обладает доминирующим положением на рынке услуг по обращению с ТКО в понимании части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", поскольку занимает более 50% рынка услуг по обращению с ТКО в Орловской области.

Рассматриваемые действия ООО «УК» в деле № 057/01/10-746/2019 осуществлены на рынке по обращению с ТКО и взаимосвязанным с ним рынком транспортирования ТКО.

ООО «УК» не отрицало относительно наличия у него такого доминирующего положения.

Таким образом, на ООО «УК» распространяются требования антимонопольного законодательства, то есть части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», который запрещает хозяйствующим субъектам, занимающим доминирующее положение на рынке, злоупотреблять этим положением.

Комиссия Управления считает не обоснованным довод ООО «УК» о том, что «в действиях регионального оператора по осуществлению неконкурентной закупки на право заключения договора на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области отсутствует нарушение статьи 10 антимонопольного законодательства» по следующим основаниям.

В соответствии с частью 1 статьи 24.6 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» транспортирование, обработка, утилизация, обезвреживание, захоронение твердых коммунальных отходов на территории субъекта Российской Федерации обеспечиваются одним или несколькими региональными операторами в

соответствии с региональной программой в области обращения с отходами и территориальной схемой обращения с отходами.

Согласно статье 1 Закона об отходах под региональным оператором понимается юридическое лицо, осуществляющее деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, захоронению твердых коммунальных отходов, которое обязано заключить договор на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами с собственником твердых коммунальных отходов, которые образуются и места накопления которых находятся в зоне деятельности регионального оператора.

ООО «УК» является единственным региональным оператором на территории Орловской области и в зоне деятельности Регионального оператора образуется более 30 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся на территории региона.

В соответствии с Федеральным законом от 24 июня 1998 года №89-ФЗ "Об отходах производства и потребления", Законом Орловской области от 24 декабря 2015 года №1896-ОЗ "О регулировании отдельных отношений в сфере обращения с отходами производства и потребления на территории Орловской области", постановлением Правительства Орловской области от 18 февраля 2016 года № 49 "Об определении уполномоченных органов исполнительной государственной власти Орловской области на осуществление полномочий, предусмотренных Законом Орловской области от 18 декабря 2015 года № 1896-ОЗ "О регулировании отдельных отношений в сфере обращения с отходами производства и потребления на территории Орловской области" Правительством Орловской области утверждены:

- Правила осуществления деятельности региональных операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Орловской области согласно приложению 1 к настоящему постановлению;
- Содержание и Порядок заключения соглашения между органом исполнительной государственной власти специальной компетенции Орловской области, уполномоченным на заключение соглашения с региональным оператором по обращению с твердыми коммунальными отходами, и региональными операторами по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Орловской области согласно приложению 2 к настоящему постановлению;
- Условия проведения торгов на осуществление сбора и транспортирования твердых коммунальных отходов на территории Орловской области согласно приложению 3 к настоящему постановлению.

ООО «УК» осуществляет функции регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Орловской области на основании Соглашения №222-Д/18 от 24.08.2018, заключенного с

Департаментом строительства, топливно-энергетического комплекса, жилищно-коммунального хозяйства, транспорта и дорожного хозяйства Орловской области, по результатам проведенного конкурсного отбора (далее – Соглашение).

Пунктом 9 Соглашения предусмотрено, что в обязанности Регионального оператора входит в том числе:

- согласование с Департаментом условия проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по сбору и транспортированию ТКО для регионального оператора, в случаях, установленных Правительством РФ,

- заключение по результатам торгов договоров на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов с хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность по сбору и транспортированию ТКО.

В декабре 2018 года ООО «УК» разместило и провело электронные аукционы на право заключения с хозяйствующими субъектами договоров оказания услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в 2019 году на территории Орловской области.

Комиссия Управления отмечает, что объектом закупки (электронного аукциона) № 2100700001418000016 были услуги по сбору неопасных отходов городского хозяйства, пригодных для повторного использования, по результатам которой 24.12.2018 между ООО «УК» и ООО «Т» был заключен договор на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области (№ЭК-ТКО-2019-16).

Таким образом, довод Ответчика о том, что основной целью проведения аукционов является не выбор подрядчика, а определение стоимости транспортирования 1 куб.м. ТКО, для учета при установлении единого предельного тарифа регионального оператора, является необоснованным.

22.05.2019 ООО «УК» в одностороннем порядке отказалось от исполнения данного договора с 05.06.2019, о чем уведомило ООО «Т» и 19.06.2019 между ООО «УК» и ООО «Т» было подписано Соглашение о прекращении действия договора от 24.12.2018 №ЭК-ТКО-2019-16 без взаимных претензий. Однако, в дальнейшем данный спор между региональным оператором и ООО «Т» по одностороннему расторжению вышеуказанного договора рассматривается в судебных инстанциях (дело № А 48-6867/2019).

31.05.2019 на официальном сайте госзакупок www.zakupki.gov.ru региональным оператором Орловской области по обращению с отходами ООО «УК» было размещено извещение о проведении закупки № 31907943811 в форме закупки у единственного поставщика. Предметом закупки является

право заключения договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов (ТКО) в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района, сумма контракта 43 693 449 рубля 38 копеек.

29.07.2019 ООО «УК» заключило новый договор на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области (№ЕП-) с единственным поставщиком - ООО «С», руководствуясь при этом Положением о закупках товаров, работ, услуг ООО «УК», разработанное в соответствии с Федеральным законом №223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно пункту 2.1 данный договор распространяет свое действие на отношения Сторон, возникшие с 05.06.2019 и действует до 31.07.2019.

29.07.2019 ООО «УК» заключило договор на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района №ЕП-ТКО-2019-16/3 с ООО «С», сроком действия с 01.08.2019 года по 31.12.2019 года.

В соответствии с пунктом 4.1.1 договора стоимость (цена) оказания услуг по транспортировке твердых коммунальных отходов в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области была определена исходя из цены, сложившейся по результатам проведенного электронного аукциона 10.12.2018 № 2100700001418000016.

В силу действующего законодательства и соглашений, заключенных с Правительством Орловской области, региональный оператор ООО «УК» обладает доминирующим положением на рынке услуг по обращению с ТКО в понимании ч. 1 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", поскольку занимает более 50% рынка услуг по обращению с ТКО в Орловской области.

Рынок транспортирования твердых коммунальных отходов является взаимосвязанным с рынком по обращению с твердыми коммунальными отходами. Наличие у ООО «УК» доминирующего положения на рынке по обращению с твердыми коммунальными отходами приводит (может привести) к негативным последствиям на связанном рынке по транспортированию твердых коммунальных отходов.

В рамках рассмотрения настоящего дела Заявители сообщили, что ранее (с 2019 года) со всеми перевозчиками РО были заключены одинаковые типовые договора, в том числе и с Заявителями, однако, при заключении договора с ООО «С» отдельные его условия были скорректированы в пользу последнего, что, по их мнению, является дискриминацией по сравнению с условиями

договоров остальных перевозчиков.

Анализ вышеуказанной информации (подробный анализ приведен на стр. 6-8) показал, что условия договоров, заключенных ООО «УК» в 2019 году с ООО «С» и условия договоров, заключенных с иными хозяйствующими субъектами, оказывающих аналогичные услуги по транспортированию ТКО, по мнению Комиссии, были различны: условия договоров, заключенных с ООО «С» являлись более доступными с экономической, технологической точки зрения, а именно по порядку оплаты, оказания услуг, прав и обязанности сторон, контроля региональным оператором, что является нарушением пункта 8 части 1 статьи 10 антимонопольного законодательства.

Согласно пункта 8 части 1 статьи 10 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе следующие действия (бездействие):

-создание дискриминационных условий.

Таким образом, ООО «УК» в силу своего статуса регионального оператора, злоупотребило своим доминирующим положением на рынке оказания услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами, что привело (могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке оказания услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Орловской области, поскольку создало дискриминационные условия для иных хозяйствующих субъектов, работающих на данном товарном рынке по сравнению с ООО «С».

Вместе с тем, Ответчиком были представлены копии договоров на период 2020-2022гг. с хозяйствующими субъектами по транспортированию ТКО (в том числе КГО) на территории Орловской области (с одинаковыми/равными условиями для всех перевозчиков), заключенных по результатам торгов в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Учитывая то обстоятельство, что ООО «УК» на период 2020-2020гг. со всеми перевозчиками заключены договора на оказание услуг по транспортированию ТКО с одинаковыми условиями, у Комиссии нет оснований для применения мер антимонопольного реагирования к РО по пункту 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции (в части создания дискриминационных условий), так как по данной норме изначально необходимо выдать предупреждение о прекращении действий (бездействия) в соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции,

а в настоящее время ООО «УК» уже совершило действия, направленные на приведение данных договоров к идентичным условиям для всех перевозчиков, т.е., РО были совершены действия, направленные на устранение в договорах вышеуказанных дискриминационных условий, ставящих в невыгодное положение одних хозяйствующих субъектов, осуществляющих транспортирование ТКО по сравнению с ООО «С».

Аналогичный вывод содержится и в письме ФАС России от 24.12.2015 № ИА/74666/15 «О применении «четвертого антимонопольного пакета»: «при решении вопроса о необходимости выдачи предупреждения необходимо иметь в виду, что предупреждение не может быть выдано, если действия (бездействие), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, на момент принятия решения о выдаче предупреждения прекращены».

Вместе с тем, Комиссия Управления также отмечает, что рассматриваемые действия ООО «УК» создают (могут создать) преимущественный доступ на рассматриваемый товарный рынок для отдельного хозяйствующего субъекта, а именно для ООО «С» по следующим основаниям.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 03.11.2016 № 1133 утверждены Правила проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора.

Разделом II Правил № 1133 определены случаи, при которых цены на услуги по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов формируются по результатам торгов.

Пунктом 10 Правил № 1133 предусмотрено, что региональный оператор по обращению с твердыми коммунальными отходами обязан провести аукцион в следующих случаях:

- если в зоне деятельности регионального оператора образуется более 30 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся на территории субъекта Российской Федерации, то в отношении территорий, на которых образуется не менее 50 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся в зоне деятельности регионального оператора;

- если требование к формированию по результатам торгов цен на услуги по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора было установлено при проведении конкурсного отбора регионального оператора и определено в соглашении, заключенном между органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и региональным оператором, то в отношении

территорий, указанных в документации об отборе при проведении конкурсного отбора регионального оператора и соглашении с субъектом Российской Федерации.

Пунктом 9 Правил № 1133 установлено, что услуги по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов на определенной территории в зоне деятельности регионального оператора выделяются в отдельный лот. В целях формирования лотов территория, в отношении которой региональный оператор обязан провести аукцион, разбивается не менее чем на 3 лота (территории).

Установленное пунктом 9 Правил № 1133 требование о выделении в отдельный лот услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора свидетельствует о важности создания условий для развития конкуренции на рынке обращения с твердыми коммунальными отходами в зоне деятельности крупных региональных операторов.

ФАС России в своих разъяснениях отметила, что Правилами № 1133 не предусмотрено заключение договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком).

Исполнение положений Правил № 1133 не ставится в зависимость от организационно-правовой формы регионального оператора, либо от распространения на него положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В случаях, предусмотренных пунктом 10 Правил № 1133, региональный оператор обязан провести аукцион в порядке, установленном Правилами № 1133.

В соответствии с пунктом 13 Правил № 1133 в случае, если аукцион признан несостоявшимся, организатор аукциона вправе самостоятельно обеспечить транспортирование твердых коммунальных отходов или проводит аукцион повторно.

В случае, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, может 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 (данный вывод изложен в постановлении Президиума ВАС РФ от 05.04.2011 № 14686/10).

ФАС России в своих разъяснениях (№ ВК/76606/19 от 02.09.2019 и № ВК/100826/19 от 18.11.2019) сделала вывод о том, что **в случае расторжения договора на оказание услуг по транспортированию ТКО, заключенного по результатам торгов, необходимо повторно проводить аукцион в целях соблюдения антимонопольного законодательства и недопущения ограничения конкуренции на данном товарном рынке.**

Указанные **действия ООО «УК»** в части не проведения конкурентной закупки, заключение нового договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области с единственным поставщиком (ООО «С»), **привели к ограничению конкуренции на товарном региональном рынке ТКО, так как потенциальные желающие (а именно хозяйствующие субъекты, оказывающие услуги по транспортированию ТКО, в том числе ООО «Э» или ООО «Т» или другие) не смогли получить доступ к соответствующему товарному рынку по транспортированию ТКО, чем нарушили нормы антимонопольного законодательства.**

Данное нарушение усматривается даже из требований Положения о закупке самого регионального оператора. Формулировка «расторгнут неисполненный договор и необходимо завершить его исполнение, но невозможно провести конкурентную процедуру закупки с учетом требуемых сроков исполнения» однозначно предполагает, что срок исполнения контракта, который расторгнут, меньше или равен срокам проведения конкурентной закупки. Срок проведения электронного аукциона с учетом требований законодательства составляет от размещения извещения до подписания контракта от 2 до 4 недель. Срок исполнения контракта, расторгнутого с ООО «Т» - до 31.12.2019г., то есть 7 месяцев. Для соблюдения требований закона Региональный оператор был обязан по своему выбору заключить договор с единственным поставщиком на исполнение контракта на ближайший календарный месяц, и за этот месяц провести конкурентную процедуру закупки в форме электронного аукциона. Эти требования закона были им проигнорированы, а именно при заключении 29.07.2019 договора с единственным поставщиком ООО «С».

При этом информация о закупке была размещена в разделе для закупок по правилам Федерального закона № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – 223-ФЗ), что также нарушает требования законодательства, так как данную конкурентную процедуру ООО «УК» должно было осуществить в рамках Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

С учетом изложенного, нарушение ООО «УК» антимонопольного законодательства подтверждается действиями регионального оператора по заключению на период 2020-2022гг. по результатам торгов именно в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной

системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (а не в соответствии с 223-ФЗ) договоров с хозяйствующими субъектами по транспортированию ТКО (в том числе КГО) на территории Орловской области (с одинаковыми/равными условиями для всех перевозчиков). Таким образом, указанные действия ООО «УК» свидетельствуют об обоснованности позиции ФАС России и Комиссии Управления о том, что в целях соблюдения антимонопольного законодательства и недопущения ограничения конкуренции на рынке оказания услуг по транспортированию ТКО, однозначно необходимо проводить торги на право заключения такого договора.

Как было указано выше, частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции установлен запрет на совершение действий (бездействий), занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Учитывая изложенное, вышеуказанные действия ООО «УК» свидетельствуют о признаках нарушения запрета, установленного пунктом 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции (создание препятствий доступу на товарный рынок).

Согласно пункта 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации и статей 3 и 10 ФЗ «О защите конкуренции» для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц. В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Из пункта 1.2 Разъяснений Президиума ФАС России от 07.06.2017 № 8 «О применении положений статьи 10 Закона «О защите конкуренции», утвержденных протоколом Президиума ФАС России от 07.06.2017 №11, следует, что злоупотребление доминирующим положением характеризуется следующей совокупностью взаимосвязанных признаков:

-доминирующее положение хозяйствующего субъекта;

-совершение хозяйствующим субъектом действия (бездействия);

-наступление или возможность наступления негативных последствий в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей;

-наличие объективной взаимосвязи между доминирующим положением, совершением деяния и его негативными последствиями либо возможностью наступления таких последствий.

Во-первых, ООО «УК» в силу своего статуса регионального оператора занимает доминирующее положение на товарном рынке по обращению с ТКО на территории Орловской области и взаимосвязанным с ним рынке транспортирования ТКО, что не региональный оператор не отрицает.

Во-вторых, ООО «УК» заключило договора на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области с единственным поставщиком ООО «С» без проведения конкурсных процедур, что не предусмотрено действующим законодательством (в том числе Правилами № 1133).

В-третьих, действия ООО «УК» направленные на не проведение повторного аукциона противоречат части 4 статьи 71 44-ФЗ, так как законом дано право Заказчику не проводить аукцион повторно, в случае, если на первоначальный аукцион не подано ни одной заявки или все отклонены заказчиком, а не в случае досрочного расторжения контракта с предыдущим подрядчиком.

В-четвертых, вышеуказанные действия ООО «УК» привели к созданию препятствий доступу на данный товарный рынок для иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих свою деятельность в области транспортирования ТКО на территории региона (в том числе ООО «Э», ООО «Т» и другие), а также созданию преимущественного доступа на данный товарный рынок для отдельного хозяйствующего субъекта, а именно для ООО «С».

В-пятых, данные действия ООО «УК» привели к ограничению конкуренции на данном товарном рынке, а интересы иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих свою деятельность в области транспортирования ТКО на территории региона были ущемлены, так как такие перевозчики, как ООО «Э», ООО «Т» и иные организации, не смогли принять участие в конкурсной процедуре по выбору организации по оказанию услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области, что повлияло на осуществление ими предпринимательской деятельности

В-шестых, заключение ООО «УК» с ООО «С» двух договоров на оказание

услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района от 29.07.2019г.:

- №ЕП-ТКО-2019-16/2 со сроком действия с 05.06.2019 года по 31.07.2019года.

- №ЕП-ТКО-2019-16/3 со сроком действия с 01.08.2019 года по 31.12.2019года, где

действие договора №ЕП- региональный оператор распространил на 2 месяца назад, что противоречит действующему законодательству и разъяснениям уполномоченных органов (Письма Минфина России от 01.07.2019 № 24-03-07/48249, Минэкономразвития России от 03.08.2015 № Д28и-2286, от 22.06.2015 № Д28и-1815 от 22.01.2015 № Д28и-118), согласно которым распространение действия договора, заключенного в соответствии с законодательством РФ о закупках, на прошлые периоды, не допускается.

В-седьмых, ООО «УК» в силу своего статуса регионального оператора злоупотребило своим доминирующим положением на рынке оказания услуг по обращению с ТКО, что привело (могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке оказания услуг по транспортированию ТКО на территории Орловской области, поскольку для иных хозяйствующих субъектов, работающих на данном товарном рынке в 2019 году действиями РО в договорах на транспортирование ТКО были созданы иные (дискриминационные) условия по сравнению с ООО «С».

Следовательно, в данном случае имеется полная совокупность взаимосвязанных признаков, позволяющая установить злоупотребление ООО «УК» своим доминирующим положением на товарном рынке.

При таких обстоятельствах, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что действия ООО «УК», выразившиеся в заключении договора на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области с ООО «С» без проведения конкурсных процедур, которые привели к созданию препятствий доступу на данный товарный рынок для иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих свою деятельность в области транспортирования ТКО на территории региона, а также созданию преимущественного доступа на данный товарный рынок для отдельного хозяйствующего субъекта, а именно для ООО «С», являются нарушением пункта 9 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

Каких-либо возражений по обстоятельствам, изложенным в вышеуказанном заключении об обстоятельствах дела № 057/01/10-746/2019 со стороны Заявителей и Ответчика в адрес Управления не поступало.

Руководствуясь частью 1 статьи 10, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1–4 статьи 41, частью 1 статьи 49, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Орловского УФАС России вынесла

решение:

1. Признать ООО «УК» нарушившим пункт 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в злоупотреблении хозяйствующим субъектом доминирующим положением, а именно в заключении в 2019 году договора на оказание услуг по транспортированию ТКО в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области с ООО «Экологистик» без проведения конкурсных процедур, которые привели к созданию препятствий доступу на данный товарный рынок для иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих свою деятельность в области транспортирования ТКО на территории региона, а также созданию преимущественного доступа на данный товарный рынок для отдельного хозяйствующего субъекта, а именно для ООО «С».

2. Предписание ООО «УК» не выдавать в связи с заключением региональным оператором на 2020-2022 гг. по результатам конкурсных процедур договоров на оказание услуг по транспортированию ТКО со всеми хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность по сбору и транспортированию ТКО на территории Орловской области.

3. Вопрос об административной ответственности ООО «УК» за нарушение антимонопольного законодательства рассмотреть в установленном порядке в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение по делу № 057/01/10-746/2019 изготовлено в полном объеме 12.03.2020 года направлено в адрес ООО «УК» заказной почтовой корреспонденцией и получено 17.03.2020, о чем свидетельствует карточка почтового уведомления.

Из указанного решения следовало, что ООО «УК» совершило действия, признаваемые злоупотреблением доминирующим положением. За совершение этих действий и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП) предусмотрена административная ответственность занимающего доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующего субъекта в виде административного штрафа.

19.05.2020 в отношении юридического лица ООО «УК» и его должностных лиц по части 2 статьи 14.31 КоАП РФ, было возбуждено дело № 057/04/14.31-327/2020 об административном правонарушении и проведении административного расследования.

Необходимость проведения административного расследования была обусловлена выполнением комплекса процессуальных действий, требующих значительных временных затрат: истребование и анализ информации о

финансовом положении лица, привлекаемого к административной ответственности, истребование документов, необходимых для определения размера суммы выручки привлекаемого к ответственности лица от реализации товара (услуг) на рынке которого совершено правонарушение, установление виновности привлекаемых к ответственности юридического лица и его должностных лиц, установление иных обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела.

Копия Определения о возбуждении дела № №057/04/14.31-327/2020, об административном правонарушении и проведении административного расследования (исх. № 2224/04 от 19.05.2020) была получена ООО «УК» 22.05.2020 о чем свидетельствует карточка почтового уведомления.

Указанным определением в соответствии со статьей 26.10 КоАП РФ у Общества была запрошена необходимая информация и документы.

22.05.2020 исх. № 680-и от ООО «УК» в адрес Управления поступили следующие документы и информация:

- копию бухгалтерского баланса юр.лица (форма № 1 по ОКУД) за 2019 год;
- копия отчета о прибылях и убытках юр. лица (форма № 2 по ОКУД) за 2019 год;
- сведения о размере выручки Общества (за минусом НДС, в рублях) от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2019 год;
- сведения о размере выручки Общества (за минусом НДС, в рублях) от реализации услуг по обращению с ТКО (в том числе по транспортированию ТКО) в географических границах территории Орловской области за 2019 год;
- копия решения №19 единственного участника ООО «УК» от 16.04.2019 года «Об избрании А.В»;
- копия решения № 29 единственного участника ООО «УК» от 17.01.2020 г., «О передаче полномочий единственного исполнительного органа»;
- копия трудового договора №54-ТД от 20.03.2019;
- копия дополнительного соглашения №5 от 17.04.2020 к трудовому договору №54-ТД от 20.03.2019 о временном совмещении;
- копия дополнительного соглашения № 25 от 01.10.2019 к трудовому договору №54-ТД от 20.03.2019 о временном совмещении;
- копия приказа (распоряжение) о переводе на другую работу от 20.01.2020;
- копия должностной инструкции директора ООО «УК»;
- справка о доходах и суммах налога физического лица – А.В.;

- копия приказа (распоряжение) о приеме работника на работу А.В. от 20.03.2019;

-справка о задолженности ООО «УК»;

-копия доверенности представителя ООО «УК» №07-05/20 от 29.01.2020;

-копия скриншотов с сайта [www//zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) информация о закупках ООО «УК».

Общество в Управление представило Решение № 29 единственного участника от 17.01.2020 «О передаче полномочий единоличного исполнительного органа», согласно которому ООО «УК» заключило договор о передаче полномочий единственного исполнительного органа с АО «Корпорация развития Орловской области» (Управляющей организацией) и передала Управляющей организации все документы необходимые для осуществления деятельности по исполнению функций единоличного исполнительного органа и печать.

Кроме того, региональный оператор пояснил, что в настоящее время ООО «УК» находится в сложном финансово - экономическом положении, что подтверждается представленной в Управление справкой о задолженности, оборотно -сальдовой ведомостью.

ООО «УК» также пояснило, что совершило все возможные действия, направленные на прекращение злоупотребления доминирующим положением, а именно, Обществом по результатам конкурентных процедур (открытые аукционы в электронной форме) заключены договоры на оказание услуг по транспортированию ТКО в границах территории Орловской области на 2020-2022 годы.

01.06.2020 Управлением в адрес юридического лица ООО «УК» заказной почтовой корреспонденцией было направлено уведомление (исх. №2570/04) о составлении протокола по делу об административном правонарушении, в котором руководителю Общества или его законному представителю было предложено прибыть 19.06.2020 в 10-00 час. в Орловское УФАС России, расположенное по адресу: г. Орел, ул. Салтыкова Щедрина, 21, 3-й этаж, каб. 14 с надлежащим образом оформленными полномочиями (доверенностью) на участие в административном производстве, включая полномочия на подписание протокола по делу об административном правонарушении в соответствии с частью 5 статьи 28.2 КоАП РФ, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.1 КоАП РФ.

Указанное уведомление получено 04.06.2020, о чём свидетельствует карточка почтового уведомления. Таким образом, юридическое лицо ООО «УК» о дате, месте и времени составления протокола по делу об административном правонарушении было уведомлено надлежащим образом.

19.06.2020 в назначенное время по делу № 057/04/14.31-327/2020 об административном правонарушении составлен протокол в присутствии доверенного представителя ООО «УК» **Н.Н. (доверенность № 07-05/20 от 29.01.2020 г.)**

Копия протокола вручена под роспись доверенному представителю **ООО «УК» Н.Н.** и направлена юридическому лицу заказной почтовой корреспонденцией с уведомлением о вручении.

Вышеуказанная копия протокола об административном правонарушении получена ООО «УК» 25.06.2020, о чём свидетельствует карточка почтового уведомления. Таким образом, юридическое лицо ООО «УК» о дате, месте и времени рассмотрения дела № 057/04/14.31-327/2020 об административном правонарушении было уведомлено надлежащим образом.

19.06.2020 Определением (исх. №228 от 19.06.2020) о назначении времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении №057/04/14.31-327/2020 в отношении ООО «УК» рассмотрение дела было назначено на 14-30 час. 06.07.2020 (Копия направлена в адрес ООО «УК» заказной почтой, Обществом получена 25.06.2020).

06.07.2020 в назначенное время на рассмотрение дела № 057/04/14.31-327/2020 об административном правонарушении прибыли доверенные представители **ООО «УК» Н.Н. (доверенность № 07-05/20 от 29.01.2020 г.), И.А. (доверенность № 07-05/11 от 29.01.2020)** которые в ходе рассмотрения дела заявили о том, что в настоящее время ООО «УК» находится в сложном финансово - экономическом положении, что подтверждается представленной в Управление справкой о задолженности, оборотно-сальдовой ведомостью.

ООО «УК» также пояснило, что совершило все возможные действия, направленные на прекращение злоупотребления доминирующим положением, а именно, Обществом по результатам конкурентных процедур (открытые аукционы в электронной форме) заключены договоры на оказание услуг по транспортированию ТКО в границах территории Орловской области на 2020-2022 годы.

ООО «УК» представило следующие документы:

- ходатайство ООО «УК» о наличии смягчающих обстоятельств при рассмотрении дела таких как:
 - Добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение до вынесения по делу об административном правонарушении - фактически нарушение антимонопольного законодательства устранено 31.12.2019 года в связи с окончанием срока исполнения договора, заключенного с ООО «С».
 - Оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия

органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении-ООО «УК» своевременно и в полном объёме, представляло информацию, запрашиваемую антимонопольным органом, давало пояснения необходимые для объективного и всестороннего рассмотрения дела.

- справка ООО «УК» о дебиторской по состоянию на 29.06.2020; -оборотносальдовая ведомость по счёту 68 за 01.06.2020-29.06.2020;
- оборотно-сальдовая ведомость по счёту 60 за 31.05.2020-29.06.2020;
- оборотно-сальдовая ведомость по счёту 60.1 за 01.06.2020-29.06.2020; - оборотно-сальдовая ведомость по счёту 62 за июнь 2020 (физические лица); - оборотно-сальдовая ведомость по счёту 62 за июнь 2020 (данные бухгалтерского учёта);
- информация ООО «УК» от 30.06.2020 о результатах работы за 2019 год;
- копию Устава ООО «УК»;
- копию изменения № 3 Устава ООО «УК»;
- копию изменения № 2 Устава ООО «УК»;

-копию изменения № 1 Устава ООО «УК»;

-копию Договора о передаче полномочий единоличного исполнительного органа управляющей организации от 20.01.2020;

-копию трудового договора №54-ТД от 20.03.2020;

-копию дополнительного соглашения № 5 к трудовому договору № 54-ТД от

2019. о временном совмещении.

06.07.2020 в ходе рассмотрения дела об административном правонарушении должностным лицом Орловского УФАС России, уполномоченным рассматривать дела об административном правонарушении, установлено:

1. В соответствии со статьей 23.48 КоАП РФ Федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.31 КоАП РФ.
2. В соответствии с частью 1 статьи 29.5 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается по месту его совершения.
3. Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, не имеется.
4. Обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения дела об административном нарушении, предусмотренных статьей 29.2 КоАП РФ, не установлено.
5. В соответствии со ст. 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к

административной ответственности не истек.

6. В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие), за которое установлена административная ответственность.
7. Оснований для прекращения производства по делу, предусмотренных статьей 29.9 КоАП РФ, не имеется.
8. Юридическое лицо согласно части 2 статьи 2.1 КоАП РФ признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Объектом административного правонарушения являются охраняемые законом общественные отношения, на которые направлены противоправные действия (бездействие) общества, образующие состав административного правонарушения. Административные правонарушения всегда связаны с нарушением установленных законом или иным подзаконным актом правил поведения физических и юридических лиц.

Юридическое лицо ООО «УК» нарушило требования пункт 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в злоупотреблении хозяйствующим субъектом доминирующим положением, а именно в заключении в 2019 году договора на оказание услуг по транспортированию ТКО в Железнодорожном районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области с ООО «С» без проведения конкурсных процедур, которые привели к созданию препятствий доступу на данный товарный рынок для иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих свою деятельность в области транспортирования ТКО на территории региона, а также созданию преимущественного доступа на данный товарный рынок для отдельного хозяйствующего субъекта, а именно для ООО «С».

В данном случае объектом являются отношения, охраняемые Законом «О защите конкуренции».

Объективная сторона административного правонарушения состоит в конкретном действии (бездействии) лица, нарушившим установленное правило, и в связи с этим влекущем предусмотренную законом административную ответственность. Объективную сторону состава этого административного правонарушения образует совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством РФ, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев,

предусмотренных статьей 14.31.КоАП РФ.

Субъектом административного правонарушения является юридическое лицо - ООО «УК».

Субъективная сторона административного правонарушения состоит в том, что юридическое лицо ООО «УК» знало о существующих требованиях антимонопольного законодательства, законодательства в сфере обращения с твёрдыми коммунальными отходами.

В действиях регионального оператора по осуществлению неконкурентной закупки на право заключения договора на оказание услуг по транспортированию ТКО в Железнодорожном районе г. Орла и прилегающих к нему территориях Орловского района Орловской области имеется нарушение статьи 10 антимонопольного законодательства.

Из решения по делу № 057/01/10- 746/2019 АЗ от 12.03.2020 следует, что ООО «УК» совершило действия, признаваемые злоупотреблением своим доминирующим положением, что привело (могло привести) к ограничению конкуренции на рынке оказания услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Орловской области.

За совершение этих действий и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП) предусмотрена административная ответственность занимающего доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующего субъекта в виде административного штрафа.

9. В ходе рассмотрения дела № 057/04/14.31-327/2020 доверенные представители ООО «УК» Н.Н. и И.А. вину в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 2. ст. 14.31. КоАП РФ признали, но просили применить юридическому лицу санкцию в минимальном размере, предусмотренном вышеуказанной статьёй КоАП РФ.

10. Должностное лицо Орловского УФАС России, уполномоченное рассматривать об административном правонарушении считает:

Основания для применения к ООО «УК» статьи 2.9 КоАП РФ отсутствуют по следующим основаниям.

Согласно статьи 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В пункте 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано,

что, квалифицируя правонарушение в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях (пункт 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10, введенный Постановлением Пленума ВАС РФ от 20.11.2008 № 60).

Существенная угроза общественным отношениям при нарушении запрета злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий административного правонарушения, поскольку негативный результат может возникнуть и нематериальный.

В рассматриваемых отношениях злоупотребление доминирующим положением рынке твёрдых коммунальных отходов представляет существенную угрозу общественным отношениям в сфере осуществления предпринимательской деятельности в силу самого факта злоупотребления вне зависимости от последствий, которые данные действия повлекли, поскольку состав статьи 14.31 КоАП РФ является формальным.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в пренебрежительном отношении юридического лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей.

Исходя из пункта 4 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008г. №30 для квалификации действий (бездействия) как злоупотребление доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемление интересов других лиц.

По смыслу части 2 статьи 14.31 КоАП РФ рассматриваемое административное правонарушение посягает на установленный нормативными правовыми актами запрет хозяйствующим субъектам, занимающим доминирующее положение на товарном рынке, на совершение действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если такие действия приводят или могут привести к ущемлению интересов других лиц и при этом результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции.

Таким образом, состав административного правонарушения носит материальный характер, результатом совершения хозяйствующим субъектом указанных выше действий является ущемление интересов других

лиц, действия ООО «УК» носили длительный характер. В данном случае ООО «УК» заключило, договор на оказание услуг по транспортированию твёрдых коммунальных отходов в ... районе г. Орла и прилегающих к нему территорий Орловского района Орловской области (ЕП-ТКО-201916/2) с единственным поставщиком- ООО «С», ссылаясь на Положение о закупках товаров, работ, услуг ООО «УК», т.е без проведения конкурсных процедур, которые привели к созданию препятствий доступу на данный товарный рынок для иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих свою деятельность в области транспортирования ТКО на территории региона, а также созданию преимущественного доступа на данный товарный рынок для отдельного хозяйствующего субъекта, а именно для ООО «С», что является нарушением пункта 9 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

ООО «УК» не представило доказательств того, что данное правонарушение было вызвано чрезвычайными, объективно непреодолимыми обстоятельствами и препятствиями, находящимися вне его контроля. О высокой степени общественной опасности правонарушений в сфере антимонопольного законодательства свидетельствуют установленный КоАП РФ значительный размер штрафа, значительный срок давности привлечения к административной ответственности. Никаких исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения, позволяющих освободить общество от ответственности, не установлено.

Санкцией части 2 статьи 14.31 КоАП РФ с учетом Примечания 4 к статье 14.31 КоАП РФ предусмотрено, что размер назначаемого штрафа определяется расчетным путем.

В соответствии с редакцией части 2 статьи 14.31 КоАП РФ совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.1 настоящего Кодекса, либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации влечет наложение административного штрафа:

на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в

случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

За совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.2, 14.32 или 14.33 настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Административный штраф в размере 100 000 руб. является размером

минимальной ответственности за злоупотребление доминирующим положением только в тех случаях, когда при расчете штрафа исчисленные от выручки минимально установленные санкцией проценты окажутся менее этой суммы (указанная правовая позиция изложена в Постановлении Президиума ВАС РФ от 17.09.2013 №17741/12 по делу №А76-17881/2011).

Согласно части 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

11. Виновность юридического лица ООО «УК» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ установлена и подтверждается следующими документами:

- заявлением, поступившим в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области от ООО «Э» на действия ООО «УК»;
- заявлением, поступившим в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области от ООО «Т» на действия ООО «УК»;
- письменными пояснениями ООО «Э»;
- письменными пояснениями от «Т»
- договором, заключенным между ООО «УК» и ООО «С»;
- разъяснениями ФАС России по вопросу заключения на оказание услуг по транспортированию ТКО;
- решением по делу №057/01/10-746/20-19 от 12.03.2020;
- протоколом по делу об административном правонарушении №057/04/14.31-327/2020 от 19.06.2020 года;
- и другими документами.

12. Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, предусмотренных статьей 4.2 КоАП РФ являются:

1. Добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение до вынесения.
2. Оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении.

13.Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ не установлено.

14.В соответствии с частью 1 статьи 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение в соответствии с КоАП РФ.

В соответствии с редакцией части 2 статьи 14.31 КоАП РФ совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.1 настоящего Кодекса, либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации влечет наложение административного штрафа.

Согласно статьи 1.7 КоАП РФ лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

В соответствии с редакцией части 2 статьи 14.31 КоАП РФ совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.1 настоящего Кодекса, либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации влечет наложение административного штрафа:

на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет;

на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершенное

на рынке товаров (работ, услуг), реализация, которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

За совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.2, 14.32 или 14.33 настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа,

предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного

штрафа, предусмотренного за совершение данного

административного правонарушения. При наличии обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Расчет административного штрафа за совершение юридическим лицом административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31, 14.31.1, 14.31.2, 14.32 и 14.33 КоАП и исчисляемого исходя из суммы выручки от реализации товара, осуществляется строго по правилам, предусмотренным примечаниями к статье 14.31 КоАП, а именно:

За совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.2, 14.32 или 14.33 настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную

ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Суммой выручки правонарушителя и налагаемого на юридических лиц, за совершение административных правонарушений, предусмотренных статьями 14.31, 14.31.1, 14.31.2, 14.32 и 14.33 КоАП РФ является сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено правонарушение, либо за предшествующую дате выявления правонарушения часть календарного года, в котором было выявлено правонарушение, если правонарушитель не осуществлял деятельность по реализации товара (работы, услуги) в предшествующем календарном году (далее - сумма выручки от реализации товара) либо в фиксированном размере.

Согласно примечанию 1 к статье 14.31 КоАП РФ под выручкой от реализации товаров (работ, услуг) понимается выручка от реализации товаров (работ, услуг), определяемая в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ). В статье 248 НК РФ установлен порядок определения доходов и классификация доходов. В

статье 249 НК РФ, посвященной доходам от реализации, дается понятие выручки от реализации товаров (работ, услуг) или имущественных прав. Указанная выручка определяется исходя из всех поступлений, связанных с расчетами за реализованные товары (работы, услуги) или имущественные права, выраженные в денежной и (или) натуральной формах. С учетом приведенных положений исходной величиной для исчисления административного штрафа по статье 14.31 КоАП РФ является весь совокупный размер выручки, полученной от реализации всех товаров (работы, услуги), на рынке которых выявлено правонарушение вне зависимости от конкретного места совершения этого нарушения.

В целях обеспечения единообразного применения территориальными органами ФАС России отдельных норм КоАП РФ, письмом от 19.01.2012 № ИА/1099 ФАС России утвердило Методические рекомендации по расчету величины административного штрафа, рассчитываемого исходя из суммы выручки правонарушителя и налагаемого на юридических лиц, за совершение административных правонарушений, предусмотренных статьями 14.31, 14.31.1, 14.31.2, 14.32 и 14.33 КоАП РФ (для правонарушителей - юридических лиц и выраженного в сумме выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено правонарушение, либо за предшествующую дате выявления правонарушения часть календарного года, в котором было выявлено правонарушение, если правонарушитель не осуществлял деятельность по реализации товара (работы, услуги) в предшествующем календарном году (далее - сумма выручки от реализации товара) либо в фиксированном размере).

Учитывая вышеизложенное, а также сведения и информацию, представленные ООО УК «Зеленая роща» произведен расчет административного штрафа в отношении Общества за правонарушение, предусмотренное санкцией части 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

С учётом примечаний 4 к статье 14.31 КоАП РФ, административный штраф за совершение ООО «УК» за вышеуказанное правонарушение составляет 778 104,00 (семьсот семьдесят восемь тысяч сто четыре) рубля ноль копеек.

С учётом двух смягчающих обстоятельств размер административного штрафа составляет, который может быть применен к ООО «УК» **по вышеуказанной статье КоАП РФ составляет 459 788, 73 (четыреста пятьдесят девять тысяч семьсот восемьдесят восемь) рублей семьдесят три копейки.**

15. При назначении меры административной ответственности принято во внимание характер правонарушения (умышленное, противоправное, виновное действие (бездействие) юридического лица), а также финансовое положение Общества.

Руководствуясь частями 3.2-3.3 статьи 4.1, статьями 4.2-4.3, частями 2, 4 статьи 14.31, статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо ООО «УК» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ (совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации) и назначить административное наказание в виде административного штрафа в размере **459 788, 73 (четыреста пятьдесят девять тысяч семьсот восемьдесят восемь) рублей семьдесят три копейки.**

изнать юридическое лицо ООО «УК» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ (совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации) и назначить административное наказание в виде административного штрафа в размере **459 788, 73 (четыреста пятьдесят девять тысяч семьсот восемьдесят восемь) рублей семьдесят три копейки.**