

РЕШЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 056/01/11-1329/2020
о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть оглашена 27 апреля 2021года

В полном объеме изготовлено 18 мая 2021года
Оренбург

г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению дела № 056/01/11-1329/2020 в составе:

Председатель Комиссии – «...» – заместитель руководителя Управления,

Члены Комиссии:

«...»

при участии контрактного управляющего МУП «Водоканализационное хозяйство г. Бузулука» «...», действующей на основании доверенности от 15.02.2021 № 54,

представителя ООО «Биоаква» «...», действующего на основании доверенности от 04.02.2021,

индивидуального предпринимателя Тарасенко «...».,

в отсутствие ООД «Народный фронт «За Россию», ООО НПФ «ЭКОС», ФГБОУ ВО «Самарский государственный технический университет», извещенных о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом,

рассмотрев дело № 056/01/11-1329/2020 по признакам нарушения МУП «Водоканализационное хозяйство г. Бузулука», ООО «Биоаква» пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее-Закон о защите конкуренции, 135-ФЗ), выразившегося в заключении и реализации между ними соглашения (договоренности), которое приводит или может привести к ограничению конкуренции путем создания другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок,

УСТАНОВИЛА:

15.07.2020 (вх. № 6758э) в Оренбургское УФАС России поступило обращение общероссийского народного фронта «Народный фронт «За Россию» от 15.07.2020 исх. № 95, следуя которому МУП «Водоканализационное хозяйство г. Бузулука» в обход конкурентных процедур заключили 2 контракта с ООО «Биоаква» на очистку сточных вод на общую сумму более 7 000 000,00руб. по правилам закупки у единственного поставщика, что указывает на признаки нарушения требований антимонопольного законодательства, допущенных МУП «Водоканализационное хозяйство г. Бузулука» и ООО «Биоаква», выразившееся в создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок.

В силу [п. 2 ч.2 ст.39](#) Закона о защите конкуренции, на основании поступивших материалов, приказом от 15.09.2020 № 109 Оренбургским УФАС России возбуждено дело № 056/01/11-1329/2020 по признакам нарушения МУП «Водоканализационное хозяйство г. Бузулука» и ООО «Биоаква» п. 3 ч. 4 ст. 11 Закона № 135-ФЗ, создана комиссия по рассмотрению настоящего дела.

Определениями комиссии, в соответствии с положениями ст.47 Закона о защите конкуренции рассмотрение дела откладывалось; к рассмотрению привлечены лица, располагающие сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, ФГБОУ ВО «Самарский государственный технический университет» ООО НПФ «ЭКОС», ИП

Тарасенко «...».

Из материалов настоящего дела комиссией по рассмотрению дела установлено:

13.02.2020 на основании п. 8 ч. 1 ст. 93 Федерального закона от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» между муниципальным унитарным предприятием «Водоканализационное хозяйство г. Бузулука» ИНН 5603011185 (Заказчик) и обществом с ограниченной ответственностью «Биоаква» ИНН 5603047424 (Исполнитель) заключен контракт № 1/1 на очистку сточных вод. По условиям контракта Исполнитель обязуется оказать услуги по проведению очистки (химической и дезинвазии) сточных вод и осадков сточных вод в целях проведения опытно-промышленных испытаний на объектах водоотведения г. Бузулук: мероприятий по профилактике паразитарных болезней, мероприятий по снижению сульфатредуцирующих бактерий и сокращению сульфатредукции в сточной воде, мероприятий по химической очистке сточных вод и осадков сточных вод, а Заказчик обязуется оплатить предоставленные услуги в объеме 420 000 куб.м. срок оказания услуг определен в 21 день, стоимость работ составила 3 528 000,00 руб. из расчета стоимости обработки 1 куб.м. сточных вод = 8,40 руб.

26.03.2020 между указанными хозяйствующими субъектами был заключен контракт № 37 на оказание аналогичных видов услуг, объем оказываемых услуг составил 450 000 куб.м., срок определен в 30 дней, стоимость работ составила 4 050 000,00 руб. из расчета стоимости обработки 1 куб.м. сточных вод = 9,00 руб.

В обоснование заключения данных контрактов по правилам закупки с единственным поставщиком МУП «ВКХ г. Бузулука» указывает на поступление от населения города и сотрудников учреждения жалоб о зловонных запахах. Испытательной лабораторией контроля качества сточных вод МУП «ВКХ г. Бузулука» были осуществлены исследования сточной воды как поступающей, так и в аэротенках, и на иловых полях. По результатам микроскопирования было обнаружено большое количество колоний сульфатредуцирующих бактерий, вырабатывающих сероводород и оказывающих негативное воздействие на работу очистных сооружений канализации, в частности на «активный ил». Дополнительно специалистами МУП ВКХ, Управления ЖКХ г. Бузулука, Управления Роспотребнадзора и ООО «Биоаква» совместно с Гидрохимической лабораторией Самарского государственного технического университета был проведен мониторинг сточных вод и осадков сточных вод, по итогам которого было установлено, что требуется подавление сульфатредукции в сточных водах в кратчайшие сроки, для чего необходимо применение физико-химических методов с встраиванием дополнительных узлов ввода реагентов-окислителей. В связи с тем, что мероприятия по реконструкции ОСК, позволяющие сократить вредное

воздействие на окружающую среду не запланированы, а рекомендованные методы очистки в настоящее время не разработаны и отсутствуют в Инструкции по эксплуатации ОСК от 01.01.2016 для обеспечения химической очистки сточных вод МУП «ВКХ г. Бузулука» обратилось к единственному региональному оператору всего спектра необходимых услуг в Оренбургской области ООО «Биоаква». Контракты № 1/1 от 13.02.2020 и № 37 от 26.03.2020 были заключены с единственным поставщиком ООО «Биоаква» на услугу водоотведения, в частности: очистка сточных вод в соответствии с п. 8 ч. 1 ст. 93 Закона № 44-ФЗ.

Исследуя установленные обстоятельства, с убеждением МУП «Водоканализационное хозяйство г. Бузулука» о правомерности заключения спорных контрактов по правилам закупки у единственного поставщика Комиссия по рассмотрению настоящего дела согласиться не может исходя из следующего.

Основным видом деятельности МУП «Водоканализационное хозяйство г. Бузулука» является деятельность по распределению воды для питьевых и промышленных нужд, основной из уставных целей хозяйствующего субъекта является прием в канализационную сеть и очистка сточных вод. Установлено, что 31.10.2014 предприятие включено в реестр субъектов естественных монополий в сфере водоснабжения и водоотведения с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры (приказ ФАС России № 1885-э).

По общему правилу МУП «ВКХ г. Бузулука» осуществляют закупочную деятельность в соответствии с Федеральным [законом](#) от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту - ФЗ «О контрактной системе», Закон № 44-ФЗ), о чем сказано в [ч.2.1 ст. 15](#) ФЗ «О контрактной системе».

В соответствии с [ч.2 ст.8](#) Закона контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям указанного Федерального [закона](#), в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В силу [ч. 1 ст. 24](#) Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения

поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с п. 8 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случаях оказания услуг по водоснабжению, водоотведению, теплоснабжению, обращению с твердыми коммунальными отходами, газоснабжению (за исключением услуг по реализации сжиженного газа), по подключению (присоединению) к сетям инженерно-технического обеспечения по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), по хранению и ввозу (вывозу) наркотических средств и психотропных веществ.

Потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им требований к поставляемому товару, выполняемой работе, оказываемой услуге, что вытекает из толкования Федерального закона № 44-ФЗ. Между тем при осуществлении закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) заказчик должен обосновать (доказать), что выдвигаемые требования к предмету закупки могут быть исполнены исключительно конкретным поставщиком и никаким иным.

Отношения в сфере водоснабжения и водоотведения регулируются положениями Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее также - Закон № 416-ФЗ), Правилами холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 № 644.

В соответствии с п. 2, 28 ст.2 Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении» под водоотведением понимается прием, транспортировка и очистка сточных вод с использованием централизованной системы водоотведения, представляющей собой комплекс технологически связанных между собой инженерных сооружений, предназначенных для водоотведения.

Согласно п. 2 ч.7, п.2 ч.8 ст.31 Закона № 416-ФЗ прием и транспортировка сточных вод относятся к регулируемым видам деятельности в сфере водоотведения, а тариф на транспортировку сточных вод-к регулируемым тарифам.

Учитывая вышеизложенное, если организация осуществляет очистку сточных вод с использованием объектов централизованной системы водоотведения, в отношении такой организации органом регулирования тарифами устанавливается тариф на водоотведение. Вместе с тем, очистка сточных вод с использованием очистных сооружений, не входящих в состав централизованной системы водоотведения, не относятся к регулируемым видам деятельности и, соответственно, тариф на водоотведение не устанавливается.

П. 8 ч.1 ст.93 Закона № 44-ФЗ установлено, что закупка у единственного

поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случаях оказания услуг по водоснабжению, водоотведению, теплоснабжению, обращению с твердых коммунальными отходами, газоснабжению (за исключением услуг по реализации сжиженного газа), по подключению (присоединению) к сетям инженерно-технического обеспечения по регулируемым в соответствии с законодательством РФ ценам (тарифам), по хранению и ввозу (вывозу) наркотических средств и психотропных веществ. При этом положения п.8 ч.1 ст. 93 Закона № 44-ФЗ распространяются на заключение контракта по регулируемым государством тарифам.

Таким образом, в случае, если деятельность по проведению очистки сточных вод и осадков сточных вод осуществляется по утвержденным в соответствии с действующим законодательством тарифам, то закупка соответствующих услуг может осуществляться на основании п. 8 ч.1 ст. 93 Закона № 44-ФЗ.

В ходе рассмотрения дела установлено, что деятельность по проведению очистки сточных вод и осадков сточных вод осуществляется ООО «Биоаква» по не утвержденным в соответствии с действующим законодательством тарифам. Объектов централизованной системы водоотведения, числящихся за ООО «Биоаква», в ходе рассмотрения дела не установлено. Доказательств обратного ни МУП «Водоканализационное хозяйство г. Бузулука», ни ООО «Биоаква» не представлено.

Исходя из вышеизложенного Комиссия приходит к выводу о том, что применение положений ч. 8 ч.1 ст. 93 Закона № 44-ФЗ в рассматриваемом случае основано на ошибочном толковании нормативного акта, МУП «Водоканализационное хозяйство г. Бузулука» необоснованно и неправомерно применена указанная норма права.

В силу [ч. 4 ст.11](#) Закона о защите конкуренции, запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со [ст. 12](#) Закона о защите конкуренции), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции. К таким соглашениям могут быть отнесены, в частности, соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка ([п. 3 ч. 4 ст. 11](#) Закона о защите конкуренции).

Для квалификации иного соглашения в качестве запрещенного в соответствии с [ч. 4 ст.11](#) Закона о защите конкуренции необходимым условием является то, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции. Соглашение с учетом конкретных обстоятельств признается недопустимым, если в результате заключения такого соглашения имело место быть как фактическое ограничение конкуренции, так и потенциальная возможность ограничения конкуренции на соответствующем

рынке.

В соответствии с п.17 ст.4 Закона о защите конкуренции, признаками ограничения конкуренции являются, в том числе, сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке; рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке; отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке; определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке; иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Как следует из п.18 ст. 4 Закона о защите конкуренции, соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Согласно ч. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции, конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно ч.5.1 ст. 45 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Оренбургским УФАС России был проведен анализ с целью полного, объективного, всестороннего исследования конкуренции на рынке услуг по очистке сточных вод, не входящих в систему водоотведения, на территории муниципального образования г. Бузулук Оренбургской области, рассматриваемых в рамках дела о нарушении антимонопольного законодательства № 056/01/11-1329/2020.

Анализ рынка услуг по очистке сточных вод, не входящих в систему водоотведения носит ретроспективный характер и охватывает период с 01.01.2020 по 31.12.2020.

В соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности (ОКВЭД 2), утверждённым приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14-ст, услуги водоснабжения и водоотведения отнесены к следующим

кодам:

37 Сбор и обработка сточных вод.

Эта группировка включает в себя, в том числе, очистку сточных вод (включая бытовые и промышленные сточные воды, воды из плавательных бассейнов и т.д.) посредством физических, химических и биологических процессов, таких как растворение, экранирование, фильтрование, отстаивание и т.д. (раздел Е «Водоснабжение; водоотведение, организация сбора и утилизации отходов, деятельность по ликвидации загрязнений»).

В данном случае была изучена конкурентная среда на рынке по очистке сточных вод, не входящих в систему услуг водоотведения.

Продуктовые границы вышеуказанных товарных рынков определены согласно ОКВЭД по товарной позиции: код 37.00 «Сбор и обработка сточных вод».

Потребителями данных услуг являются жители частного сектора, коммерческие организации и прочие потребители.

Географическими границами исследуемого рынка определены как административные границы муниципального образования г.Бузулук Оренбургской области.

Данный локальный рынок характеризуется высокой степенью концентрации, что в свою очередь свидетельствует о не развитой конкуренции, а также наличия и преодолимости барьеров входа на данный рынок (барьеры признаны труднопреодолимыми).

Для определения состава хозяйствующих субъектов, осуществляющих услуги по водоотведению сбору и очистке сточных вод на территории МО г.Бузулук Оренбургской области, была использована информация, полученная от Администрации МО г.Бузулук Оренбургской области и Статуправления Оренбургской области.

На территории МО г.Бузулук Оренбургской области услуги по водоотведению, сбору и очистке сточных вод оказывают 5 хозяйствующих субъектов. Согласно информации представленной хозяйственными субъектами, только ООО «Биоаква» (ИНН 5603047424, 461040, Оренбургская область, г.Бузулук, ул.Чапаева, д.22) осуществляет услуги по очистке сточных вод, не входящих в состав централизованной системы водоотведения.

Также были сделаны запросы всем хозяйствующим субъектам, оказывающим услуги по очистке сточных вод на территории Оренбургской области. Хозяйствующих субъектов, оказывающих услуги по очистке сточных вод, не входящих в систему услуг водоотведения не выявлено.

Учитывая выводы проведенного исследования, имеющиеся в деле материалы и сведения, в том числе предоставленные в ходе проведения рассмотрения

данного антимонопольного дела, Комиссия Оренбургского УФАС России при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства № 056/01/11-1329/2020 приходит к заключению об отсутствии совокупности признаков нарушения антимонопольного законодательства, выразившего в заключении соглашения, направленного на создание другим хозяйствующим субъектам препятствий доступа на товарный рынок. Доказательств ограничения конкуренции, возможности ее ограничения в результате действий ответчиков Заявителем не представлено, антимонопольным органом не выявлено.

На основании вышеизложенного, определив фактические обстоятельства дела, выслушав пояснения сторон, исследовав представленные материалы, Комиссия приходит к выводу об отсутствии правовых оснований для признания в рассматриваемых действиях Ответчиков нарушения п.3 ч. 4 ст. 11 Закона № 135-ФЗ.

Руководствуясь ст. 23, ч.1 - 2 ст. 39, ч.1 - 3.4 ст. 41, п. 1 ч.1 ст. 48, ч. 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Рассмотрение дела № 056/01/11-1329/2020 прекратить в связи с отсутствием в действиях ответчиков нарушения п.3 ч. 4 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых Комиссией действиях (бездействии).

В соответствии со ст.52 ФЗ «О защите конкуренции» решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия в Арбитражном суде Оренбургской области, а также в коллегиальном органе федерального антимонопольного органа (Апелляционную коллегию ФАС России).

В случае, если решение антимонопольного органа обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа, принятый по делу о нарушении антимонопольного законодательства акт может быть обжалован в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа (часть 1.1 ст.52 ФЗ «О защите конкуренции»).

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

