

78/26512/20 от 28.08.2020

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 078/01/17-598/2020

Резолютивная часть оглашена «27» августа 2020 г. Санкт-Петербург

В полном объеме решение изготовлено «28» августа 2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель:

<...> – временно исполняющий обязанности заместителя руководителя управления,

члены:

<...> – начальник отдела по борьбе с картелями управления,

<...>

– главный специалист-эксперт отдела по борьбе с картелями управления,

рассмотрев дело № 078/01/17-598/2020 по признакам нарушения ООО «ЖКС Кронштадтского района» (ИНН 7843307888, ОГРН 1089847175054, адрес: 197762, Санкт-Петербург, Кронштадт, ул. Мануильского, д. 22) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которое выразилось в заключении договора от 5 марта 2020 года № 1/2020 на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами с ООО «Эко ПЛАНТ» как с единственным поставщиком на десять месяцев без проведения конкурентной процедуры по определению поставщика (исполнителя, подрядчика),

в присутствии на заседании:

от заявителя — <...> Дарья Дмитриевна и <...> Анна Сергеевна (по совместной доверенности от 26 августа 2020 года № 98),

от ответчика — <...> Эдвард Ашотович (по доверенности от 30 июля 2020 года № 20/4-1595/1),

УСТАНОВИЛА:

в Санкт-Петербургское УФАС России поступило заявление ООО «ПКФ «Петро-Васт» (вх.№9247/20 от 20.03.2020) относительно возможного нарушения ООО «ЖКС Кронштадтского района» и ООО «Эко ПЛАНТ» антимонопольного законодательства, в частности части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции». По мнению заявителя, ООО «ЖКС Кронштадтского района» заключает договоры с ООО «Эко ПЛАНТ» как с единственным поставщиком, чтобы избежать проведения конкурентных процедур.

Как разъяснено в пункте 9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утв. Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018, избрание заказчиком способа закупки, который повлек за собой необоснованное ограничение круга потенциальных участников, нарушает принципы осуществления закупочной деятельности и положения Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Действующее положение о закупках товаров, работ, услуг ООО «ЖКС

Кронштадтского района» (далее — Положение о закупках) утверждено протоколом внеочередного собрания участников данного общества от 26 декабря 2018. Как следует из размещённой на странице <https://zakupki.gov.ru/223/clause/public/order-clause/info/common-info.html?clauseInfold=413510&clauseId=12355> информации, Положение о закупках вступило в силу 1 января 2019 года, а размещено в публичном доступе 14 января 2019 года.

Согласно пункту 2.5.1 главы 4 Положения о закупках неконкурентной признается закупка, осуществляемая у единственного поставщика. Закупка у единственного поставщика осуществляется только в случаях, установленных цитируемым положением, когда проведение иных процедур закупок невозможно или нецелесообразно.

Глава 12 Положения о закупках регламентирует закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). Согласно пункту 2.1.1 данной главы закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться путем направления предложения о заключении договора конкретному контрагенту в случае, если возникала срочная потребность в товарах, работах или услугах, приобретение, выполнение или оказание которых необходимо осуществить в короткие сроки при наличии весомых оснований, которые в силу внешних обстоятельств могут повлечь за собой нарушение экономической деятельности ООО «ЖКС Кронштадтского района». Данные закупки проводятся по специальному решению комиссии по осуществлению закупок или руководителя (заведующего, директора) организации.

Как следует из протокола №17/01 совещания ООО «ЖКС Кронштадтского района», проведённого 17 января 2020 года, было

решено подготовить документацию по проведению электронного аукциона на заключение договора по обращению с твердыми коммунальными отходами в рамках Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». Срок исполнения решения — 1 февраля 2020 года.

Однако, данное решение исполнено не было, аукцион не был проведён за право заключения договора по обращению с твердыми коммунальными отходами. ООО «ЖКС Кронштадтского района» не представило сведения об уважительных причинах, по которым было невозможно провести запланированный аукцион.

ООО «ЖКС Кронштадтского района» и ООО «Эко ПЛАНТ» заключили договор от 9 января 2019 года №91/ТКО-2019 на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами. Срок действия договора согласован сторонами до 31 декабря 2019 года. Дополнительными соглашениями срок действия данного договора продлевался до 31 января и 29 февраля 2020 года.

2 марта 2020 года издан приказ №5 генерального директора ООО «ЖКС Кронштадтского района» С.В. <...> «О проведении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя)». Согласно данному приказу предписано провести закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на оказание услуг по удалению (вывозу) твердых коммунальных отходов, строительных отходов, за исключением отходов I-го и II-го классов опасности.

В тот же день составлен протокол №320089444419. Согласно данному протоколу решено заключить договор с ООО «Эко ПЛАНТ» как с единственным поставщиком в связи со срочностью оказания услуг по удалению (вывозу) твердых коммунальных отходов, строительных отходов, за исключением отходов I-го и II-го классов опасности. Срок действия договора согласован сторонами с 1 марта до 31 декабря 2020 года.

ООО «ЖКС Кронштадтского района» и ООО «Эко ПЛАНТ» заключили договор от 5 марта 2020 года №1/2020 на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами. Срок действия договора — до 31 декабря 2020 года.

ООО «ПКФ «Петро-Васт» в своём заявлении (вх.№9247/20 от 20.03.2020) сообщило о своей заинтересованности в заключении с ООО «ЖКС

Кронштадтского района» договора на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами. Также заявитель сообщил, что на данном рынке осуществляют деятельность иные хозяйствующие субъекты. Следовательно, данный рынок является конкурентным.

С учётом изложенного, заключение ООО «ЖКС Кронштадтского района» договора от 5 марта 2020 года №1/2020 необоснованно ограничило круг потенциальных лиц, которые бы могли принять участие в торгах. Кроме того, заключение договора на 10 месяцев является избыточным и не может быть оправдано срочностью заключения договора.

Статья 17 Закона о защите конкуренции устанавливает антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений. В силу части 1 данной статьи при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Статья 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» не предусматривает выдачу предупреждения в случае, если антимонопольный орган выявит признаки нарушения статьи 17 данного Федерального закона в действиях хозяйствующих субъектов. Следовательно, антимонопольный орган возбуждает дело о нарушении антимонопольного законодательства непосредственно после того, как выявит признаки нарушения статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу от 22 июня 2020 года № 268/20 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «ЖКС Кронштадтского района» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Определением от 6 июля 2020 года № 78/20352/20 управление назначило рассмотрение дела № 078/01/17-598/2020.

Законодательством Российской Федерации не закреплено определение торгов, однако определяются основные признаки, которые позволяют квалифицировать соответствующую процедуру в качестве торгов. Так, в соответствии с разъяснениями ФАС России, изложенными в письме ФАС России №АЦ/51041/18 от 05.07.2018, одним из основных признаков торгов является состязательность участников торгов, претендующих на заключение договора.

В ходе рассмотрения дела №078/01/11-2024/2019 Санкт-Петербургское УФАС России проанализировало сведения единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС), а также информации об участниках торгов, в том числе с официального общедоступного сайта ФНС России nalog.ru.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» под конкуренцией понимается 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.

Все участники торгов, признанные соответствующими требованиями к участникам торгов, предусмотренным документацией о проведении торгов, являются потенциальными поставщиками (продавцами)

предмета закупки, то есть все участники являются между собой конкурентами за право заключения контракта.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Санкт-Петербургским УФАС России проведено анализ состояния конкуренции в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке (утвержден приказом ФАС России № 220 от 28.04.2010) в объеме, необходимом для принятия решения по делу. По результатам данного анализа установлено, что рынок обращения твердых коммунальных отходов (удаления (вывоза) твердых коммунальных отходов, строительных отходов) в географических границах Санкт-Петербурга является конкурентным.

С учётом изложенного, ООО «ЖКС Кронштадтского района» могло и должно было выбрать подрядчика (исполнителя) для оказания услуг по удалению (вывозу) твердых коммунальных отходов, строительных отходов, за исключением отходов

I-го и II-го классов опасности на основании конкурентных процедур (способов определения исполнителя). Не проведя, какие-либо конкурентные процедуры, ответчик необоснованно ограничил круг лиц, которые потенциально бы могли заключить с ООО «ЖКС Кронштадтского района» договор на вывоз твердых коммунальных отходов.

ООО «ЖКС Кронштадтского района» представило свои письменные пояснения по делу (вх. №27114/20 от 20.07.2020). Общество в обоснование своей позиции сослалось на письмо информационное Комитета по тарифам Санкт-Петербурга от 19 декабря 2018 года №01-13-1651/18-0-0 и тяжелую эпидемическую ситуацию в Санкт-Петербурге в период пандемии новой коронавирусной инфекции.

На заседании комиссии 31 июля 2020 года представитель ответчика <...> Э.А. подтвердил письменные объяснения (вх. №27114/20 от 20.07.2020). Также <...> Э.А. представил копию приказа о наложении на него дисциплинарного взыскания. Как следует из содержания приказа <...> Э.А. не подготовил в установленный срок аукционную документацию на право заключения договора на вывоз твердых коммунальных отходов на 2020 год.

Представитель ООО «ЖКС Кронштадтского района» на заседании комиссии 31 июля 2020 года пояснил, что аукционная документация не была подготовлена из-за технической неполадки.

В ходе заседания комиссии 31 июля 2020 года представитель ответчика <...> Э.А. пояснил, что ООО «ЖКС Кронштадтского района» приняло решение о необходимости заключения нового договора на вывоз твердых коммунальных отходов на 2020 год лишь в январе 2020 года. При этом представитель ответчика не пояснил, почему ООО «ЖКС Кронштадтского района» ранее не предприняло никаких действий для того, чтобы заключить новый договор на вывоз твердых коммунальных отходов на 2020 год. Кроме того, представитель ответчика не смог пояснить комиссии, установлен ли обществом надлежащий контроль за своевременной подготовкой аукционной документации.

Таким образом, комиссия не усматривает наличия обстоятельств, которые бы свидетельствовали о наличии срочной потребности в заключении договора от 5 марта 2020 года № 1/2020. ООО «ЖКС Кронштадтского района» следовало установить надлежащий контроль за своевременным проведением торгов.

На станции
https://www.rospotrebnadzor.ru/region/korono_virus/epid.php офи
циального сайта Роспотребнадзора ежедневно размещается актуальная эпидемиологическая ситуация в России и мире. Согласно данной информации первый случай заболевания новой коронавирусной инфекцией в России зафиксирован 31 января 2020 года. При этом на 2 марта 2020 года было выявлено два случая заболевания новой коронавирусной инфекцией в России. При этом согласно информации, размещённой на официальном сайте Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по городу Санкт-Петербургу, по состоянию на 2 марта 2020 года лабораторно подтверждённых случаев новой коронавирусной инфекции в Санкт-Петербурге не обнаружено.

Таким образом, ссылки ООО «ЖКС Кронштадтского района» на тяжёлую эпидемиологическую ситуацию, сложившуюся на момент заключения договора от 5 марта 2020 года № 1/2020, в Санкт-Петербурге являются попыткой введения комиссии в заблуждение. Также ссылки на некие ограничения, введённые в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, не нашли своего достаточного подтверждения в ходе рассмотрения дела. Комиссия также отмечает, что в штате ответчика не может быть специалистов, которые бы могли спрогнозировать развитие эпидемиологической ситуации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции. Кроме того, представитель ООО «ЖКС

Кронштадтского района» не смог назначить реквизиты правовых актов, которые бы вводили какие-либо ограничения в связи с распространением новой коронавирусной инфекции на момент заключения договора от 5 марта 2020 года № 1/2020.

Информационное письмо Комитета по тарифам Санкт-Петербурга от 19 декабря 2018 года №01-13-1651/18-0-0 носит рекомендательный характер. Кроме того, данное письмо не содержит информации о том, что в целях пролонгации действующих договоров допустимо нарушать свои публичные обязанности по проведению торгов.

С учётом изложенного, комиссия отклоняет доводы ООО «ЖКС Кронштадтского района».

На заседании 31 июля 2020 года комиссия приняла заключение об обстоятельствах дела № 078/01/17-598/2020. Комиссия усмотрела в действиях ООО «ЖКС Кронштадтского района» (ИНН 7843307888, ОГРН 1089847175054, адрес: 197762, Санкт-Петербург, Кронштадт, ул. Мануильского, д. 22) нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которое выразилось в заключении договора от 5 марта 2020 года № 1/2020 на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами с ООО «Эко ПЛАНТ» как с единственным поставщиком на десять месяцев без проведения конкурентной процедуры по определению поставщика (исполнителя, подрядчика).

ООО «ПКФ «Петро-Васт» представило (вх. № 31386-ЭП/20 от 24.08.2020) свои пояснения относительно обстоятельств, которые комиссия установила и изложила в упомянутом заключении. Заявитель согласился с заключением об обстоятельствах дела В ходе заседания комиссии 27 августа 2020 года ООО «ПКФ «Петро-Васт» подтвердило свою позицию по делу.

ООО «ЖКС Кронштадтского района» до момента оглашения не представило письменные возражения в ответ на принятое комиссией заключение об обстоятельствах дела. В ходе заседания комиссии 27 августа 2020 года ООО «ЖКС Кронштадтского района» пояснило, что дополнительных пояснений у него нет. Отвечая на вопросы комиссии, представитель ООО «ЖКС Кронштадтского района» сообщил, что согласен с заключением об обстоятельствах дела. Также представитель ответчика сообщил, ООО «ЖКС Кронштадтского района» готово провести в 2021 году торги на вывоз твердых бытовых отходов и внести изменения в собственное положение о закупках.

Таким образом, имеющиеся в материалах дела № 078/01/17-598/2020 доказательства не свидетельствуют об отсутствии в действиях ответчиков нарушения антимонопольного законодательства или о необходимости переквалификации выявленного нарушения. Также комиссия усматривает основания для выдачи каждому ответчику отдельного предписания об устранении выявленного нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия

РЕШИЛА:

1. признать в действиях ООО «ЖКС Кронштадтского района» (ИНН 7843307888, ОГРН 1089847175054, адрес: 197762, Санкт-Петербург, Кронштадт, ул. Мануильского, д. 22) нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которое выразилось в заключении договора от 5 марта 2020 года № 1/2020 на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами с ООО «Эко ПЛАНТ» как с единственным поставщиком на десять месяцев без проведения конкурентной процедуры по определению поставщика (исполнителя, подрядчика),
2. выдать ООО «ЖКС Кронштадтского района» (ИНН 7843307888, ОГРН 1089847175054, адрес: 197762, Санкт-Петербург, Кронштадт, ул. Мануильского, д. 22) предписание. Согласно предписанию обществу надлежит провести торги на право заключения договора на вывоз твёрдых бытовых отходов и внести изменения в собственное положение о закупках.

Председатель

<...>

Члены

<...>

<...>

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

