РЕШЕНИЕ

дело № 003/01/11-34/2024

г. Улан-Удэ

Резолютивная часть решения объявлена 19 марта 2024 года

Полный текст решения изготовлен 28 марта 2024 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: <...>;

члены Комиссии: <...>, <...>;

с участием представителей:

Ответчик - МУП ЖКХ «Коммунальщик» <...> директор;

Ответчик – ООО «Райтоп» <...>; доверенность от 20.02.2024 № 0000-000006,

в отсутствие представителя Прокуратуры Тарбагатайского района Республики Бурятия, заявлено ходатайство от 04.03.2024 № 02-07-2024/260-24-20810025,

рассмотрев дело № 003/01/11-34/2024 по признакам нарушения МУП ЖКХ «Коммунальщик» (ИНН 0319003239; 671110, Республика Бурятия, Тарбагатайский район, с. Тарбагатай, ул. Рокоссовского, д. 14) и ООО «Райтоп» (ИНН 0300009886; 671110, Республика Бурятия, Тарбагатайский район, с. Тарбагатай, ул. Рокоссовского, д. 14) пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Бурятским УФАС России в соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции, на основании информации Прокуратуры Тарбагатайского района (вх. от 18.01.2024 № 254/24) о результатах рассмотрения обращения генерального директора ООО «Исток» <...> о нарушениях законодательства МУП ЖКХ «Коммунальщик», указывающих на признаки нарушения антимонопольного законодательства, возбуждено дело от 26.01.2024 № 003/01/11-34/2024 в отношении МУП ЖКХ «Коммунальщик» и ООО «Райтоп» (далее-Ответчики) по признакам нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения, реализованного посредством заключения без проведения публичных процедур договоров между МУП ЖКХ «Коммунальщик» и ООО «Райтоп» в 2022-2023 годах на поставку каменного угля марки Др (0-300).

На заседаниях Комиссии представитель Прокуратуры Тарбагатайского района Республики Бурятия факты, изложенные в материалах (вх. от 18.01.2024 № 254/24) поддержала в полном объеме.

Представитель МУП ЖКХ «Коммунальщик» пояснил, что признает нарушение пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, решение о поставке угля ООО «Райтоп» принято на основании внесенных изменений в Положение о закупке в целях обеспечения бесперебойного прохождения отопительного сезона.

Представители ООО «Райтоп» пояснили, что в соответствии с протоколом планерного совещания при Главе МО «Тарбагатайский район» от 17.12.2021, на основании заявки на необходимый объем обеспечения углем котельных МУП ЖКХ «Коммунальщик», ООО «Райтоп»

провел контрактацию с АО «Разрез Тугнуйский», заключил договоры на обеспечение транспортной доставки до места разгрузки. При формировании цены отгрузки в адрес МУП ЖКХ «Коммунальщик» произведена наценка в размере 5% для обеспечения хозяйственной деятельности ООО «Райтоп» (налоги и заработная плата). Срок оплаты за поставленный уголь – с отсрочкой два месяца.

При заключении договоров со стороны МУП ЖКХ «Коммунальщик» никаких предложений об ином способе заключения договора не предлагалось. Целью договоров не было извлечение прибыли, преследовался принцип поставки качественного угля в срок в нужном объеме.

В ходе проверки прокуратурой установлено, что муниципальным унитарным предприятием с ИП Капустиной А.Н. 14.12.2022 заключен договор на поставку каменного угля марки Др (0-300) в объеме 4600 тонн на сумму 16 228 000,00 руб. Срок действия договора с 01.01.2023 по 31.12.2023. Между сторонами заключено дополнительное соглашение от 20.01.2023 об уменьшении объема поставляемого товара до 2300 тонн и суммы контракта до 8 114 000 руб. с указанием на уменьшение потребности Заказчика в части товара.

Вместе с тем, между МУП ЖКХ «Коммунальщик» и ООО «Райтоп», учредителем которого является МАУ «Муниципальный центр управления МО «Тарбагатайский район», заключены договоры с единственным поставщиком (прямые договоры без применения конкурентных способов определения поставщика):

- договор № 11 от 26.12.2022 на поставку каменного угля марки Др (0-300) в объеме 500 тонн на сумму 1 775 590, 00 руб.;

- договор № 1 от 26.01.2023 на поставку каменного угля марки Др (0-300) в объеме 1227 тонн на сумму 4 999 055,67 руб.;

- договор № 15 от 23.08.2023 на поставку каменного угля марки Др (0-300) в объеме 1140 тонн на сумму 4 995 081, 00 руб.;

- договор № 16 от 13.10.2023 на поставку каменного угля марки Др (0-300) в объеме 4500 тонн на сумму 19 717 425, 00 руб.

Указанное свидетельствует о наличии потребности Заказчика в поставке каменного угля.

Для обеспечения возможности изменения договора с ИП Капустиной А.Н. и заключения договоров с единственным поставщиком унитарным предприятием внесены изменения в Положение о закупках МУП ЖКХ «Коммунальщик» накануне заключения дополнительного соглашения и договоров приказами № 72 от 19.12.2022, № 23 от 17.01.2023, № 63 от 02.10.2023, в части возможности изменения договора при изменении закупаемого объема товаров, работ, услуг (предельных размер изменений объема увеличен с 10 % до 50 %) и увеличения предельной стоимости договора, заключаемого с единственным поставщиком (с 1,5 млн. до 5 млн., с 5 млн. до 50 млн.).

Из объяснений директора МУП ЖКХ «Коммунальщик» <...> от 22.12.2023, отобранных старшим помощником прокурора Тарбагатайского района <...>, следует, что договор на поставку угля с ООО «Исток» заключен в конце 2021 года по итогам торгов на основании ФЗ-223. Задолженность перед ООО «Исток» образовалась ввиду дебиторской задолженности у предприятия. Из-за неоплаты угля ООО «Исток» перестал поставлять уголь в декабре 2022 года. Поэтому МУП ЖКХ «Коммунальщик» было вынуждено заключить прямой договор с ООО «Райтоп» на период до 31.12.2022 (договор № 11 от 26.12.2022).

В течение 2023 поставлять уголь должна была ИП Капустина А.Н., договор с ней заключен 14.12.2022 по итогам конкурентной закупки. В связи с наличием потребности в угле в декабре 2022 года, а также на январские праздники с поставщиком была договоренность о частичной поставке угля в декабре 2022 года (855,79 тонн).

Дополнительное соглашение с ИП Капустиной А.Н. было заключено 20.01.2023, согласно которому объем поставляемого угля уменьшается в два раза, равно как и цена договора. Уменьшение объема в рамках исполнения договора с ИП Капустиной А.Н. необходимо было для того, чтобы указанный объем включить в прямой договор с ООО «Райтоп».

Решение о поставке угля в Тарбагатайский район именно ООО «Райтоп» принималось на уровне администрации района, поскольку ООО «Райтоп» создавалось администрацией.

ООО «Райтоп» закупает уголь непосредственно на АО «Разрез Тугнуйский», поэтому есть доверие к качеству поставляемого угля. При этом, ИП Капустина А.Н. поставляла некачественный уголь. На момент прокурорской проверки документов подтверждающих претензионную работу по ненадлежащему качеству с ИП Капустина А.Н. не имеется.

Оплата за поставленный уголь ООО «Райтоп» осуществлялась своевременно и в полном объеме. Причину непогашения задолженности перед ИП Капустина А.Н. и несвоевременной оплаты директор МУП ЖКХ «Коммунальщик» пояснить не смог.

Комиссия, рассмотрев дело в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, исследовав доказательства по делу о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к следующим выводам.

Согласно части 5.1 статьи 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.

В соответствии с требованиями приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении порядка проведения анализа состояния конкурентной среды на товарном рынке» Бурятским УФАС России в рамках рассмотрения дела № 003/01/11-34/2024 проведено исследование товарного рынка, составлен аналитический отчет.

По результатам анализа, проведенного за период с 01.01.2022 по 31.12.2023, установлено, что рынок поставки каменного угля марки ДР 0-200, ДР 0-300 в географических границах Республики Бурятия является конкурентным. На рынке действуют более 10 хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки товара, в том числе на основании договоров, заключенных по итогам конкурентных процедур.

Кроме того, при проведении МУП ЖКХ «Коммунальщик» торгов с целью заключения договоров поставки каменного угля марки ДР 0-200, ДР 0-300 на 2022, 2023, 2024 гг. (аукцион в электронной форме № 32110843748, аукцион в электронной форме № 32211861171, открытый конкурс № 32313019320), количество заявок, соответствующих требованиям заказчика и допущенных к участию в торгах, составляло от 2 до 4, что также свидетельствует о наличии на рассматриваемом товарном рынке хозяйствующих субъектов, готовых осуществлять поставки каменного угля марки ДР 0-200, ДР 0-300.

В силу пункта 5 части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон N 223- ФЗ) указанный Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с частью 3 статьи 2 ФЗ «О закупках» и размещенного до начала года в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – ЕИС) в соответствии с частью 1 статьи 4 ФЗ «О закупках», при осуществлении закупок.

Таким образом, муниципальное унитарное предприятие осуществляют закупки в соответствии с ФЗ «О закупках» при наличии положения о закупках, размещенного до начала

года в ЕИС.

В силу статьи 3 Закона N 223-ФЗ одним из принципов закупки товаров, работ, услуг является равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 3 Закон N 223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 названного Закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно части 2 статьи 3 Закона N 223-ФЗ положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений названного Закона.

В соответствии со статьей 3.6 Закона N 223-ФЗ порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Согласно части 1 статьи 1 Закона N 223-ФЗ наравне с созданием условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, в числе целей, на достижение которых направлен данный закон, закреплено расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Цели законодательного регулирования достигаются в том числе путем соблюдения заказчиками при закупке товаров, работ, услуг принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, предусмотренных пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона N 223-ФЗ.

Законом N 223-ФЗ установлено, что закупка товаров, работ, услуг для юридических лиц, названных в части 2 статьи 1 данного закона, может осуществляться конкурентными и неконкурентными способами. К неконкурентным способам в числе прочего относится размещение заказа у единственного поставщика (часть 3.2 статьи 3).

Заказчику предоставлено право самостоятельно определять порядок и условия применения неконкурентных способов закупки, порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки, закреплять их в положении о закупке (часть 2 статьи 2, статья 3.6 Закона N 223-ФЗ).

Это право должно реализовываться с учетом целей правового регулирования в сфере закупочной деятельности отдельными видами юридических лиц и принципов, закрепленных в законе.

МУП ЖКХ «Коммунальщик» зарегистрировано в качестве юридического лица 17.02.2004, учредителем предприятия является МКУ Администрация муниципального образования «Тарбагатайский район».

Основным видом деятельности МУП ЖКХ «Коммунальщик» является производство пара и горячей воды (тепловой энергии) котельными.

Закупочная деятельность МУП ЖКХ «Коммунальщик» регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг, МУП ЖКХ «Коммунальщик», размещенным в ЕИС 15.07.2021, в редакции,

утвержденной приказом директора <...> № 63 от 02.10.2023 (далее – Положение о закупке).

Приказами директора МУП ЖКХ «Коммунальщик» <...> № 72 от 19.12.2022, № 23 от 17.01.2023, № 63 от 02.10.2023, в Положение о закупке внесены изменения в части возможности изменения договора при изменении закупаемого объема товаров, работ, услуг (предельных размер изменений объема увеличен с 10 % до 50 %) и увеличения предельной стоимости договора, заключаемого с единственным поставщиком (с 1,5 млн. до 5 млн., с 5 млн. до 50 млн.).

На основании пункта 7.8.2.4 Положения о закупке между МУП ЖКХ «Коммунальщик» и ООО «Райтоп» заключены договоры с единственным поставщиком (прямые договоры без применения конкурентных способов определения поставщика):

- договор № 11 от 26.12.2022 на поставку каменного угля марки Др (0-300) в объеме 500 тонн на сумму 1 775 590, 00 руб.;

- договор № 1 от 26.01.2023 на поставку каменного угля марки Др (0-300) в объеме 1227 тонн на сумму 4 999 055,67 руб.;

- договор № 15 от 23.08.2023 на поставку каменного угля марки Др (0-300) в объеме 1140 тонн на сумму 4 995 081, 00 руб.;

- договор № 16 от 13.10.2023 на поставку каменного угля марки Др (0-300) в объеме 4500 тонн на сумму 19 717 425, 00 руб.

Избрание заказчиком способа закупки, который повлек за собой необоснованное ограничение круга потенциальных участников, нарушает принципы осуществления закупочной деятельности и положения законодательства о защите конкуренции. Закрепленные заказчиком в положении о закупке условия, позволяющие осуществлять закупку у единственного поставщика во всех случаях и при любых потребностях без проведения конкурентных процедур, независимо от наличия конкурентного рынка создают возможность привлечения исполнителя без проведения торгов (конкурса/аукциона), что, в свою очередь, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

Для целей экономической эффективности закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконкурентных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным причинам, например, ликвидация последствий чрезвычайных ситуаций, последствий непреодолимой силы (пункт 9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018).

Отдавая в отдельных случаях предпочтение такому способу как осуществление закупки у единственного поставщика, заказчик должен иметь разумные и объективные причины, объясняющие, что применение конкурентных процедур либо является неэффективным (например, если товарный рынок ограничен или цены на объект закупки колеблются в узком диапазоне), либо в значительной степени лишают заказчика того результата, которого он намеревался достичь, планируя закупку (осуществление срочного размещения заказа, закупка на товарном рынке, где преобладает недобросовестная конкуренция). В ином случае выбор данного неконкурентного способа размещения заказа представляет собою злоупотребление правом, намеренное уклонение от конкурентных процедур вопреки принципам осуществления закупок, а также целям правового регулирования в данной сфере (Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 16.09.2021 N 306 - ЭС21-11589 по делу N А57-6792/2020).

Вместе с тем, подобные обстоятельства, обосновывающие необходимость отмеченного вида закупки у единственного поставщика, в указанном пункте Положения о закупке в качестве

требуемого по закону условия применения неконкурентного способа закупки не определены.

Исходя из содержания пункта 7.8.2.4 Положения о закупке МУП ЖКХ «Коммунальщик», приобретение товаров и услуг, стоимость которых не превышает 50 000 000 руб., во всех случаях и при любых потребностях осуществляется путем размещения заказа у единственного поставщика, что не соответствует требованиям части 2 статьи 2, статьи 3.6 Закона N 223-ФЗ и приведенным выше принципам, обязывающим заказчика такие условия определить, и ограничивает доступ к возможному участию в соответствующей закупке на конкурентной основе юридических и физических лиц.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого их них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, к числу которых относится 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, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Пунктом 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, 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.

Согласно пункту 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции, хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Учитывая вышеизложенное, МУП ЖКХ «Коммунальщик» и ООО «Райтоп» являются хозяйствующими субъектами по смыслу пункта 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Под соглашением согласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Наличие или угроза наступления негативных последствий в результате заключения такого соглашения презюмируется и не требует отдельного доказывания.

Непроведение МУП ЖКХ «Коммунальщик» публичных процедур на право заключения договоров на поставку угля марки Др (0-300) свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ ООО «Райтоп» при осуществлении хозяйственной деятельности и ограничении доступа иным хозяйствующим субъектам на соответствующий товарный рынок.

Как следует из материалов прокуратуры, ООО «Райтоп» согласилось на заключение вышеуказанных договоров на основании пункта 7.8.2.4 Положения о закупках в обход конкурентных процедур.

Таким образом, ООО «Райтоп» сознательно и добровольно заключило соглашения с МУП ЖКХ «Коммунальщик», недопустимое в соответствии с антимонопольным законодательством, и участвовало в нем, соответственно заключение и реализация указанных договоров явилось результатом согласованного выражения воли МУП ЖКХ «Коммунальщик» и ООО «Райтоп».

В соответствии с абзацем 3 пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Таким образом, ООО «Райтоп», самостоятельно совершая определенные действия, в частности, заключение договоров на поставку угля марки Др (0-300) для нужд МУП ЖКХ «Коммунальщик» без анализа правовой основы обязано предполагать возможные последствия своих действий. В соответствии с пунктом 1 статьи 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключение договора. Согласно пункту 1 статьи 432 ГК РФ договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

Таким образом, вышеуказанные нормы ГК РФ закрепляют принцип свободы договора. Вместе с тем, принцип свободы договора предполагает добросовестность действий его сторон, разумность и справедливость его условий. Свобода договора, предполагая, что стороны действуют по отношению друг к другу на началах равенства и автономии воли и определяют условия договора самостоятельно в своих интересах, при этом не означает, что при заключении договора стороны могут действовать и осуществлять свои права без учета прав других лиц, а также ограничений, установленных ГК РФ и другими законами.

В силу статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом или иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Таким образом, обязанность проверять соответствие положений договора и правовых оснований для его заключения Закону N 223-ФЗ, Закону о защите конкуренции, возложена на обе стороны договора.

Заключение договора, являющегося согласованием воли сторон обо всех существенных условиях, в том числе противоречащих антимонопольному законодательству, свидетельствуют о наличии антиконкурентного соглашения.

Исследовав и оценив фактические обстоятельства дела, заслушав доводы лиц, участвовавших в рассмотрении дела, Комиссия пришла к выводу, что ответчики допустили нарушение пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, в части заключения антиконкурентного соглашения, реализованного посредством заключения договоров между МУП ЖКХ «Коммунальщик» и ООО «Райтоп» в 2022-2023 годах на поставку каменного угля марки Др (0-300) (№ 11 от 26.12.2022; № 1 от 26.01.2023; № 15 от 23.08.2023; № 16 от 13.10.2023) без проведения публичных процедур, которые привели к созданию ООО «Райтоп» преимущественных условий деятельности и ограничили доступ иным хозяйствующим субъектам на товарный рынок поставки угля.

На основании статьи 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Бурятского УФАС России 20.02.2024 приняла заключение об обстоятельствах дела.

Лица, участвующие в деле, не возражали в отношении обстоятельств, изложенных в заключении.

Оценив системно установленные обстоятельства дела по совокупности достоверных доказательств и с учетом их взаимной связи Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях МУП ЖКХ «Коммунальщик» и ООО «Райтоп» нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, в части заключения антиконкурентного соглашения, реализованного посредством заключения договоров между МУП ЖКХ «Коммунальщик» и ООО «Райтоп» в 2022-2023 годах на поставку каменного угля марки Др (0-300) (№ 11 от 26.12.2022; № 1 от 26.01.2023; № 15 от 23.08.2023; № 16 от 13.10.2023) без проведения публичных процедур, которые привели к созданию ООО «Райтоп» преимущественных условий деятельности и ограничили доступ иным хозяйствующим субъектам на товарный рынок поставки угля.

Исследуя вопрос о необходимости выдачи МУП ЖКХ «Коммунальщик» предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства в порядке пункта 5 части 1 статьи 49, статьи 50 Закона о защите конкуренции Комиссия приходит к выводу, что МУП ЖКХ «Коммунальщик» не предпринимает действий, направленных на изменение редакции Положения о закупке, в части порядка закупки у единственного поставщика, путем надлежащего определения требуемых по Закону N 223-ФЗ условий применения неконкурентного способа закупки.

Таким образом, необходимо выдать предписание о прекращении нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения на основании действующего Положения о закупке, позволяющего заключать договоры с единственным поставщиком без проведения конкурентных процедур.

В соответствии с частью 5 статьи 39 Закона о защите конкуренции, если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством об административных правонарушениях.

Статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административной ответственности установлена административная ответственность за злоупотребление доминирующим положением.

Руководствуясь статьёй 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

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях МУП ЖКХ «Коммунальщик» и ООО «Райтоп» нарушение пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», путем заключения антиконкурентного соглашения, реализованного посредством заключения договоров между МУП ЖКХ «Коммунальщик» и ООО «Райтоп» в 2022-2023 годах на поставку каменного угля марки Др (0-300) (№ 11 от 26.12.2022; № 1 от 26.01.2023; № 15 от 23.08.2023; № 16 от 13.10.2023) без проведения публичных процедур, которые привели к созданию ООО «Райтоп» преимущественных условий деятельности и ограничили доступ иным хозяйствующим субъектам на товарный рынок поставки угля.

2. Выдать МУП ЖКХ «Коммунальщик» предписание о прекращении нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении договоров между МУП ЖКХ «Коммунальщик» и ООО «Райтоп» на поставку каменного угля марки Др (0-300) без проведения публичных процедур, а именно: внести изменения в Положение о закупке, в части порядка закупки у единственного

поставщика, путем надлежащего определения требуемых по Закону N 223-ФЗ условий применения неконкурентного способа закупки.

3. Направить материалы по делу № 003/01/1-34/2024 уполномоченному должностному лицу Бурятского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дел об административном правонарушении в соответствии со статьей 14.32 КоАП РФ.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>, <...>

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.