МП «ДЕЗ ЖКУ»

Юбилейный проспект, д. 77,

г. Химки,

Московская область, 141407

ООО «ДОБРЫЙ ГОРОД»

ул. Пятницкая, д. 37, оф. 1,

г. Москва, 119017

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-15/05-18 о нарушении

антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 14 декабря 2018 года г. Москва

В полном объеме решение изготовлено 19 декабря 2018 года

Комиссия Московского областного УФАС России по рассмотрению дела № 05-15/05-18 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе: председателя Комиссии – «___», заместителя руководителя Московского областного УФАС России; членов Комиссии – «___», начальника отдела по борьбе с картелями Московского областного
УФАС России; «___», главного специалиста-эксперта отдела по борьбе с картелями Московского областного УФАС России, рассмотрев дело
№ 05-15/05-18 по признакам нарушения Муниципальным предприятием городского округа Химки Московской области «Дирекция единого заказчика жилищно-коммунальных услуг» (место нахождения: 141407, Московская область, г. Химки, Юбилейный проспект, д. 77) (далее – МП «ДЕЗ ЖКУ», Заказчик) и Обществом с ограниченной ответственностью «ДОБРЫЙ ГОРОД» (место нахождения: 119017, г. Москва, ул. Пятницкая, д. 37, оф. 1) (далее –
ООО «ДОБРЫЙ ГОРОД») пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии «___», представителя МП «ДЕЗ ЖКУ» по доверенности от 25.07.2018 № 52 и «___»., представителя ООО «ДОБРЫЙ ГОРОД» по доверенности от 02.10.2018,

УСТАНОВИЛА:

Приказом Московского областного УФАС России от 25.04.2018 № 57 возбуждено дело № 05-15/05-18 по признакам нарушения МП «ДЕЗ ЖКУ» и ООО «ДОБРЫЙ ГОРОД» пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон
«О защите конкуренции»).

Основанием для возбуждения дела № 05-15/05-18 о нарушении антимонопольного законодательства послужило заявление генерального директора ООО «Азимут» «___», поступившее в адрес Московского областного УФАС России из Аппарата полномочного представителя Президента Российской Федерации в Центральном федеральном округе (вх. от 03.05.2017 № 5831), с жалобой на действия МП «ДЕЗ ЖКУ» в части одностороннего расторжения договора от 13.09.2016 № 19-Т/2016 на выполнение работ по аварийно-техническому обслуживанию систем инженерного оборудования МКД.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав доводы и возражения сторон, оценив доказательства, Комиссией установлено следующее.

МП «ДЕЗ ЖКУ» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного начальником Управления жилищно-коммунального хозяйства и благоустройства Администрации городского округа Химки Московской области (Приказ от 27.07.2017 № 18).

МП «ДЕЗ ЖКУ» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 07.05.2003 за основным государственным регистрационным номером 1035009568890 инспекцией МНС России по г. Химки Московской области.

В соответствии с Уставом МП «ДЕЗ ЖКУ» и выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц, место нахождения Предприятия: 141400, Московская область, г. Химки, Юбилейный пр-т, д. 77.

МП «ДЕЗ ЖКУ» создано в целях осуществления деятельности в области обслуживания жилого и нежилого фондов всех форм собственности, в том числе:

- Отбор на конкурсной основе организаций различных форм собственности для выполнения работ по текущему содержанию и обслуживанию жилищного фонда, а также специальных видов работ.
- Функции заказчика по договорам муниципального заказа.
- Функции единого информационно-расчетного центра на территории городского округа Химки Московской области.

ООО «ДОБРЫЙ ГОРОД» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного протоколом внеочередного общего собрания участников
ООО «ЖИЛЭКСПЕРТ» (Протокол от 14.06.2017 № 3).

ООО «ДОБРЫЙ ГОРОД» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 20.05.2016 за основным государственным регистрационным номером 1167746484840 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве.

В соответствии с Уставом ООО «ДОБРЫЙ ГОРОД» и выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц, место

нахождения Общества: 119017, г. Москва, ул. Пятницкая, д. 37, офис 1.

Основным видом деятельности ООО «ДОБРЫЙ ГОРОД» является управление недвижимым имуществом.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции Московским областным УФАС России проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства по делу № 05-15/05-18, в ходе которого установлено, что МП «ДЕЗ ЖКУ» является управляющей организацией многоквартирных домов (далее – МКД) на территории городского округа Химки Московской области, в том числе на участках 1, 2-1, 2-2, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10 и 11.

Между МП «ДЕЗ ЖКУ» и Обществом с ограниченной ответственностью «Азимут» (место нахождения: 115114, г. Москва, ул. Дербеневская, д. 11) (далее ООО «Азимут») были заключены договоры от 13.09.2016 № 19-Т/2016 (участок 6, 7, 8, 9), от 13.09.2016 № 20-Т/2016 (участок 1, 2-1), от 13.09.2016
№ 21-Т/2016 (участок 2-2, 3, 4), от 13.09.2016 № 22-Т/2016 (участок 5, 10, 11) на выполнение работ по аварийно-техническому обслуживанию систем инженерного оборудования МКД.

Уведомлением от 26.01.2017 № 200исх МП «ДЕЗ ЖКУ» расторгло вышеуказанные договоры с 28.02.2017 путем одностороннего отказа, в связи с неудовлетворительной работой и ненадлежащим исполнением ООО «Азимут» условий договоров.

Между МП «ДЕЗ ЖКУ» и ООО «ДОБРЫЙ ГОРОД» заключены договоры от 01.03.2017 № 148/16-17 (участок 1, 2-1), от 01.03.2017 № 149/16-17 (участок 2-2, 3, 4), от 01.03.2017 № 150/16-17 (участок 5, 10, 11), от 01.03.2017 № 151/16-17 (участок 6, 7, 8, 9) на выполнение работ по аварийно-техническому обслуживанию систем инженерного оборудования МКД (далее – Договоры).

В соответствии с частью 1 статьи 24 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон
о контрактной системе) заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В своих пояснениях МП «ДЕЗ ЖКУ» указывает, что заключение Договоров осуществлялось в целях надлежащего содержания общего имущества в МКД, создания благоприятных и безопасных условий проживания граждан и обеспечения постоянной готовности инженерных коммуникаций и другого оборудования, входящих в состав общего имущества собственников помещений в МКД. Поскольку заключение Договоров не связано с обслуживанием имущества МП «ДЕЗ ЖКУ» и с удовлетворением нужд
МП «ДЕЗ ЖКУ», а направлено на соблюдение интересов собственников помещений в МКД, находящихся в управлении МП «ДЕЗ ЖКУ» и финансирование деятельности по управлению МКД осуществляется без привлечения средств соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, правоотношения сторон не подпадают под регулирование Закона о контрактной системе.

Однако, согласно части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011
№ 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), для хозяйствующих субъектов, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов, настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг.

На момент заключения Договоров, в соответствии с Уставом МП «ДЕЗ ЖКУ» и выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц, учредителем МП «ДЕЗ ЖКУ» является Администрация городского округа Химки Московской области.

Заказчик осуществляет закупочную деятельность, руководствуясь Законом о закупках, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки. Положение о закупке, товаров, работ, услуг МП «ДЕЗ ЖКУ» утверждено Приказом
от 29.06.2016 № 85 (далее – Положение).

В соответствии с пунктом 2.1.1 Положения, конкурентными способами закупки являются – конкурс, аукцион в электронной форме, запрос котировок в электронной форме, запрос предложений. Кроме того, согласно сведениям, опубликованным на официальном сайте

Российской Федерации по размещению информации о размещении заказов zakupki.gov.ru, Заказчиком ранее размещались закупки с номерами извещений 31603956427, 31603956431, 31603956470, 31603956443, путем проведения открытого конкурса.
В результате проведения указанных открытых конкурсов между
МП «ДЕЗ ЖКУ» и ООО «Азимут» были заключены договоры от 13.09.2016
№ 19-Т/2016, от 13.09.2016 № 20-Т/2016, от 13.09.2016 № 21-Т/2016, от 13.09.2016 № 22-Т/2016 на выполнение работ по аварийно-техническому обслуживанию систем инженерного оборудования МКД.

Заказчик также ссылается на право осуществления закупки у единственного поставщика в связи с наступлением чрезвычайной ситуации. Согласно письменным пояснениям МП «ДЕЗ ЖКУ», чрезвычайность ситуации, сложившейся вследствие невыполнения ООО «Азимут» своих обязательств, подтверждается масштабным объемом жалоб и обращений жителей МКД о ненадлежащей эксплуатации МКД со стороны эксплуатирующей компании.

Пунктом 47.1 Положения установлено, что закупка у единственного поставщика осуществляется в случае, если в соответствии с пунктом 47.1.8 возникла потребность в определенных товарах, работах, услугах вследствие непреодолимой силы, чрезвычайной ситуации, необходимости безопасной эксплуатации (восстановления) опасных производственных объектов или срочного медицинского вмешательства, в связи с чем применение иных способов осуществления закупок, требующих затрат времени, нецелесообразно.

Из правовой позиции Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 21.06.2012 № 3352/12, следует, что юридическая квалификация обстоятельства как непреодолимой силы возможна только при одновременном наличии совокупности ее существенных характеристик: чрезвычайности и непредотвратимости.

Под чрезвычайностью понимается исключительность, выход за пределы «нормального», обыденного, необычайность для тех или иных жизненных условий, что не относится к жизненному риску и не может быть учтено ни при каких обстоятельствах. Чрезвычайный характер непреодолимой силы не допускает квалификации в качестве таковой любого жизненного факта, ее отличие от случая в том, что она имеет в

основе объективную, а не субъективную непредотвратимость.

Вместе с тем, не предоставляется возможным сделать вывод, что обстоятельства, приведенные заказчиком, обладают свойствами внезапности, чрезвычайности, непредотвратимости и являются основанием для заключения Договоров с единственным исполнителем.

В соответствии с пунктом 47.2 Положения о закупке, при осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), за исключением случаев, предусмотренных пунктами 47.1.8 и 47.1.41 настоящего Положения, Заказчик не позднее чем за 5 дней до даты заключения договора размещает в Единой информационной системе извещение об осуществлении такой закупки, документацию о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке.

При осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случаях, предусмотренных пунктами 47.1.8 и 47.1.41 настоящего Положения, допускается размещение в Единой информационной системе извещение об осуществлении такой закупки, документации о закупке, проекта договора, являющегося неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, не позднее дня заключения договора.

Комиссией установлено, что извещение об осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, в Единой информационной системе Заказчиком не размещены.

Пунктом 22 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе установлено, что закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае заключения контракта управления многоквартирным домом на основании решения общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме или открытого конкурса, проводимого органом местного самоуправления в соответствии с жилищным законодательством, управляющей компанией, если помещения в многоквартирном доме находятся в частной, государственной или муниципальной собственности.

На основании части 2 статьи 93 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случаях, предусмотренных пунктами 6, 9, 34 и 50 части 1 указанной статьи, заказчик обязан уведомить в срок не позднее одного рабочего дня с даты заключения контракта контрольный орган в сфере закупок о такой закупке.

Решения общего собрания собственников помещений в МКД или уведомления о закупке у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в адрес Московского областного УФАС России в рамках рассмотрения дела
№ 05-15/05-18 о нарушении антимонопольного законодательства от МП «ДЕЗ ЖКУ» не представлены.

Проведение торгов способствует развитию конкуренции в борьбе за право заключения контракта (договора) путем создания условий для выбора исполнителя, предлагающего наилучшие условия, а также обеспечивает равный доступ к исполнению заказа всех заинтересованных лиц и выбор наилучшего исполнителя заказа по цене, времени и качеству исполнения.

Комиссия отмечает, что не проведение торгов, когда это необходимо в силу закона, свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ исполнителю при осуществлении хозяйственной деятельности и, как следствие, о достижении соглашения, направленного на ограничение конкуренции.

Заключение Договоров между МП «ДЕЗ ЖКУ» и ООО «ДОБРЫЙ ГОРОД» без проведения конкурентных способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), по мнению Комиссии, не позволило другим хозяйствующим субъектам принять участие в торгах.

Подобные обстоятельства отражены в судебной практике и поддержаны Определением Верховного Суда Российской Федерации от 19.05.2016
№ 302-КГ16-4399 по делу № А33-3568/2015. Суды установили, что соглашение о заключении прямого договора предоставляет необоснованные преимущества (в отсутствие торгов), а также создает препятствия другим хозяйствующим субъектам к доступу на товарный рынок.

Согласно пункту 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются иные 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.

В соответствии с положениями статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме, при этом факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством (статьи 154, 160, 432, 434 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Как следствие, доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основании анализа их поведения в рамках предпринимательской деятельности, с учетом принципов разумности и обоснованности.

Комиссия по рассмотрению дела № 05-15/05-18 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая изложенное, приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия МП «ДЕЗ ЖКУ» и
ООО «ДОБРЫЙ ГОРОД» согласно пункту 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении соглашения, реализация которого привела к созданию препятствий доступу на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Вопрос установления ущерба от реализации картельных соглашений между МП «ДЕЗ ЖКУ» и ООО «ДОБРЫЙ ГОРОД», а также получение дохода МП «ДЕЗ ЖКУ» и ООО «ДОБРЫЙ ГОРОД» Комиссией не рассматривался.

В соответствии со статьей 22 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами, выявляет нарушение антимонопольного законодательства, принимает меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекает к ответственности за такие нарушения.

Исходя из изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи

39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать МП «ДЕЗ ЖКУ» и ООО «ДОБРЫЙ ГОРОД» нарушившими пункт 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции в части заключения устного картельного соглашения, реализация которого привела к созданию препятствий доступу на рынок по обслуживанию инженерных систем МКД другим хозяйствующим субъектам.

2. В соответствии со статьей 50 Закона о защите конкуренции выдать МП «ДЕЗ ЖКУ» и ООО «ДОБРЫЙ ГОРОД» Предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, установленного пунктом 1 резолютивной части настоящего Решения.

3. Материалы дела № 05-15/05-18 о нарушении антимонопольного законодательства передать должностному лицу Московского областного
УФАС России для возбуждения дел об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии «___»

Члены Комиссии: «___»

«___»

«___»

(499) 755-23-23, доб. 050-239