

РЕШЕНИЕ

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 17 сентября 2014 года.

В полном объеме решение изготовлено 26 сентября 2014 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия) в составе:

Председатель
Комиссии: <...> – заместитель руководителя Челябинского УФАС России;

Члены
Комиссии: <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля естественных монополий, ЖКХ и транспорта Челябинского УФАС России,
<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля естественных монополий, ЖКХ и транспорта Челябинского УФАС России,

в присутствии представителей ООО «Златоустовский «Водоканал» по доверенности, рассмотрев дело № 26-03/14 по признакам нарушения ООО «Златоустовский «Водоканал» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Приказом Челябинского УФАС России от **04.02.2014 № 13** проведена плановая выездная проверка в отношении ООО «Златоустовский «Водоканал».

Задачей настоящей проверки являлась реализация ежегодного плана проведения проверок в целях контроля за соблюдением ООО «Златоустовский

«Водоканал» требований, установленных, в том числе статьей 17 Закон о защите конкуренции.

В ходе проведения проверки у ООО «Златоустовский «Водоканал» по данному вопросу была запрошена следующая информация:

- положение о закупках товаров, утвержденное в соответствии Федеральным закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;

- перечень проводимых закупок товаров в соответствии с положением ООО «Златоустовский «Водоканал» о закупке товаров в период с 01.01.2012 по дату проведения проверки.

По результатам проведенной проверки составлен акт от 20 мая 2014 года.

В соответствии с актом проверки от 20 мая 2014 года № 1 в действиях ООО «Златоустовский «Водоканал» выявлены признаки нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Приказом руководителя Челябинского УФАС России от 17.07.2014 № 146 возбуждено дело № 26-04/14 по признакам нарушения ООО «Златоустовский «Водоканал» части 1 статьи 17 Закон о защите конкуренции.

В письменных пояснениях, представленных в ходе рассмотрения дела, ООО «Златоустовский «Водоканал» указало, что основания проведения закупок способом «у единственного поставщика» соответствуют положениям Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Все закупки, проведенные ООО «Златоустовский «Водоканал» с 01.01.2012 по 01.08.2014, проведены у единственного поставщика.

В настоящее время в организации ведется работа по внесению изменений в Положение о закупках.

Изучив материалы дела, Комиссия пришла к выводу о нарушении ООО «Златоустовский «Водоканал» части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции по следующим основаниям.

1. В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» государственными корпорациями, государственными компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, **водоснабжения, водоотведения**, очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов осуществляется

закупка товаров, работ, услуг в соответствии с основными требованиями к закупке товаров, работ, услуг, установленным настоящим Федеральным законом.

Таким образом, ООО «Златоустовский «Водоканал» обязано осуществлять закупку товаров, работ, услуг в соответствии с основными требованиями к закупке товаров, работ, услуг, установленными Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

2. В соответствии с пунктом 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» решением совета директоров (протокол заседания от 31.01.2012 № 1-2012) ООО «Златоустовский «Водоканал» утвердило «Положение о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд ООО Златоустовский «Водоканал» (далее - Положение о закупке).

В соответствии с частью 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность 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.

В соответствии с п. 7.4. Положения ООО «Златоустовский «Водоканал» закупка у

единственного поставщика продукции осуществляется в следующих случаях:

а) если стоимость закупаемых товаров, работ, услуг не превышает 30 000 000 (тридцать миллионов) рублей (без налога на добавленную стоимость);

б) вследствие чрезвычайных обстоятельств возникла срочная необходимость в определенной продукции, в связи с чем, применение иных процедур неприемлемо. При чрезвычайных обстоятельствах закупка продукции у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) производится с учетом того, что объем закупаемой продукции должен быть не более достаточного для предотвращения чрезвычайной ситуации или ликвидации ее последствий и, при необходимости, пополнения установленных норм аварийного запаса продукции;

в) продукция может быть получена только от единственного поставщика и отсутствует ее равноценная замена, а именно:

- продукция производится по уникальной технологии, либо обладает уникальными свойствами, что подтверждено соответствующими документами;

- поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг относится к сфере деятельности субъектов естественных монополий в соответствии с Федеральным законом «О естественных монополиях»;

- поставщик, является единственным официальным дилером продукции в Федеральном округе;

- поставщик или его единственный дилер осуществляет гарантийное и текущее обслуживание товара (работ), поставленных ранее и наличие иного поставщика невозможно по условиям гарантии.

*В случае заключения крупной сделки, которая не является сделкой, совершаемой в процессе обычной хозяйственной деятельности Заказчика согласно Уставу Общества, сделка должна быть одобрена в установленном законом и Уставом Общества порядке.

г) проводятся дополнительные закупки, когда по соображениям стандартизации, унификации, а также для обеспечения совместимости или преемственности (для работ, услуг) с ранее приобретенной продукцией новые закупки должны быть сделаны только у того же поставщика. При принятии решения о закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) по данному основанию следует проверить, действительно ли смена поставщика вынудит Заказчика:

- при закупке товаров — приобретать их с иными техническими характеристиками, (что может привести к значительным техническим трудностям в работе и обслуживании);

- при закупке работ (либо услуг) — испытывать значительные трудности от смены поставщика, обладающего профессиональным опытом, необходимым для успешного оказания услуг (выполнения работ) данному заказчику;

д) при закупке дополнительных работ, услуг, не включенных в первоначальный проект (договор), но не отделяемых от основанного договора без значительных трудностей и необходимых ввиду непредвиденных обстоятельств.

Из указанного перечня видно, что в Положении о закупках к случаям закупки у единственного поставщика отнесены закупки, которые по своему характеру могут и должны быть проведены путем конкурентного отбора поставщика.

По мнению антимонопольного органа, основания, **указанные в подпунктах а, в** (за исключением случая, когда поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг относится к сфере деятельности субъектов естественных монополий в соответствии с Федеральным законом «О естественных монополиях»), **г, д пункта 7.4.1 Положения о закупках, не позволяют однозначно определить способ проводимой закупки, а также законность и правомерность его избрания.**

Кроме того, указанная в Положении о закупках стоимость закупки продукции у единственного поставщика, а также обширные формулировки оснований предоставляют заказчику осуществить любые закупки в форме закупки у единственного поставщика, что может повлечь за собой ущемление прав и интересов участников закупки, а также нарушают принципы, закрепленные в частях 1, 2 статьи 3 Закона о закупках.

Отмечаем, что выбор исполнителя услуг на основании проведенной процедуры торгов направлен прежде всего на целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

При этом, по мнению антимонопольного органа, при осуществлении субъектом, на которого распространяются требования закона о закупках, процедуры закупки необходимого ему конкретного (определенного) товара (работы, услуги), который может быть поставлен только одним хозяйствующим субъектом, проведение конкурсной процедуры не имеет смысла, так как отсутствует возможность участия иных юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчика и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции.

Таким образом, иные основания, не поименованные антимонопольным органом, обоснованно включены ООО «Златоустовский «Водоканал» в Положении о закупках в качестве оснований для проведения закупки у единственного поставщика.

Заключение ООО «Златоустовский «Водоканал» за период времени с 01.01.2012 по 01.08.2014 договоров только у единственного поставщика, отсутствие проведенных процедур торгов, размещение информации о проведенных закупках в единой информационной системе в сфере закупок является нарушением принципов, установленных в части 1 статьи 3 Закона о закупках, а именно: принципа информационной открытости закупки; принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; принципа целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; принципа отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки, а также части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со статьей 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), 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;
- 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.

В соответствии со статьей 4 Закона 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.

Признаки ограничения конкуренции - 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.

Согласно пункту 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает организатору торгов, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества (далее в настоящем пункте - торги), порядка заключения договоров по

результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

Руководствуясь статьей 17, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Златоустовский «Водоканал», выразившиеся в закреплении в Положении о закупках оснований проведения закупок в форме «закупка у единственного поставщика», несоответствующих принципам, изложенным в частях 1, 2 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», и поименованных в решении по делу, наущением части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции;

2. Выдать ООО «Златоустовский «Водоканал» предписание о приведении Положения о закупках в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».