

1.ООО РКЦ «Народные Кассы»

460051, Оренбургская область,
г. Бузулук, ул. Калинина, дом 40

2. МУП ЖКХ г. Бузулука

461051, Оренбургская область,
г. Бузулук, ул. 1 мая, дом 37.

3. АО «Система Город»

460000, г. Оренбург, ул. Кобозева,
д. 1А.

РЕШЕНИЕ

по делу № 056/01/17-650/2020

о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть оглашена 27 октября 2020 года

В полном объеме изготовлено 10 ноября 2020 года
Оренбург

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению дела № 056/01/17-650/2020 в составе:

Председатель Комиссии – – заместитель руководителя Управления,

Члены Комиссии:

.... – начальник отдела контроля финансовых рынков, информации и анализа,

..... – ведущий специалист- эксперт отдела контроля финансовых рынков, информации и анализа

..... – специалист-эксперт отдела контроля финансовых рынков, информации и анализа (далее - Комиссия),

в присутствии на заседании Комиссии представителей заявителя: - ООО РКЦ «Народные кассы»: директора (приказ), (представитель по доверенности).

в отсутствие лиц, участвующих в деле:

- представителей ответчика – МУП ЖКХ г. Бузулука (уведомленных надлежащим образом);

-представителей заинтересованного лица – АО «Система Город» (уведомленных надлежащим образом);

руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также — Закон о защите конкуренции),

рассмотрев дело № 056/01/17-650/2020 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного в отношении муниципального унитарного предприятия жилищно-коммунального хозяйства г. Бузулука (ИНН 5603006523, ОГРН 1025600576858 ,461040, Оренбургская область, город Бузулук, 1 Мая улица, дом 37) по признакам нарушения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, выраженных в заключении договора с АО «Система «Город» по правилам закупки у единственного поставщика, без проведения конкурентных процедур,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (Оренбургское УФАС России) поступили материалы по заявлениям ООО РКЦ «Народные кассы» (вх. № 816 от 05.02.2020, вх. №7537 от 03.02.2020 г., вх. №1303 от 19.02.2020 г.) ИНН 5603045410, расположенного по адресу: Оренбургская область, г. Бузулук, ул. Калинина д.40, на действия МУП ЖКХ г. Бузулука при проведении закупки на оказание услуг по начислению и учету платы абонентам МУП ЖКХ г. Бузулука за поставку тепловой энергии и нужд ГВС.

Приказом № 47 от 06.05.2020 г. Оренбургским УФАС России возбуждено дело

по признакам нарушения муниципальным унитарным предприятием жилищно-коммунального хозяйства г. Бузулука части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением о назначении дела № 056/01/17-650/2020 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению (исх.№4638 от 13.05.2020 года) дело назначено на 10.06.2020 на 11 часов 30 минут. Определениями об отложении рассмотрения дела дело № 056/01/17-650/2020 неоднократно откладывалось на основании ч.1 ст.47 Закона о защите конкуренции, срок рассмотрения дела был продлен до 13.11.2020 г., к участию в рассмотрении дела привлечены заинтересованные лица, приказами состав Комиссии по рассмотрению дела 056/01/17-650/2020 изменялся.

В ходе рассмотрения дела № 056/01/17-650/2020 Комиссией Оренбургского УФАС России установлено следующее.

12.12.2018 г. по результатам закупочной процедуры (№ изв. 0553600000118000034) между муниципальным унитарным предприятием жилищно-коммунального хозяйства г. Бузулука и ООО РКЦ «Народные кассы» заключен агентский договор № 295 на оказание услуг по начислению и учету платы абонентам МУП ЖКХ г. Бузулука за поставку тепловой энергии и нужд ГВС.

Согласно пункту 9.1 договор вступает в силу с «01» января 2019г. и действует по «31» декабря 2019 года.

Однако, 21.10.2019 г. данный договор был расторгнут на основании соглашения о расторжение агентского договора № 295 от 12.12.2018 г.

После чего, МУП ЖКХ г. Бузулука в связи с необходимостью бесперебойной работы заключены агентские договора № К-845 от 14.11.2019 г. , № К-845 от 16.12.2019 г. на оказание аналогичных услуг с АО «Система «Город», срок действия каждого из которых в соответствии с п.7.1 составляет один месяц.

31.01.2020 г. на официальном сайте Российской Федерации в сети интернет для размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (<http://zakupki.gov.ru>) было опубликовано извещение № 32008829967 о проведении закупки у единственного поставщика на оказание услуг по начислению и учету платы абонентам МУП ЖКХ г. Бузулука за поставку тепловой энергии и нужд ГВС.

Начальная максимальная цена контракта по закупке составляет 14 924 120,00 рублей.

По результатам закупки у единственного поставщика между МУП ЖКХ г. Бузулука и АО «Система «Город» заключен агентский договор на оказание услуг по начислению и учету платы абонентам МУП ЖКХ г. Бузулука за

поставку тепловой энергии и нужд ГВС. Срок действия данного договора составляет 36 месяцев.

При проведении закупки заказчик руководствовался положениями Федерального закона Российской Федерации от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с частью 1 и 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее -Закон о закупках), при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принятыми правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее-положение о закупке). Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно содержать требование 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.

На момент заключения указанных выше договоров действовало Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд муниципального унитарного предприятия жилищно-коммунального хозяйства г. Бузулука, утвержденное приказом директора МУП ЖКХ г. Бузулука в лице (№ 277/П от 01.11.2019 г.)

Согласно пункту 6.7. Положения о закупках – Закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) осуществляется в случаях и порядке, предусмотренных настоящим Положением.

Раздел 43.1 Положения о закупке устанавливает случаи осуществления закупки у единственного поставщика.

В соответствии с обоснованием размещения заказа на право бессрочного использования Программного комплекса «Центр Начисления» у единственного поставщика с ноября 2019 года для целей выполнения текущей деятельности МУП ЖКХ г. Бузулука используется Программный комплекс «Центр начисления» (далее-ПК ЦН) на основании агентского договора № К-845 от 16.12.2019 г. на оказание комплекса услуг. Разработчиком и правообладателем ПК ЦН является АО «Система «Город».

С целью осуществления дальнейшей непрерывной, бесперебойной работы с данным программным комплексом МУП ЖКХ г. Бузулука была проведена закупка у единственного поставщика на основании п. 3,4,8 раздела 43 Положения о закупке товаров, работ, услуг:

- при проведении дополнительной закупки товаров, которые необходимы для обслуживания, ремонта и (или) обеспечения бесперебойной работы ранее приобретенных товаров, а также товаров, работ, услуг, которые связаны с обслуживанием и сопровождением ранее закупленных товаров;

- при продлении ранее заключенного договора в порядке, установленном настоящим Положением, если такая возможность изначально предусматривалась в договоре, либо целесообразно продолжение сотрудничества с данным поставщиком, подрядчиком, исполнителем;

- при осуществлении закупки на приобретение исключительного права либо на предоставление права использования в отношении объекта исключительных прав для нужд Заказчика, обусловленных производственной необходимостью, в случае, если единственному поставщику (исполнителю, подрядчику) принадлежит исключительное право на такие объекты авторских прав или право использования таких объектов авторских прав, предоставленное на основании лицензионного договора с правом предоставления sublicензии.

Вместе с тем, в материалы дела МУП ЖКХ г. Бузулука не представлено обоснование необходимости использования исключительно программного обеспечения, предоставляемого АО «Система «Город».

Кроме того, целесообразности в заключении договора сроком на 3 года с АО «Система «Город» Комиссией Оренбургского УФАС России без проведения конкурентных процедур не установлено, пояснений по существу данного вопроса МУП ЖКХ г. Бузулука в материалы дела не представлено.

Потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им требований к поставляемому товару, выполняемой работе, оказываемой услуге, что вытекает из требований Закона о закупках. 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.

В ходе рассмотрения дела антимонопольным органом выявлено, что ранее по рассматриваемому предмету договора МУП ЖКХ г. Бузулука проводилась конкурентная закупки, договор с победителем заключался на срок не более одного года (изв. № 0553600000118000034).

Также Комиссией установлено, что в пункте 2 раздела 43.1 Положения о закупке МУП ЖКХ г. Бузулука указано, что начальная (максимальная) цена контракта по закупке у единственного поставщика не должна превышать 600 000 тысяч рублей.

Следовательно, Положение о закупках МУП ЖКХ г. Бузулука не предусматривает случай заключения договора с единственным поставщиком на сумму более 600 000 тысяч рублей, без осуществления конкурентных способов закупки.

Вместе с тем, сумма агентского договора № К-845 от 03.03.2020 года, заключенного между МУП ЖКХ г. Бузулука и АО «Система «Город» на

основании закупки у единственного поставщика составляет 14 924 120,00 рублей, что противоречит п.2 Раздела 43.1 Положения о закупке.

Комиссией установлено, что ранее АО «Система «Город» не принимало участие в конкурентных закупках, проводимых МУП ЖКХ г. Бузулука.

В силу ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон 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.

Часть 5 ст. 17 Закона о защите конкуренции устанавливает, что положения части 1 настоящей статьи распространяются, в том числе, на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом о закупках.

Статья 4 Закона о защите конкуренции определяет конкуренцию как 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 приведены в п. 17 ст. 4 Закона о защите 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.

Таким образом, МУП ЖКХ г. Бузулука в качестве заказчика обязано соблюдать принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, при проведении закупочных процедур обществу запрещено осуществлять действия, которые приводят или могут привести к

недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В результате заключения договора с АО «Система Город» - единственным поставщиком, данному хозяйствующему субъекту получен доступ к выполнению работ сроком на три года по максимально возможной цене, без участия в какой - либо конкурентной борьбе, без подачи предложений о снижении цены договора, тем самым было поставлено в преимущественное положение в сравнении с иными хозяйствующими субъектами, осуществляющими аналогичную деятельность.

В соответствии с частью 5.1. статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «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 товарном рынке, рассматриваемого в рамках дела о нарушении антимонопольного законодательства № 056/01/17-650/2020 (приобщен к материалам дела).

Комиссией установлено, что рынок по начислению и учету платы абонентам за поставку тепловой энергии и нужд ГВС является конкурентным.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные участники, желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо право ведения деятельности на нем.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению дела № 056/01/17-650/2020, руководствуясь статьей 17, статьей 23, частями 1 - 3 статьи 41, статьей 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» приходит к выводу, что рассматриваемые действия МУП ЖКХ г. Бузулука при организации и проведении закупки у единственного поставщика, по результатам которой заключен договор с АО «Система Город», образуют состав нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

02.10.2020 г., установив фактические обстоятельства дела (в полном объеме заключение изготовлено 09.10.2020г.), руководствуясь ст. 48.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией Оренбургского УФАС России принято заключение об обстоятельствах по настоящему делу (исх. № 9750). Копии заключения об обстоятельствах дела направлены всем лицам, участвующим

В деле.

23.10.2020 г. (вх. антимонопольного органа № 10138) ООО РКЦ «Народные кассы» предоставило пояснения, согласно которым соглашается с выводами Комиссии, изложенными в заключение об обстоятельствах дела.

АО «Система Город» (вх. № 9903 от 16.10.2020 г.) и МУП ЖКХ г. Бузулука (исх. № 9914 от 16.10.2020г.) в своих пояснениях выразили несогласие с вменяемым МУП ЖКХ г. Бузулука нарушением.

Правонарушение установлено антимонопольным органом на основании совокупности доказательств.

В соответствии со ст. 48 Закона о защите конкуренции оснований для прекращения рассмотрения настоящего дела нет.

В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с ч. 1 ст. 50 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает ответчику предписание, которое, в силу п. 5 ч. 1 ст.49 Закона о защите конкуренции, направлено на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Из содержания данных норм следует, что антимонопольный орган самостоятельно определяет меры, которые необходимо применить для прекращения нарушений антимонопольного законодательства.

Применяя данные правовые нормы в совокупности, Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости в выдаче обязательного для исполнения предписания в связи с исполнением договорных обязательств на момент оглашения резолютивной части в полном объеме.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1 - 3 ст. 41, ч.1 ст. 49 Закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать муниципальное унитарное предприятие жилищно-коммунального хозяйства г. Бузулука (ИНН 5603006523, ОГРН 1025600576858 ,461040, Оренбургская область, город Бузулук, 1 Мая улица, дом 37) нарушившим требования п. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которое привело к созданию другим хозяйствующим субъектам препятствий к доступу на товарный рынок.
2. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

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:

....

.....

.....