

## РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения

г. Чита

объявлена 29 ноября 2021 года,

решение в полном объеме

изготовлено 08 декабря 2021 года

Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению дела № 075/01/17-130/2021 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Олерон+» (ИНН <...>) по признакам нарушения пунктов 1,2,3,4 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в отношении ООО «Автолидер» (ИНН <...>), ООО «Экопром» (ИНН <...>) по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

Председатель Комиссии – <...>

Члены Комиссии:

<...>,

при участии:

<...> представителя ООО «Олерон+» (доверенность <...>г.),

### **УСТАНОВИЛА:**

Прокуратурой края проводилась проверка по обращению редактора общественно-политической газеты «Борзинская газета» <...> о проверке законности установления тарифа на услуги регионального оператора в сфере обращения с отходами ООО «Олерон+» для физических лиц.

В адрес Забайкальского УФАС России (далее-Управление) направлена информация о проводимых ООО «Олерон+» (далее - заказчик) закупках на право заключения договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Забайкальского края (электронные аукционы №№400700002018000001, 400700002018000003, 400700002018000004, 400700002018000005, 400700002018000006, 400700002018000007, 400700002018000009 - далее закупки).

Определением от 15.03.2021 Забайкальским УФАС России к рассмотрению назначено дело №075/01/17-130/2021, возбужденное в отношении ООО «Олерон+» (ИНН <...>), ООО «Автолидер» (ИНН <...>), ООО «Экопром» (ИНН <...>) по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 13.04.2021, рассмотрение дела было отложено на 20.05.2021.

Определением от 20.05.2021 рассмотрение дела было отложено на 07.06.2021.

Определением от 07.06.2021 рассмотрение дела было отложено на 26.08.2021.

Определением от 02.09.2021 (после перерыва от 26.08.2021) рассмотрение дела было отложено на 22.09.2021.

Определением от 22.09.2021 рассмотрение дела было отложено на 14.10.2021.

Определением от 14.10.2021 рассмотрение дела было отложено на 02.11.2021.

Определением от 25.10.2021 изменена дата и время рассмотрения дела на 10.11.2021.

Определением от 10.11.2021 Комиссией принято решение об отложении рассмотрения дела в связи с необходимостью вынесения заключения об обстоятельствах дела.

**В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции стороны по делу возражений на заключение об обстоятельствах дела не представили.**

Проанализировав, в пределах полномочий Забайкальского УФАС России, сведения и документы, размещенные заказчиком в ЕИС по названным закупкам, а также информацию, представленную Региональной службой по тарифам и ценообразованию Забайкальского края, Управлением установлено.

ООО «Олерон+» является заказчиком, осуществившим в 2018 году закупки услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Забайкальского края. Названные закупки осуществлялись в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закона о контрактной системе) с учетом особенностей, предусмотренных Постановлением Правительства Российской Федерации от 03.11.2016 №1133 «Об утверждении Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора».

В нарушение части 3 статьи 64, части 6 статьи 31 Закона о контрактной системе в разделе 10.2 документации о закупках установлено излишнее требование о предоставлении в составе второй части заявки «Копии документов, подтверждающих оснащенность мусоровозов, с помощью которых участник собирается транспортировать твердые коммунальные отходы, аппаратурой спутниковой навигации (согласно требований п.27 Постановления Правительства РФ от 12.11.2016 г. №1156)».

В соответствии с разделом 17 информационной карты документации о закупке, пункту 3.1 проекта договора, договор заключается на срок 1 (один) календарный год с момента начала осуществления деятельности Регионального оператора (даты начала обращения с твердыми коммунальными отходами/даты начала оказания коммунальной услуги по обращению с ТКО). Установление срока действия контракта таким образом лишает участника закупки представить банковскую гарантию в качестве обеспечения исполнения контракта, что не соответствует требованиям части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе (в редакции на 07.08.2018 «срок действия банковской гарантии должен превышать

срок действия контракта не менее чем на один месяц»).

В нарушение части 3 статьи 103 Закона о контрактной системе заказчиком в реестре контрактов не размещены сведения о заключении контрактов по результатам закупок.

Сведения, указанные в приложении №2 «Расходы регионального оператора на оплату услуг по транспортированию ТКО, стоимость которых определена по результатам проведения торгов», оценить не представляется возможным ввиду отсутствия у Забайкальского УФАС России полномочий по контролю в сфере тарифного регулирования.

По результатам проверок установлены нарушения части 3 статьи 64, части 6 статьи 31, части 3 статьи 103 Закона о контрактной системе.

Дополнительно Комиссией установлено следующее. На участие во всех аукционах поступило по 1 заявке. По результатам электронных аукционов №№400700002018000001 400700002018000003, 400700002018000006, 400700002018000007 ООО «Олерон+» заключены договоры с единственным участником - ООО «Автолидер».

Установлено, что Я<...> (ИНН <...>) является одним из учредителей ООО «Олерон+» (с 26.02.2018) и ООО «Автолидер» (с 15.06.2014).

По результатам электронных аукционов №№400700002018000004 400700002018000005, 400700002018000009 контракты заключены с единственным участником - ООО «Экопром».

Учредителем ООО «Экопром» является ООО «Мехуборка групп» (ИНН <...>), генеральный директор С<...>, является учредителем ООО УК «Мехуборка» (ИНН <...>). На момент проведения торгов ООО УК «Мехуборка» входило в состав учредителей ООО «Олерон+».

По данным «Seldon Basis» совладельцами ООО «Олерон+» являются: физическое лицо с 26.02.2018 Я<...> (ИНН <...>4), с 09.01.2020 ООО «Забдорстрой» (директором и совладельцем с 25.10.2010 является Я<...>, а также <...> совладелец с 25.10.2010 и <...>. с 08.02.2016), с 26.02.2018 ООО «Служба Сервиса» (совладелец Я<...> с 28.03.2018).

Совладельцы ООО «Автолидер» <...> (ИНН <...>) и <...> (ИНН <...>). Вышеуказанные данные также подтверждаются выписками из единого государственного реестра юридических лиц и ответом, представленным налоговым органом в письме №2.9-43/0069дсп от 14.01.2021 на запрос Управления.

В закупках №№ 400700002018000001 400700002018000003, 400700002018000006, 400700002018000007, проведенных в 2018г. единственным участником являлось ООО «Автолидер».

Согласно пункту 8.2. **Документации электронного аукциона на право заключения договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории забайкальского края** к участию в электронном аукционе в соответствии со статьей 31 Федерального закона №44-ФЗ «О контрактной системе»

допускаются участники, соответствующие следующим требованиям:

- наличие лицензии на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности, предусматривающей следующие виды работ (услуг) выполняемых (оказываемых) в составе лицензируемого вида деятельности - транспортирование отходов 1-4 класса опасности - в отношении следующих видов отходов: 7 30 000 00 00 0 - отходы коммунальные, подобные коммунальным на производстве, отходы при предоставлении услуг населению (код отхода указан в соответствии с Федеральным классификационным каталогом отходов (утв. Приказом Росприроднадзора от 22.05.2017 № 242);

- непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

- неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;

- отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;

- отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные статьями 289, 290, 291, 291.1 Уголовного кодекса Российской Федерации (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

- участник закупки - юридическое лицо, которое в течение двух лет до момента

подачи заявки на участие в закупке не было привлечено к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 19.28 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях;

- отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества;

- участник закупки не является офшорной компанией;

- отсутствие у участника закупки ограничений для участия в закупках, установленных законодательством Российской Федерации;

- отсутствие в предусмотренном Федеральным законом №44-ФЗ «О контрактной системе» реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки – юридического лица.

По результатам электронных аукционов в 2018г. №№400700002018000004 400700002018000005, 400700002018000009 контракты заключены с единственным участником - ООО «Экопром».

Однако, в декабре 2019 договоры с ООО «Экопром» расторгнуты по соглашению сторон, лоты по проведенным закупкам переданы ООО «Автолидер», при этом с понижением цены договоров.

1. Соглашение от 30.12.2019 о расторжении договора от 14 сентября 2018г. № 0400700002018000004, в связи с изменением существенных для исполнения Договора обстоятельств принятия новой Территориальной схемы обращения с отходами, в том числе твёрдыми коммунальными.
2. Соглашение от 27.12.2019 о расторжении договора от 14 сентября 2018г. № 0400700002018000005, в связи с изменением существенных для исполнения Договора обстоятельств принятия новой Территориальной схемы обращения с отходами, в том числе твёрдыми коммунальными.

3. Соглашение от 27.12.2019 о расторжении договора от 14 сентября 2018г. № 0400700002018000009, без указания причины расторжения.

**Комиссия Забайкальского УФАС России считает необходимым отметить следующее.**

Согласно части 2 статьи 8 Закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе **приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.**

В соответствии с пунктом 2 части 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: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) при проведении торгов 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.

Таким образом, законодатель объединил в одну диспозитарно-запретительную норму координацию организатором (заказчиком) торгов действий участников

торгов, заключение антиконкурентных соглашений между организатором (заказчиком) торгов и участником таких торгов.

Дополнительно раскрывает указанную квалификацию и правовая позиция Верховного Суда РФ, сформулированная в пункте 40 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 года № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» пунктами 1, 2 и 4 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлены запреты на осуществление организатором обязательных процедур, конкурентных закупок или заказчиком действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, включая запреты на координацию деятельности участников, создание преимущественных условий участия для отдельных ее участников (в том числе посредством открытия доступа к информации), нарушение порядка определения победителя.

По смыслу указанных норм **не допускаются к участию в обязательных процедурах, конкурентных закупках организатор, заказчик, работники организатора или заказчика, а также иные лица, которым организатор или заказчик имеют фактическую возможность давать обязательные для исполнения указания** или иным образом определять их действия.

Осуществление фактического контроля возможно вне зависимости от наличия (отсутствия) формально-юридических признаков связанности (например, через родство или свойство с лицами, входящими в состав органов управления участника, **прямое или опосредованное участие в капитале либо в управлении**).

При установлении такого контроля необходимо проверить, насколько значительным было влияние связанного с ним лица на принятие решений, касающихся участия в обязательной процедуре, конкурентной закупке.

В соответствии с Разъяснениями № 3 Президиума ФАС России «Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе на торгах», утвержденных протоколом Президиума ФАС России от 17.02.2016 № 3, при доказывании антиконкурентных соглашений и согласованных действий могут использоваться прямые и косвенные доказательства.

Прямыми доказательствами наличия антиконкурентного соглашения могут быть письменные доказательства, содержащие волю лиц, направленную на достижение соглашения: непосредственно соглашения; договоры в письменной форме; протоколы совещаний (собраний); переписка участников соглашения, в том числе в электронном виде.

Факт заключения антиконкурентного соглашения может быть установлен как на основании прямых доказательств, так и совокупности косвенных доказательств.

Комиссией Забайкальского УФАС России установлено, что участниками ООО «Автолидер» и ООО «Экопром» при проведении торгов по закупкам в 2018 г. принято решение об одобрении крупных сделок.

Согласно пункту 8.3.15 Устава, утвержденного Протоколом № 2 от 23.12.2014г. общего собрания участников ООО «Автолидер», к исключительной компетенции

Общего собрания участников Общества относится: решение об одобрении сделок, в совершении которых имеется заинтересованность. Крупной сделкой является сделка (в том числе чает, кредит, залог, аренда, поручительство) или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения Обществом прямо либо косвенно имущества стоимость которого составляет двадцать пять и более процентов стоимости имущества Общества, определенной и в ведавшим данных бухгалтерской отчетности за последний отчетный период, предшествующий дню принятия решения о совершении таких сделок, если уставом общества не предусмотрен более высокий размер крупной сделки. Крупными сделками не признаются сделки, совершаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности Общества.

Крупная сделка, совершенная с нарушением требований, предусмотренных настоящим Уставом, может быть признана недействительной по иску Общества или его участника.

Решение по вопросу, предусмотренному пунктом 8.3.15 настоящего Устава, принимается большинством голосов участников Общества, **не заинтересованных в совершении сделки.**

Решение об одобрении крупной сделки **ООО «Автолидер» оформлено протоколом внеочередного общего собрания участников о 30.11.2017 и подписано <...>и Я<...>., имеющих прямое отношение к ООО «Олерон+», заинтересованных в данной сделке**, то есть, нарушая положения Устава.

Учредителем ООО «Экопром» является ООО «Мехуборка групп» (ИНН <...>5) генеральный директор <...>. ООО «Мехуборка групп» является дочерней организацией ООО «УК Мехуборка». ООО «Мехуборка групп» входило в состав учредителей ООО «УК Мехуборка» с 20.07.2015г. ООО «УК Мехуборка» входило в состав учредителей ООО «Олерон+» с 26.02.2018 по 19.10.2020.

Серебрянников Павел Борисович с 09.07.2014 по 22.01.2020 является бывшим руководителем и учредителем ООО «Олерон+».

Статьей 4 Закона РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» установлено, что **аффилированные лица** - физические и юридические лица, способные оказывать влияние на деятельность юридических и (или) физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность; аффилированными лицами юридического лица являются: член его Совета директоров (наблюдательного совета) или иного коллегиального органа управления, член его коллегиального исполнительного органа, а также лицо, осуществляющее полномочия его единоличного исполнительного органа.

Согласно пункту 8.3.14 Устава, утвержденного Решением №5-1/2021 единственного участника ООО «Экопром» от 22.07.2021 к исключительной компетенции общего собрания участников Общества относится принятие решений об одобрении сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, или **оказания либо выполнения услуг, стоимость которых составляет от 1 000 000 (одного миллиона) рублей и выше.**



Решением № 3 общего собрания участников ООО «Экопром» от 15.02.2018г. принято одобрить совершение крупных сделок от имени ООО «Экопром», заключаемых в рамках открытых аукционов в электронной форме, конкурсных отборов, запросов котировок.

Пунктом 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 года 135-ФЗ «О защите конкуренции» определено, что конкуренция - это 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.

В соответствии со статьей 6 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

В соответствии с частью 2 статьи 8 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Федеральным законом от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» установлен запрет на проведение переговоров с участником закупки. В соответствии с частью 1 статьи 46 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» проведение переговоров заказчиком, членами комиссий по осуществлению закупок с участником закупки в отношении заявок на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), окончательных предложений, в том числе в отношении заявки, окончательного предложения, поданных таким участником, не допускается до выявления победителя указанного определения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Согласно Постановлению Правительства РФ от 03.11.2016г. № 1133 «Об утверждении Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора» (далее Правила) в пункте 4 раздела 3 указывается, что **торги проводятся в форме аукциона в электронной форме (далее - аукцион) в порядке, установленном Федеральным законом «О контрактной системе в сфере**

**закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»** (далее – Закон о контрактной системе, ФЗ-44), с учетом особенностей, предусмотренных настоящими Правилами.

Управлением, установлено, что по результатам проверки закупок №№400700002018000004, 400700002018000005, 400700002018000009 в 2018г. имеются нарушения части 3 статьи 64, части 6 статьи 31, части 3 статьи 103 Закона о контрактной системе.

Таким образом, ООО «Олерон+» и ООО «Автолидер» действовали в нарушение базовых норм законодательства о контрактной системе.

В соответствии со статьей 41.1 Закона о защите конкуренции, дело о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства - со дня окончания нарушения или его обнаружения.

По результатам проведения торгов договоры заключены в сентябре 2018, соответственно срок давности по результатам данных торгов на настоящий момент истек. Также ввиду того, что нормами статьи 17 Закона о защите конкуренции устанавливается факт нарушения именно организатором торгов и в данном случае интересы заказчика ООО «Олерон+» и участников торгов ООО «Автолидер», ООО «Экопром» фактически представляет одно лицо, то дело в отношении ООО «Экопром», ООО «Автолидер» подлежит прекращению.

**ООО «Олерон+» 08.11.2021 в адрес Управления представлены пояснения следующего содержания.**

В соответствии с Правилами проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора, утвержденных постановлением Правительства РФ 03 ноября 2016 года № 1133 (далее - Правила проведения торгов), ООО «Олерон+» в 2020г. провел 6 конкурентных закупок на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Забайкальского края.

На основании пункта 10 Правил проведения торгов **лоты №№ 1, 2, 3** проведены согласно требованиям Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», лоты **№№ 4, 5, 6** - Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Комиссией Управления установлен тот факт, что аналогичная ситуация как и в 2018г. сложилась при проведении в 2020 г. аукциона № 2100700004620000001 (лот № 1) участниками которого являлись ООО «Автолидер» и ООО «Трансвэй». По итогам проведения аукциона ООО «Олерон+» с победителем ООО «Автолидер» заключен договор № ТТКО-01-2021 от 05.10.2020.

По результатам запроса предложений №№32009638987, 32009638995 в

соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» с ООО «Автолидер» заключены договоры № ТТКО-06-2021 от 27.11.2020 лот № 6, договор №ТТКО-04-2021 от 27.11.2020 лот № 4.

Таким образом, заказчик ООО «Олерон+» допустил заявку участника ООО «Автолидер» к участию в аукционе. Решение об одобрении крупной ООО «Автолидер» оформлено протоколом внеочередного общего собрания участников от 30.09.2020 и подписано <...> и <...>.

### **Комиссия Забайкальского УФАС России приходит к следующим выводам.**

В соответствии с частью 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 ходе рассмотрения дела № 075/01/17-130/2021 подготовлен Аналитический отчет по результатам анализа состояния конкуренции на электронном аукционе № 2100700004620000001, состояния конкуренции на открытом запросе предложений № 32009638987 и № 32009638995.

Согласно пункту 10.10 Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» в ходе анализа состояния конкуренции определены временной интервал исследования, предмет торгов, определен состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах.

В ходе анализа установлено, что участниками электронного аукциона № 2100700004620000001 являлись ООО «Автолидер» (ИНН: <...>) и ООО «Трансвэй» (ИНН <...>). Хозяйствующие субъекты являются конкурентами на товарном рынке оказания услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Забайкальского края в границах, установленных Законом Забайкальского края от 18.12.2009 г. №316-ЗЗК «О границах муниципальных районов и городских округов Забайкальского края», представляющей Лот №1:

1. Городской округ «Город Петровск-Забайкальский»;
2. Муниципальный район «Петровск-Забайкальский район»;
3. Муниципальный район «Красночикойский район»;
4. Муниципальный район «Хилокский район»;
5. Муниципальный район «Улётовский район»;
6. ГО «ЗАТО «Поселок Горный».
7. Муниципальный район «Шилкинский район»;
8. Муниципальный район «Балейский район»;
9. Муниципальный район «Нерчинский район»;
10. Муниципальный район «Тунгокоченский район»;
11. Муниципальный район «Шелопугинский район».

Участниками закупки открытого запроса предложений № 32009638987 являлись ООО «Автолидер» (ИНН:<...>) и ИП <...>. Хозяйствующие субъекты являются конкурентами на товарном рынке оказания услуг по транспортированию твердых

коммунальных отходов на территории городской округ «Город Чита» Забайкальского края, представляющей Лот №4.

Участниками закупки открытый запрос предложений № 32009638995 являлись ООО «Автолидер» (ИНН:<...>) и ИП <...>. Хозяйствующие субъекты являются конкурентами на товарном рынке оказания услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Муниципального района «Город Краснокаменск и Краснокаменский район» Забайкальского края, представляющей Лот №6.

1. Организатор торгов ООО «Олерон+» осуществило координацию действий его участников, в частности с ООО «Автолидер» торгов в 2018, 2020гг. через совладельцев <...>., <...>., в 2018г. с ООО «Экопром» через ООО «УК Мехуборка», ООО «Мехуборка групп», а также заключение соглашений с указанными участниками этих торгов, при принятии **решений об одобрении крупных сделок, заключение договоров, которые могли привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для указанных участников.**

Таким образом, координация заказчиком действий участника торгов не только противоречит пункту 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», но и нормам Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

**Сумма дохода от участия в реализации соглашения с ООО «Автолидер» в 2020 году** составила –862 648 305,7 рублей

2. Создание ООО «Олерон+» участнику торгов, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, а также нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса предложений (пункт 2,3 части статьи 17 Закона о защите конкуренции).

Как установлено Управлением нарушение части 3 статьи 64, части 6 статьи 31 Закона о контрактной системе выразилось в установлении в разделе 10.2 документации о закупках излишнего требования о предоставлении в составе второй части заявки «копии документов», подтверждающих оснащённость мусоровозов, с помощью которых участник собирается транспортировать ТКО, аппаратурой спутниковой навигации

Кроме того данное нарушение выразилось в части признания заявок ООО «Автолидер» и ООО «Экопром» соответствующими требованиям документации, несмотря на наличие заинтересованности в результате аукционов, а также в установлении требования в документации являющегося излишним и в дальнейшем, в заключении договоров, как с единственными участниками аукционов.

Согласно ч. 5 Обзора судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о применении п. 9 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.09.2016) участник закупки должен соответствовать требованиям, предусмотренным Закона о контрактной системе, с момента подачи им заявки на участие в электронном аукционе и до момента

выявления победителя.

Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям указанного федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Соответственно, обеспечение конкурентной среды посредством соблюдения требования законодательства, об отсутствии между участниками закупки и заказчиком конфликта интересов, **необходимо соблюдать на всем протяжении организации и проведения торгов: с момента подачи участниками закупки заявок до момента выявления победителя.**

3. Участие организатора торгов ООО «Олерон+» и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах (пункт 4 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции).

В обзоре судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о применении пункта 9 части 1 статьи 31 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28 сентября 2016 года разъяснено, что если руководитель заказчика одновременно является представителем учредителя некоммерческой организации (участника закупки), это свидетельствует о наличии между заказчиком и участником закупки конфликта интересов (п.4).

Указанное основано на следующем. Частью 1 статьи 17 Закона № 135-ФЗ установлены запреты на осуществление организатором закупки или заказчиком действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе на координацию деятельности участников закупки, создание преимущественных условий участия в закупке для отдельных ее участников (в том числе путем открытия доступа к информации), нарушение порядка определения победителя закупки.

По смыслу указанных норм не допускаются к участию в аукционе лица, аффилированность которых сама по себе создает условия для конфликта интересов. Аналогичный запрет установлен частью 1 статьи 1, частью 2 статьи 8 Закона № 44-ФЗ. Из системного толкования указанных положений Закона № 44-ФЗ и Закона № 135-ФЗ следует, что **представление одним лицом, как заказчика, так и участника закупки, препятствует достижению указанных целей и может привести к нарушению равенства участников закупки, баланса интересов участников закупки и заказчика, а также к предоставлению необоснованных преференций одному из участников.**

В случае, когда руководитель заказчика является представителем учредителя организации (участника закупки), это свидетельствует о возникновении конфликта интересов и приводит к ограничению конкуренции **при проведении закупки, поскольку интересы заказчика и участника закупки фактически представляет**

**одно лицо** Указанный вывод также согласуется с судебной практикой (**Определение Верховного суда РФ от 23.04.2019г. № 302-ЭС19-4509**).

Учитывая факт аффилированности должностного лица заказчика аукциона и победителя данного аукциона, антимонопольный орган приходит к выводу о том, что в организации торгов фактически, со стороны участника аукциона (исполнителя договора) принимает участие совладелец организатора торгов, что прямо запрещено законом. Указанное также подтверждается тем, что в аукционную документацию участником представлены документы, в том числе, решение учредителя ООО «Автолидер» об одобрении крупной сделки от 30.09.2020 подписанное <...> и <...>.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании.

Согласно части 4 статьи 41 Закона о защите конкуренции на основании решения комиссия выдает предписание.

Ввиду исполнения обязательств по заключенным договорам с ООО «Автолидер», а также отсутствия обстоятельств возможных и подлежащих устранению в целях соблюдения антимонопольного законодательства, необходимость в выдаче предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, отсутствует.

На основании изложенного выше, Комиссия Забайкальского УФАС России, учитывая совокупность всех установленных фактов, приходит к выводу, что в действиях ООО «Олерон+» имеется нарушение пунктов 1,2,3,4 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, которые привели к недопущению, ограничению либо устранению конкуренции при проведении вышеуказанных торгов по закупке услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Забайкальского края.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 49, статьей 50 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать ООО «Олерон+» (ИНН <...>) нарушившим требования пунктов 1,2,3,4 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Дело в отношении ООО «Экопром» (ИНН <...>), ООО «Автолидер» (ИНН <...>) прекратить.
3. Предписание ООО «Олерон+» (ИНН <...>) об устранении допущенных нарушений законодательства не выдавать.
4. Передать материалы дела должностному лицу Забайкальского УФАС России для привлечения виновных лиц к административной ответственности.

В соответствии с нормами статьи 52 Федерального закона от 26.06.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения. Решение территориального антимонопольного органа может быть также обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>