

РЕШЕНИЕ по делу №057/01/17-71/2020

г. Орёл

Резолютивная часть решения оглашена 10.09.2020

В полном объеме решение изготовлено 15.09.2020

Комиссия Орловского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>; <...>, <...> (далее – Комиссия), рассмотрев дело № 057/01/17-71/2020 по признакам нарушения ООО «УК «Зеленая роща» (302026, г. Орел, Щепная площадь, д. 1, пом. 14) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии на заседании представителя ООО «УК «Зеленая роща» по доверенности <...>

УСТАНОВИЛА:

05.11.2019 в адрес Орловского УФАС России поступило обращение прокуратуры Орловской области (исх. № 7-29-2019/4249 от 29.10.2019) о необходимости проведения проверки исполнения законодательства о закупках и защите конкуренции при проведении региональным оператором по обращению с твердыми коммунальными отходами ООО «УК «Зеленая роща» закупки контейнеров для сбора твердых коммунальных отходов у единственного поставщика – ООО «ТоргКомс-Групп».

Письмом от 13.11.2019 исх. № 5461/02 у ООО «УК «Зеленая роща» были запрошены: пояснения (с изложением своей правовой позиции) по факту закупки контейнеров для сбора твердых коммунальных отходов (далее – ТКО) без проведения соответствующих конкурсных процедур и приложением соответствующих документов по осуществленной закупке; обоснование закупки контейнеров для сбора ТКО у единственного поставщика, с приложением протокола проведения закупки у единственного поставщика и экономического обоснования цены договора; переписку с ООО «ТоргКомс-Групп», относящуюся к закупке и поставке в 2019 году контейнеров для сбора ТКО с приложением копии договора на поставку контейнеров; сведения о размещении в Единой информационной системе в сфере закупок информации об осуществлении указанной закупки.

Письмом от 28.11.2019 ООО «УК «Зеленая роща» сообщило следующее.

Общество является региональным оператором по обращению с твердыми коммунальными отходами, юридическим лицом, осуществляющим закупочную деятельность в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 1 Федерального закона от 17.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ)

Согласно части 1 и 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также

принятыми в соответствии с ними утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупке, товаров, работ, услуг ООО «УК «Зеленая роща» утверждено Решением № 8 от 11.07.2018 единственного участника ООО «УК «Зеленая роща» - АО «Корпорация развития Орловской области» и регламентирует проведение Обществом соответствующих закупочных процедур.

Согласно пункту 90 Основ ценообразования в области обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 30 мая 2016 № 484 «О ценообразовании в области обращения с твердыми коммунальными отходами» расходы на приобретение контейнеров и бункеров и их содержание определяются в размере, не превышающем 1 процента необходимой валовой выручки регионального оператора на очередной период регулирования. Региональный оператор по обращению с ТКО является одним из субъектов, которые вправе осуществлять приобретение емкостей для сбора ТКО. С учетом того, что на территории Орловской области со стартом реформы обращения с отходами выявилось значительное количество населенных пунктов, где не реализован фактический сбор и вывоз ТКО в силу отсутствия оборудованных мест (площадок) накопления, а бюджетное финансирование не позволяет органам местного самоуправления в полном объеме реализовать полномочия по их оборудованию, ООО «УК «Зеленая роща» было принято решение о приобретении емкостей для сбора ТКО и установки во вновь оборудуемые места (площадки) накопления.

Согласно подпункту 39 раздела 7 Положения о закупке ООО «УК «Зеленая роща» закупка у единственного поставщика может быть осуществлена, если из предмета и обстоятельства закупки следует, что возможность заключения договора с другими поставщиками отсутствует.

02.09.2019 письмом № 64-з ООО «УК «Зеленая роща» запросило у потенциальных поставщиков коммерческие предложения на закупку емкостей для сбора ТКО.

С учетом условий закупки, а именно исходя из минимального срока поставки, возможности отсрочки платежа, на основании служебной записки начальника отдела закупок от 06.09.2019 ООО «УК «Зеленая роща» было принято решение о приобретении контейнеров и бункеров для обеспечения сбора и вывоза ТКО у жителей Орловской области посредством проведения закупки у единственного поставщика.

Приказом № 137 от 06.09.2019 исполняющего обязанности директора ООО «УК «Зеленая роща» внесены изменения и дополнения в план закупки товаров, работ, услуг на 2018-2019 гг. в части приобретения контейнеров и бункеров для сбора ТКО.

Протоколом от 06.09.2019 № 49/1 обоснования начальной (максимальной) цены закупочной комиссией определена начальная максимальная цена договора, которая составила 7 979 650 рублей.

Извещением № 31908279225 ООО «УК «Зеленая роща» объявило о закупке у единственного поставщика контейнеров и бункеров для сбора ТКО и КГО, разместило в ЕИС закупочную документацию, протокол обоснования начальной максимальной цены, проект договора.

16.09.2019 между ООО «УК «Зеленая роща» и ООО «ТоргКомс-Групп» был заключен договор № ЕП-2019-49 на поставку контейнеров и бункеров для сбора ТКО и КГО. По состоянию на 28.11.2019 договор сторонами исполнен.

ООО «УК «Зеленая роща» полагает, что действия Общества по заключению договора с единственным поставщиком соответствуют требованиям действующего законодательства.

С целью определения возможности проведения закупки № 31908279225 с применением конкурентных процедур, управлением были направлены запросы потенциальным поставщикам товаров, являющихся предметом проведенной закупки.

По результатам рассмотрения поступивших от хозяйствующих субъектов ответов, а также материалов, имеющихся в Орловском УФАС России, в действиях ООО «УК «Зеленая роща» при проведении закупки контейнеров и бункеров для сбора и вывоза ТКО и КГО без проведения конкурентных процедур (извещение № 31908279225) были усмотрены признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

06.02.2020 приказом № 9 в отношении ООО «УК «Зеленая роща» было возбуждено дело № 057/01/17-71/2020.

Определением от 06.02.2020 исх.№ 518/02 о назначении дела № 057/01/17-71/2020 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика привлечено ООО «Управляющая компания «Зеленая роща».

Определением от 06.02.2020 рассмотрение дела назначено на 04.03.2020.

Определением от 06.03.2020 № 1094/02 рассмотрение дела откладывалось до 02.04.2020 в связи с получением дополнительных объяснений и доказательств по делу.

Определениями от 27.03.2020 № 1447/02, от 24.04.2020 № 1935/02, от 09.06.2020 № 2731/02 рассмотрение дела откладывалось в связи с распространением новой коронавирусной инфекции COVID-19.

Кроме того, Определением от 08.05.2020 № 2088/02 срок рассмотрения дела № 057/01/17-71/2020 был продлен до 06.11.2020.

Определением Комиссии Орловского УФАС России исх. № 2731/02 от 09.06.2020, рассмотрение дела назначено на 29.06.2020.

29.06.2020 рассмотрение дела с участием представителя ООО «УК «Зеленая роща» по доверенности проводилось посредством видеоконференцсвязи. Ввиду необходимости получения уточненных сведений, касающихся проведенной закупки (извещение № 31908279225) с учетом имеющихся в материалах дела документов и сведений, представленных Управлением экономической безопасности и противодействия коррупции (УЭБ и ПК) УМВД России по Орловской области, рассмотрение дела было отложено на 04.08.2020.

Определением от 04.08.2020 (исх. № 3634/02 от 07.08.2020) рассмотрение дела отложено на 10.09.2020 в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела.

В рамках рассмотрения дела ответчику надлежало представить документы (сведения), необходимые для рассмотрения дела. Документы, предоставленные ответчиком во исполнение вышеуказанных определений, приобщены к материалам дела.

Копия Заключения об обстоятельствах дела в адрес ООО «УК «Зеленая роща» направлена письмом от 10.08.2020 № 3700/02.

При рассмотрении дела № 057/01/17-71/2020, с учетом представленных ООО «УК «Зеленая роща» возражений на Заключение об обстоятельствах дела, Комиссией установлено следующее.

С 1 января 2019 года в Орловской области начала действовать новая система обращения с твердыми коммунальными отходами.

На основании Соглашения от 24.08.2018 № 222-Д/18, заключенного с Департаментом строительства, топливно-энергетического комплекса, жилищно-коммунального хозяйства, транспорта и дорожного хозяйства Орловской области статус регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами (ТКО) на территории Орловской области присвоен ООО «УК «Зеленая роща» сроком на 10 лет.

ООО «УК «Зеленая роща» осуществляет закупочную деятельность, в том числе, в соответствии с Законом № 223-ФЗ, которым установлены общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Закон № 223-ФЗ не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках – документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

В соответствии с частью 3.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ конкурентные способы закупки осуществляются следующими способами:

1. путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в

- электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);
2. иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиями части 3 настоящей статьи.

Частью 3.2 статьи 3 Закона № 223-ФЗ установлено, что неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

ООО «УК «Зеленая роща» осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Положением о закупке, утвержденным 11.07.2018.

В пункте 1.1 Положения указано, что данное Положение разработано на основании Закона № 223-ФЗ с целью регламентации закупочной деятельности заказчика. При осуществлении закупок заказчик руководствуется Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, Законом № 223-ФЗ, Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и иными Федеральными законами и нормативными правовыми актами РФ, настоящим Положением.

Пунктом 1.3. Положения предусмотрены такие способы закупок как конкурентные способы закупки (конкурс, аукцион, запрос предложений, запрос котировок) и неконкурентные способы (закупка у единственного поставщика).

Согласно Положению закупка у единственного поставщика признается неконкурентной закупкой.

Для закупки контейнеров и бункеров для сбора и вывоза ТКО и КГО (извещение № 31908279225) ООО «УК «Зеленая роща» проведен запрос коммерческих предложений. По результатам отбора коммерческих предложений был заключен договор поставки с ООО «ТоргКомс-Групп» от 16.09.2019 № ЕП-2019-49.

Данный способ закупки не является запросом котировок, запросом предложений в соответствии с пунктами 4 и 5 Положения о закупке. Проведенный региональным оператором запрос коммерческих предложений не является конкурентной процедурой в понятии Закона № 223-ФЗ и Положения о закупке ООО «УК «Зеленая роща». Фактически поставщик выбран неконкурентным способом – у единственного поставщика.

В соответствии с Положением о закупке ООО «УК «Зеленая роща» (пункт 7.1) закупка у единственного поставщика может осуществляться в случае осуществления закупки на сумму не превышающую 100 000 рублей, а также в других случаях, в том числе при возникновении срочной потребности в закупаемых товарах, работах, услугах, когда применить другие способы закупки невозможно из-за отсутствия времени, необходимого для их проведения.

Решение о цене товаров, работ, услуг, закупаемых у единственного поставщика, принимает руководитель Заказчика или уполномоченное им лицо на основании письменного обоснования потребности в закупке у единственного поставщика.

Обоснование потребности в закупке у единственного поставщика разрабатывается структурным подразделением Заказчика, имеющим

потребность в товаре, работе, услуге. Такое обоснование должно содержать информацию о причинах заинтересованности в конкретном товаре, работе, услуге, о причинах необходимости приобрести его у конкретного (единственного) поставщика, а также экономическое обоснование цены договора.

В объяснениях представленных ООО «УК «Зеленая роща» основанием для проведения закупки № 31908279225 у единственного поставщика явилась срочная необходимость в закупке товаров, в связи с чем, применить конкурентные способы закупки невозможно из-за отсутствия времени для их проведения, но одновременно с этим ссылается на подпункт 39 пункта 7.1 Положения о закупке - отсутствие возможности заключения договора с другими поставщиками.

В соответствии с пунктом 1.3.6 Положения о закупке с целью обеспечения срочных, неотложных нужд Заказчика проводятся запрос предложений и запрос котировок. Закупка у единственного поставщика осуществляется только в случаях, установленных Положением о закупке, когда проведение иных процедур закупок невозможно или нецелесообразно (пункт 1.3.7 Положения о закупке).

Согласно подпункту 6 пункта 7.1 Положения о закупке заключение договора с единственным поставщиком может осуществляться в случае, если возникла срочная необходимость в закупаемых товарах (работах, услугах) и применить конкурентные способы закупки невозможно из-за отсутствия времени для их проведения только в следующих случаях:

- возникли чрезвычайные обстоятельства (авария, иная чрезвычайная ситуация природного или техногенного характера, обстоятельства непреодолимой силы);
- уполномоченный орган отменил результаты закупки, проведенной конкурентным способом (в ситуации, когда повторное проведение закупки конкурентным способом невозможно);
- расторгнут неисполненный договор и необходимо завершить его исполнение, но невозможно провести конкурентную процедуру закупки с учетом требуемых сроков исполнения.

В рассматриваемом случае ни одно из перечисленных условий не наступило.

Документов, подтверждающих необходимость проведения закупки у единственного поставщика, в связи с возникшей срочной необходимостью, ООО «УК «Зеленая роща» не представлено.

В рамках рассмотрения дела № 057/01/17-71/2020 в соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции подготовлен аналитический отчет по результатам анализа состояния конкуренции в объеме необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 10.10 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее – порядок), по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции анализ состояния конкуренции включает:

а) определение временного интервала исследования;

б) определение предмета торгов;

в) определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах.

По итогам анализа составляется краткое описание полученных результатов (краткий отчет/обзор).

Антимонопольным органом анализ состояния конкуренции был проведен. По результатам проведенного анализа установлено:

а) временной интервал исследования определен с 06.09.2019 (дата размещения извещения о закупке у единственного поставщика на официальном сайте Единой информационной системы <http://zakupki.gov.ru>) по 31.12.2019 (срок действия договора поставки);

б) согласно извещению о закупке № 31908279225 (способ закупки – закупка у единственного поставщика) предметом закупки является поставка контейнеров металлических и бункеров металлических для сбора и вывоза ТКО и КГО.

в) в состав хозяйствующих субъектов – участников закупки входил единственный претендент – ООО «ТоргКомс-Групп», т.е. конкуренция отсутствовала.

В 2019 году региональным оператором по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Орловской области - ООО «УК «Зеленая роща» проведено 4 закупки ёмкостей для сбора и вывоза ТКО:

- **№ 31907619247** (запрос предложений в электронной форме) на поставку контейнеров для сбора и вывоза ТКО (150 шт.), начальная (максимальная) цена 932 550 руб. Извещение размещено 07.03.2019. Срок поставки в три периода: с 10 апреля по 20 апреля 2019, с 10 мая по 20 мая 2019, с 10 июня по 20 июня 2019 (по 50 шт.). Оплата в течение 15 календарных дней с даты получения товара. На участие подано 2 заявки: ООО «Лед-Транс НН» и ООО «Стройсервис». Заявка ООО «Стройсервис» была отклонена как не соответствующая требованиям документации закупки. Договор заключен с ООО «Лед-Транс НН» на сумму 927 887 руб.

- **№ 31907807795** (запрос предложений) на поставку бункеров для сбора и вывоза ТКО (24 шт.) начальная (максимальная) цена 705 600 руб. Извещение размещено 23.04.2019. Срок поставки с 27 июня по 22 июля 2019. Оплата в течение 10 календарных дней с даты получения товара. На участие подано три заявки: ООО ПМК «Титан», ООО «Подольский завод «Бункер», ООО «Лед-Транс НН». Победителем признано ООО ПМК «Титан» с лучшим ценовым предложением 705 600 руб.

- **№ 31907812385** (запрос предложений) на поставку контейнеров для сбора и вывоза ТКО (300 шт.), начальная (максимальная) цена 1 865 100 руб. Извещение размещено 24.04.2019. Срок поставки в три периода: с 10 июня по 20 июня 2019, с 10 июля по 20 июля 2019, с 10 августа по 20 августа 2019 (по 100 шт.). Оплата в течение 30 календарных дней с даты получения товара. На участие подано четыре заявки: ООО ПМК «Титан», ООО «Подольский завод «Бункер», ООО «Вилси», ООО «Металл ком». Победителем признано ООО «Вилси», набравшее наивысший итоговый балл. Договор заключен на сумму 1 863 600 руб.

- № 31908279225 (закупка у единственного поставщика) на поставку контейнеров и бункеров для сбора и вывоза ТКО (контейнер метал. 0,8 м3 КЗ-0,8 НА в количестве 330 шт., контейнер метал. 1,1 м3 КЗ-1,1 НА в количестве 250 шт., бункер метал. 8,0 м3 БО-8,35 АС в количестве 48 шт.). Извещение размещено 06.09.2019. Срок поставки 3 рабочих дня. Оплата в течение 60 банковских дней с даты получения товара. Договор заключен с ООО «ТоргКомс-Групп».

По результатам закупок, проведенных конкурентным способом, договоры заключены с различными поставщиками, зарегистрированными на территории городов: Калуга, Нижний Новгород, а также расположенным в Ростовской области. Кроме того, в закупках принимали участие хозяйствующие субъекты, расположенные в Тульской, Московской областях.

Таким образом, говорить о том, что рассматриваемая закупаемая продукция имеется в наличии только у какого-либо конкретного поставщика или какой-либо конкретный поставщик обладает исключительными правами в отношении закупаемой продукции и не существует никакой разумной альтернативы или замены контейнеров и бункеров конкретного поставщика, отсутствует возможность заключения договора с другими поставщиками, материалами дела не подтверждено. Так как проведение закупочных процедур в форме закупки у конкретного единственного поставщика вынужденной мерой регионального оператора не является.

Кроме того, анализ проведенных ООО «УК «Зеленая роща» закупок показал, что закупаемый товар в меньших по количеству объемах поставлялся в более длительный срок (от одного до трех месяцев).

С целью определения возможности проведения закупки с применением конкурентных процедур были направлены запросы потенциальным поставщикам товаров, являющихся предметом закупки № 31908279225.

Так запросы направлялись в адрес следующих хозяйствующих субъектов: ООО «РГ-Экотек» <...>, ООО «Миртара» <...>, ООО «Подольский завод «Бункер» <...>), ООО «Вилси» <...>, ООО ПМК «Титан» <...>, ООО «ЦТО» <...>, ООО «Лед-Транс НН» <...>, ООО «К1» <...>.

На вопрос: «Смогла бы организация принять участие в процедуре закупки № 31908279225, если бы данная процедура проводилась конкурентным способом», пять из восьми опрошенных хозяйствующих субъектов дали положительный ответ. 50% опрошенных хозяйствующих субъектов смогли бы осуществить поставку контейнеров и бункеров в указанном объеме по цене ниже, предложенной ООО «ТоргКомс-Групп». При этом половина респондентов, полагают, что условие поставки в 3-дневный срок со дня подписания договора, такого большого количества емкостей для сбора и вывоза ТКО (580 контейнеров и 48 бункеров), ограничивает участие в данной закупке.

Таким образом, довод ООО «УК «Зеленая роща» о том, что условия закупки № 31908279225 не позволяют провести закупку у других поставщиков является несостоятельным и не свидетельствует о необходимости проведения у единственного поставщика. А установление 3-дневного срока поставки товара, со дня заключения договора, свидетельствует о предварительной договоренности Регионального оператора и поставщика, у которого данный товар уже был

изготовлен и находился в наличии на складе, до составления всех процессуальных документов (служебной записки о необходимости закупки контейнеров, направления запросов коммерческих предложений, приказа о внесении изменений в План закупок для нужд ООО «УК «Зеленая роща» и пр.) для проведения закупки емкостей для сбора и вывоза ТКО (извещение № 31908279225), что противоречит принципам справедливой конкуренции.

В рассматриваемый временной интервал исследования (период с 06.09.2019 по 31.12.2019) ООО «УК «Зеленая роща» при проведении закупки у единственного поставщика на поставку контейнеров металлических и бункеров металлических для сбора и вывоза ТКО и КГО совершило действия по созданию необоснованных препятствий для иных участников закупки, повлекшие за собой сокращение количества участников закупки, что подтверждается выбранным способом закупки, и является признаком ограничения конкуренции.

Довод ООО «УК «Зеленая роща», что применение других видов процедур закупки невозможно по причине отсутствия времени вследствие наличия острой необходимости в закупаемых товарах, подлежит отклонению в силу следующего.

Как следует из информации, изложенной в возражениях ООО «УК «Зеленая роща», представленных на Заключение об обстоятельствах дела, необходимость в замене емкостей для сбора отходов возникла с 05.06.2019, в связи с отказом ООО «УК «Зеленая роща» от исполнения договора на оказание услуг по транспортировке ТКО с ООО «Экотексिति». Таким образом, уже с этого момента ООО «УК «Зеленая роща» было известно о необходимости приобретения контейнеров для сбора отходов. Однако в период с апреля по сентябрь 2019 года закупочные процедуры по приобретению емкостей для сбора ТКО ООО «УК «Зеленая роща» не проводились. Комиссия полагает, что 3 месяца (с даты отказа от договора с ООО «Экотексिति» до даты проведения закупки емкостей для сбора и вывоза ТКО у единственного поставщика) – это достаточный срок для проведения закупки конкурентным способом.

Доказательств наличия надлежащих оснований для осуществления закупки у единственного поставщика ООО «УК «Зеленая роща» не представлено.

Поскольку спорная закупка осуществлена ООО «УК «Зеленая роща» у единственного поставщика без каких-либо обоснований, то это исключило возможность заинтересованных лиц претендовать на заключение соответствующего договора на равных условиях.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов (публичных процедур), подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие поставить товар, получить доступ к соответствующему товарному рынку либо право ведения деятельности на нем.

Получение права заключить договор изначально зависит от конкуренции на этапе доступа на рынок – соперничества за право заключения договора на поставку товара, поскольку дальнейшее осуществление деятельности хозяйствующего субъекта напрямую зависит от заключения договора.

Действия ООО «УК «Зеленая роща» по выбору способа закупки, проведение последним закупки у единственного поставщика, ограничили доступ потенциальных поставщиков к закупочной процедуре.

Частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений и иных закупок запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Конкуренция – 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. (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Признаки ограничения конкуренции – сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рос 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 (пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

В тех случаях, когда требуется проведение торгов (публичных процедур), подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие поставить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку.

Исходя из буквального толкования и смысла положений статьи 17 Закона о защите конкуренции запрещаются любые действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов. Перечень нарушений, перечисленный в указанной статье, не является исчерпывающим.

Согласно части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции положения части 1 настоящей статьи распространяются, в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом № 223-ФЗ.

При проведении закупочных процедур заказчик не должен игнорировать цели и

принципы Закона о защите конкуренции, направленные на эффективное использование ресурсов, на достижение публичности, открытости и прозрачности процедур приобретения товаров, работ и услуг, эффективности использования денежных средств и развитие добросовестной конкуренции, а также должен соблюдать требования статьи 17 Закона о защите конкуренции, запрещающей совершение любых действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов.

В пункте 9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного суда РФ 16.05.2018, разъяснено, что для целей экономической эффективности закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконкурентных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным причинам (например, ликвидация последствий чрезвычайных ситуаций, последствий непреодолимой силы). Кроме того, закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика возможна по результатам несостоявшейся конкурентной закупочной процедуры.

Таким образом, действия заказчика должны соответствовать целям, указанным в части 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции, при этом праву заказчика на своевременное и полное удовлетворение потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности корреспондирует обязанность по обеспечению возможности участия юридических и физических лиц в закупке на конкурентной основе, стимулированию такого участия, развитию добросовестной конкуренции, обеспечению гласности и прозрачности закупки, предотвращению коррупции и других злоупотреблений.

Комиссия Орловского УФАС России учитывая, что ООО «УК «Зеленая роща» обладало достаточным временем для проведения конкурентной процедуры по приобретению контейнеров и бункеров для сбора и вывоза ТКО, приходит к выводу о наличии в действиях ООО «УК «Зеленая роща» нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьёй 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «УК «Зеленая роща» (ИНН 5753062527, ОГРН 1155749005411) нарушившим часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в проведении закупки у единственного поставщика ООО «ТоргКомс-Групп» (извещение № 31908279225) на поставку емкостей для сбора и вывоза ТКО.
2. В связи с тем, что договор по указанной закупке заключен и исполнен в полном объеме, предписание не выдавать.
3. Передать материалы дела должностному лицу для принятия решения о возбуждении административного производства по ч.1 ст. 14.9 КоАП РФ.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.