

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела № 012/01/17-752/2022 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

26 декабря 2022 года
Йошкар-Ола

г.

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании приказа Управления от 19 декабря 2022 года № 218/22 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном включении в Положение о закупке от 29.09.2022 способов закупки у единственного поставщика, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции,

установил:

В соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) целями регулирования данного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Из пункта 1 части 2 статьи 2 Закона о закупках следует, что данный Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

Из Устава АО «ЖЭУК «Заречная», утвержденного распоряжением Комитета по управлению муниципальным имуществом администрации ГО «Город Йошкар-Ола» от 18.07.2006 № 86 следует, что АО «ЖЭУК «Заречная» учреждено муниципальным образованием ГО «Город Йошкар-Ола», функции учредителя осуществляет Комитет по управлению муниципальным

имуществом администрации ГО «Город Йошкар-Ола», размер доли муниципального образования в уставном капитале общества составляет 100%.

Таким образом, из вышесказанного следует, что АО «ЖЭУК «Заречная» подпадает под действие Закона о закупках и обязано вести свою закупочную деятельность в соответствии с нормами и правилами данного закона.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, 2022-1492 услуг 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 и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, 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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

Из положений части 3.2 статьи 3 Закона о закупках следует, 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.

Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1. информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны

осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2. обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;
3. описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

В соответствии с частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные 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.

Статьей 3.6 Закона о закупках установлено, что порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются 2022-1492 положением о закупке.

Так, действующее Положение о закупке АО «ЖЭУК «Заречная» утверждено распоряжением Комитета по управлению муниципальным имуществом администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» 29.09.2022 № 1240 и размещено в ЕИС 30.09.2022.

Разделом 11 Положения о закупке АО «ЖЭУК «Заречная» предусмотрены следующие способы закупки у единственного поставщика:

- иная неконкурентная закупка при заключении договора у СМСП (пункт 37);
- закупка осуществляется на оказание услуг по содержанию земельных участков, на которых расположены многоквартирные дома, с элементами озеленения, иными объектами, предназначенными для обслуживания и эксплуатации данных домов (пункт 40);
- закупка осуществляется на оказание транспортных услуг или аренды грузовой, дорожной и (или) специальной техники с экипажем или без нее (пункт 41);
- закупка осуществляется на оказание услуг по содержанию и ремонту общего имущества и придомовой территории многоквартирных домов (пункт 43);
- закупка осуществляется на оказание услуг по содержанию,

техническому обслуживанию и эксплуатации жилого фонда (пункт 45).

Между тем, в рассматриваемом случае неконкурентный способ закупки никакими специальными критериями и случаями не ограничен, что позволяет обществу осуществлять закупку у единственного поставщика независимо от наличия конкурентного рынка, создает возможность привлечения исполнителя без проведения торгов, и, как следствие, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

Так, в Марийское УФАС России поступил ответ на запрос от УФНС России по Республике Марий Эл (вх. № 8794-ЭП/22 от 18.11.2022), а именно, сведения о хозяйствующих субъектах, зарегистрированных на территории Республики Марий Эл, у которых в качестве основного вида экономической деятельности указаны коды ОКВЭД:

- 43.2 - Производство электромонтажных, санитарно-технических и прочих строительно-монтажных работ;
- 43.3 - Работы строительные отделочные;
- 43.39 - Производство прочих отделочных и завершающих работ; - 43.91 -

Производство кровельных работ;

- 43.99 - Работы строительные специализированные прочие, не включенные в другие группировки.

Из которых следует, что на сегодняшний день в Республике Марий Эл, зарегистрировано более 150 индивидуальных предпринимателей и более 130 юридических лиц. Таким образом, можно сделать вывод, что рынок услуг по содержанию и ремонту общего имущества и придомовой территории многоквартирных домов и услуг по содержанию, техническому обслуживанию и эксплуатации жилого фонда является открытым.

Кроме того, согласно Единому реестру субъектов малого и среднего предпринимательства в Республике Марий Эл числится 49 субъектов среднего предпринимательства, 18715 микропредприятий и 894 малых предприятий, 20221492 следовательно, заключение договора у СМСП является также закупкой на конкурентном рынке.

Также согласно ответу УФНС России по Республике Марий Эл от 02.11.2022 на рынке оказания транспортных услуг или аренды грузовой, дорожной и (или) специальной техники с экипажем или без нее в настоящее время в Республике Марий Эл осуществляют деятельность 15 юридических лиц и 150 индивидуальных предпринимателей, следовательно, данный рынок является также открытым и конкурентным.

Более того, оказание услуг по содержанию придомовой территории (услуг по содержанию земельных участков) является также услугами на конкурентном рынке.

Вышеизложенное, подтверждается также закупками в Единой информационной системе. Так, например, Заказчиком — МУП «Водоканал» проводилась закупка на оказание услуг по комплексной уборке помещений и прилегающей территории МУП "Водоканал" (извещение № 32110145764 от 31.03.2021). Согласно протоколу рассмотрения заявок №756 от 12.04.2021 на участие в закупке подано 10 заявок, снижение НМЦК составило 875996 рублей. Аналогичная ситуация в закупках № 0808500000122000006 от 28.03.2022, № 0108200002022000023 от 23.11.2022.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В пункте 9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона № 223-ФЗ, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018 указано, что для целей экономической эффективности закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконтурных 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. Отдавая в отдельных случаях предпочтение такому способу как осуществление закупки у единственного поставщика, заказчик должен иметь разумные и объективные причины, объясняющие, что применение конкурентных процедур либо является неэффективным (например, если товарный рынок ограничен или цены на объект закупки колеблются в узком диапазоне), либо в значительной степени лишают заказчика того результата, которого он намеревался достичь, планируя закупку (осуществление срочного размещения заказа, закупка на товарном рынке, где преобладает недобросовестная конкуренция). В ином случае выбор данного неконкурентного способа размещения заказа представляет собою злоупотребление правом, намеренное уклонение от конкурентных процедур вопреки принципам осуществления закупок, а также целям правового регулирования в данной сфере (определение Верховного Суда Российской Федерации от 16.09.2021 № 306-ЭС21-11589).

Таким образом, действия АО «ЖЭУК Заречная» по включению в Положение 2022-1492 о закупке способов закупки у единственного поставщика (пункты 37, 40, 41, 43, 45 раздела 11 Положения о закупке), могут квалифицированы антимонопольным органом как нарушение запрета, предусмотренного части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, поскольку могут привести к злоупотреблению со стороны заказчика при осуществлении закупки у

единственного поставщика.

Приказом Марийского УФАС России от 19 декабря 2022 года № 218/22 в отношении АО «ЖЭУК Заречная» возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в необоснованном включении в Положение о закупке от 29.09.2022 (пунктов 37, 40, 41, 43, 45 раздела 11), способов закупки у единственного поставщика, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции определено, что в течение пятнадцати дней со дня издания приказа о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства и создании комиссии председатель комиссии выносит определение о назначении дела к рассмотрению и направляет копии определения лицам, участвующим в деле.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 39, 40, 44 Закона о защите конкуренции,

о п р е д е л и л:

1. Назначить дело о нарушении антимонопольного законодательства № 012/01/17-752/2022 к рассмотрению на **25 января 2023 года на 11 часов 00 минут** по адресу Марийского УФАС России: ул. Волкова, 164, г. Йошкар-Ола, каб 4.

Обращаем внимание о возможности участия в заседании комиссии **посредством удаленного доступа по ссылке:**
<https://fas1.tconf.rt.ru/c/8333226837>.

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

2. Определить процессуальный статус лица, участвующего в рассмотрении дела:

- АО «ЖЭУК Заречная» – ответчик;
- Комитет по управлению муниципальным имуществом администрации ГО «Город Йошкар-Ола» - лицо, располагающие сведениями.

3. Лицам, участвующим в деле **в срок до 20 января 2023 необходимо представить:** письменные пояснения относительно фактов, изложенных в настоящем определении.

4. АО «ЖЭУК Заречная» **в срок до 20 января 2023 необходимо представить:**

- копии договоров, заключенных на основании пунктов 37, 40, 41, 43, 45 раздела 11 Положения о закупках в 2021-2022 гг. (с приложением реестра договоров);

- сведения о порядке разработки Положения о закупках и порядке направления его на утверждение в Комитет по управлению муниципальным имуществом администрации ГО «Город Йошкар-Ола».

5. Направить настоящее определение лицам, участвующим в деле.

Явка ответчика по делу № 012/01/17-752/2022 или его представителя (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Приложение: копия приказа о возбуждении дела на 1 л.

Все запрашиваемые материалы необходимо представить с сопроводительным письмом в строгом соответствии с перечисленными пунктами, при отсутствии каких-либо документов и сведений представить письменное обоснование с указанием причин и ссылками на законодательство.

В связи с необходимостью приобщения запрашиваемых документов к материалам дела предлагается не сшивать и не скреплять предоставляемые сведения.

В соответствии с частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ непредставление в антимонопольный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством РФ, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, а равно представление в антимонопольный орган заведомо недостоверных сведений (информации) влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Председатель Комиссии