

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела № 012/01/11-222/2022 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

24 марта 2022 года
г. Йошкар-Ола

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее также – Марийское УФАС России, антимонопольный орган) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании приказа Управления от 09 марта 2022 года № 45 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в достижении антиконкурентного соглашения при заключении договоров без проведения конкурентных процедур в рамках законодательства о закупках отдельными видами юридических лиц,

установил:

В Марийское УФАС России поступило обращение УФСБ России по Республике Марий Эл от 09.12.2021 о возможном нарушении АО «Жилищно-эксплуатационная управляющая компания «Заречная» (далее – ЖЭУК «Заречная») Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при заключении в 2019-2021 гг. контрактов (договоров).

По результатам рассмотрения указанного обращения антимонопольным органом установлены следующие обстоятельства.

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 положением о закупке.

Так, из представленных в материалы дела документов следует, что в 2021 году с ЖЭУК «Заречная» заключены следующие договоры, как с единственным поставщиком:

1) с ООО «Хоум Сервис» от 26.06.2020 на оказание комплексных услуг по содержанию и ремонту общего имущества собственников помещений в

многоквартирных домах на сумму 29 927 738, 11 рублей (срок оказания услуг с 26.06.2020 по 26.06.2021);

2) с ИП З. от 12.01.2021 на оказание комплексных услуг по содержанию и ремонту общего имущества собственников помещений в многоквартирных домах на сумму 27 718 708, 08 рублей (срок оказания услуг с 01.01.2021 по 31.12.2021);

3) с ООО «Колизей-Плюс» от 12.01.2021 на оказание комплексных услуг по содержанию и ремонту общего имущества собственников помещений в многоквартирных домах на сумму 29 838 909, 80 рублей (срок оказания услуг с 01.01.2021 по 31.10.2021);

4) с ООО «Хоум Сервис» от 01.07.2021 на оказание комплексных услуг по содержанию и ремонту общего имущества собственников помещений в многоквартирных домах на сумму 29 927 738, 11 рублей (срок оказания услуг с 01.07.2021 по 01.07.2022);

5) с ООО «Колизей-Плюс» от 01.11.2021 на оказание комплексных услуг по содержанию и ремонту общего имущества собственников помещений в многоквартирных домах на сумму 29 838 909, 80 рублей (срок оказания услуг с 01.11.2021 по 30.08.2022);

Установлено, что подпункт 43 пункта 8.1 Положения о закупке ЖЭУК «Заречная» содержит следующее положение, согласно которому закупка у единственного поставщика осуществляется Заказчиком если закупка осуществляется на оказание услуг по содержанию и ремонту общего имущества и придомовой территории многоквартирных домов.

Согласно письму ЖЭУК «Заречная» от 17.01.2022 № 77 указанные выше договоры заключены на основании подпункта 43 пункта 8.1 Положения о закупке ЖЭУК «Заречная».

Также установлено, что ЖЭУК «Заречная» с период с 2019 по 2021 гг. с ИП Б. заключено 124 договора на ремонт общего имущества собственником многоквартирных домов, в том числе кровель многоквартирных домов, цена каждого из которых не превышала 100 тысяч рублей, общая сумма договоров составила 10 214 227, 87 рублей.

Подпунктом 1 пункта 8.1 Положения о закупке ЖЭУК «Заречная» предусмотрен способ закупки у единственного поставщика, в случае если необходимо закупить товары (работы, услуги) стоимостью не более 100 тыс. руб., включая НДС.

Из представленной ЖЭУК «Заречная» информации о заключении с ИП Б. следует, что договоры заключались в небольшой промежуток времени (зачастую в один день несколько договоров), предмет договоров идентичный – ремонт общего имущества собственником многоквартирных домов, в том

числе кровель многоквартирных домов, общая сумма договоров, заключаемых в один день составила больше чем предусмотрено подпунктом 1 пункта 8.1 Положения о закупке ЖЭУК «Заречная» (ранее до 05.11.2019 пп. 1 п. 7.1 Положения о закупке).

Правового обоснования невозможности проведения конкурентных закупок и заключения по результатам их проведения договоров ЖЭУК «Заречная» в материалы дела не представлено.

Принимая во внимание указанные обстоятельства можно сделать вывод о том, что ЖЭУК «Заречная» намеренно была разбита закупка на ремонт общего имущества собственником многоквартирных домов на сумму до 100 000,00 рублей каждая в целях формальной возможности непроведения конкурентных процедур и неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок сведений о вышеуказанных закупках и договоров, и возможности заключения договоров с единственным поставщиком.

Следовательно, ЖЭУК «Заречная» указанными действиями по заключению прямых договоров и непроведению конкурентных процедур предоставило преимущественные условия конкретному хозяйствующему субъекту – ИП Б., что повлекло за собой ограничение конкуренции и неэффективное расходование средств, что в свою очередь не отвечает целям осуществления таких закупок в соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках.

В рамках рассмотрения заявления Марийским УФАС России проведен опрос хозяйствующих субъектов, занимающихся на территории Республики Марий Эл оказанием услуг по ремонту общего имущества собственником многоквартирных домов.

Согласно ответу ООО «Строймонтажпроект» от 24.02.2022 № 5-22, общество выполняет работы по ремонту общего имущества собственником многоквартирных домов, в том числе в период с 2019 по 2021 гг., общество имеет возможность и участвует в конкурентных процедурах на право заключения договоров по ремонту общего имущества собственником многоквартирных домов, заключение заказчиком договоров на ремонт общего имущества собственником многоквартирных домов без конкурсных процедур нарушает права и законные интересы общества.

Аналогично указано в ответах ООО «РемМастер» от 28.02.2022 № 26, ООО «Конструктор» от 24.02.2022 № 010, ООО «Строительство и ремонт» от 24.02.2022 № 3, ООО «Эрмада – Строй» от 24.02.2022 № 9.

С учетом изложенного, рынок ремонта общего имущества собственником многоквартирных домов на территории Республики Марий Эл не является закрытым или ограниченным, следовательно, является конкурентным.

Стоит отметить, что частью 1 статьи 3 Закона о закупках определено, что

при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

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

Таким образом, заключение ЖЭУК «Заречная» договоров с ООО «Хоум Сервис» от 26.06.2020, с ИП З. от 12.01.2021, с ООО «Колизей-Плюс» от 12.01.2021, с ООО «Хоум Сервис» от 01.07.2021, с ООО «Колизей-Плюс» от 01.11.2021, как с единственными поставщиками на основании подпункта 43 пункта 8.1 Положения о закупке ЖЭУК «Заречная», с ИП Б. в 2019-2021 гг. на общую сумму более 10 млн. рублей является нецелесообразным и не соответствующим целям осуществления закупок в соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках, а также принципам осуществления закупок отдельными видами юридических лиц.

Кроме того, ЖЭУК «Заречная» в период с 2019 по 2020 гг. заключено 276 договоров без проведения конкурсных процедур, как с единственным поставщиком на основании подпункта 1 пункта 8.1 Положения о закупке ЖЭУК «Заречная» (ранее до 05.11.2019 пп. 1 п. 7.1 Положения о закупке) с ИП К., цена каждого из которых не превышала 100 тысяч рублей, общая сумма договоров составила 25 552 189, 53, 87 рублей. С ИП С. заключено 328 договоров на общую сумму 37 673 436, 66 рублей.

Согласно письма ЖЭУК «Заречная» от 22.02.2022 № 398 договоры с ИП К. заключены на уборку придомовой территории, договоры с ИП С. заключены на уборку подъездов.

Следует отметить, что договоры заключались в небольшой промежуток времени (зачастую в один день несколько договоров).

Вместе с тем, каких-либо ограничений для участия в закупках на право заключения договоров на указанные услуги законодательством не предусмотрено.

Частью 5 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от

организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

С учетом изложенного, заключение заказчиком договоров на указанные услуги при описанных обстоятельствах также является нецелесообразным и не соответствующим целям осуществления закупок в соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках, а также принципам осуществления закупок отдельными видами юридических лиц.

В соответствии с частью 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - это договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии с частью 1 статьи 420 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

В силу статьи 422 Гражданского кодекса РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом или иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

В связи с чем, обязанность проверять соответствие положений договора и правовых оснований для его заключения действующему законодательству, в том числе Закону о защите конкуренции и Закону о закупках, возложена на обе стороны договора.

Следовательно, заключение договора, являющегося согласованием воли сторон о всех существенных условиях, в том числе противоречащих законодательству о закупках и антимонопольному законодательству, свидетельствует о наличии антиконкурентного соглашения. При этом заключение договора в обход закона предполагает наличие вины обеих сторон соглашения, поскольку оно заключено в целях ограничения конкуренции (статья 10 Гражданского кодекса РФ).

Таким образом, указанные выше договоры, заключенные между ЖЭУК «Заречная» и ИП К., ИП С., ИП З., ИП Б., ООО «Колизей-Плюс» и ООО «Хоум Сервис» являются соглашением в понятии, определенном пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект - это коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Учитывая вышеизложенное, ЖЭУК «Заречная», ИП К., ИП С., ИП З., ИП Б., ООО «Колизей-Плюс» и ООО «Хоум Сервис» являются хозяйствующим субъектом в понятии, определенном пунктом 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции, следовательно, являются субъектами ответственности по части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, 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.

Согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаками ограничения конкуренции являются 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.

При таких обстоятельствах, усматривается, что между ЖЭУК «Заречная», ИП К., ИП С., ИП З., ИП Б., ООО «Колизей-Плюс» и ООО «Хоум Сервис» достигнуто антиконкурентное соглашение, результатом которого является заключение договоров без проведения конкурентных процедур, в том числе посредством искусственного дробления закупки.

Действия указанных лиц имеют единую модель поведения, которая заранее известна каждому из участников соглашения, а действия направлены не на обеспечение конкуренции, расширение возможностей для участия хозяйствующих субъектов в поставке рассматриваемых товаров, а на устранение иных хозяйствующих субъектов.

Действия заказчика при этом направлены не на выбор наилучшего предложения в условиях конкурентной борьбы и стимулирование участия хозяйствующих субъектов в закупках, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности осуществления указанных закупок, а на создание преимуществ участникам соглашения в отсутствие возможности снижения цены заключаемых договоров с поставщиком.

Антиконкурентными последствиями заключённого соглашения являются получение доступа к договорам (оказанию услуг, выполнению работ) в больших количествах по максимально возможной цене, без участия в какой-либо конкурентной борьбе, без проверки предложений о снижении цены контракта. Заключение договора с единственным поставщиком и отсутствие конкурентных процедур способствовало созданию преимущественного положения конкретных субъектов предпринимательской деятельности и лишило возможности других хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичную деятельность, реализовать свое право на заключение контракта.

Основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства в соответствии с пунктами 1 и 2 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции является поступление из государственных органов, органов местного самоуправления материалов, указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства, а также заявление юридического или физического лица, указывающее на признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Так, приказом Марийского УФАС России от 09 марта 2022 года № 45 в отношении ЖЭУК «Заречная», ИП К., ИП С., ИП З., ИП Б., ООО «Колизей-Плюс» и ООО «Хоум Сервис» возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в достижении антиконкурентного соглашения при заключении договоров без проведения конкурентных процедур.

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 № 012/01/11-222/2022 к рассмотрению на **18 апреля 2022 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/2854440389>**.

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

2. Определить процессуальный статус лиц, участвующих в рассмотрении дела:

- УФСБ России по Республике Марий Эл – заявитель;

- ЖЭУК «Заречная», ИП К., ИП С., ИП З., ИП Б., ООО «Колизей-Плюс» и ООО «Хоум Сервис» – ответчики.

3. Ответчикам **в срок до 15 апреля 2022 необходимо представить:**

- письменные пояснения относительно фактов, изложенных в настоящем определении;

- информацию об исполнении заключенных договоров с ЖЭУК «Заречная» с приложением подтверждающих документов (акты-приемки выполненных работ, платежные поручения).

4. ЖЭУК «Заречная» **в срок до 15 апреля 2022 необходимо представить:**

- письменные пояснения, в которых указать причины невозможности проведения закупок на право заключения договоров на оказание комплексных услуг по содержанию и ремонту общего имущества собственников помещений в многоквартирных домах, на уборку придомовой территории, на уборку подъездов.

5. ИП С. в срок до 15 апреля 2022 необходимо представить:

- письменные пояснения относительно заключения договоров с ЖЭУК «Заречная» от 31.01.2019, 28.02.2019, 31.03.2019, 30.04.2019, 31.05.2019, 30.06.2019, 31.07.2019, 31.08.2019, 30.09.2019, 31.10.2019, 30.11.2019, 31.12.2019 свыше 600 000 рублей каждый.

6. Направить настоящее определение лицам, участвующим в деле.

Явка ответчика по делу № 012/01/11-222/2022 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

