



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Республике Башкортостан**

ул. Пушкина, 95, г. Уфа, 450008
тел. (347)273-34-05, факс (347)272-58-82
e-mail: to02@fas.gov.ru

27.09.2021 № 8/11522

На № _____ от _____

Заявитель:

ООО «Единый информационно-
расчетный центр Республики
Башкортостан»
450080, РБ, г. Уфа,
ул. Степана Злобина, д. 31/4,
помещение 12, этаж 7

Ответчик:

ГУП РБ «Уфаводоканал»
450098, РБ, г. Уфа,
ул. Российская, д. 157, корп. 2

**Лицо, располагающее сведениями об
обстоятельствах дела:**

МУП «Единый расчетно-кассовый
центр»
городского округа город Уфа
450098, РБ, г. Уфа,
ул. Комсомольская, д. 165/1

**Заключение об обстоятельствах дела
№ ТО002/01/17-1640/2021**

16.09.2021

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя комиссии:

– заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

Членов комиссии:

– начальника отдела антимонопольного контроля товарных рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан,

– специалиста 1 разряда отдела антимонопольного контроля товарных рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан,

в присутствии представителей:

заявителя – ООО «Единый информационно-расчетный центр Республики Башкортостан» - Камышникова Р.В. (директор), Шарипова А.А. (доверенность от 15.09.2021),

0200793

ответчика – ГУП РБ «Уфаводоканал» - Исмагилова Р.Н.(доверенность от 21.06.2021),

лица, располагающее сведениями об обстоятельствах дела – Салмасовой О.Г. (доверенность от 11.01.2021),

руководствуясь ст. 48.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее – Управление) поступило обращение ООО «Единый информационно-расчетный центр» на действия ГУП РБ «Уфаводоканал», направленные на ограничение конкуренции.

Как следует из обращения, в 2021 году ГУП РБ «Уфаводоканал» ежеквартально осуществляет закупку услуги по ведению базы данных, расчету (перерасчету), начислению платежей, учету оплат, формированию, печати, конвертованию и доставке квитанций потребителям у одного и того же исполнителя – МУП ЕРКЦ г. Уфы. Место нахождения: РБ, г. Уфа, ул. Комсомольская, д. 165/1, ИНН 0276069810, ОГРН 1020202851020 по цене договора 12 551 400 руб. на основании пп. 5.8.27 Положения о закупке, в то время как данный поставщик не является объективно единственным поставщиком ни в силу каких-либо конкретных обстоятельств, ни по критерию предмета закупки:

1) На 2 квартал 2021 года закупка у единственного поставщика в ЕИС размещена 31.03.2021, извещение 32110145290.

2) На 3 квартал 2021 года закупка у единственного поставщика в ЕИС размещена 30.06.2021, извещение 32110434407.

По мнению заявителя, в данном случае, в связи с применением ГУП РБ «Уфаводоканал» процедуры закупки у единственного поставщика на основании п. 5.8.27 Положения, указанная цель Закона № 223-ФЗ, а именно расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений не выполняется, поскольку закупка товаров, работ, услуг путем проведения конкурентных процедур позволяет значительно расширить круг лиц, участвующих в закупках заказчика.

Обоснование потребности в закупке у единственного поставщика должно быть разработано 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.

Согласно п. 13.1.4 Положения о закупке Протокол проведения закупки у единственного поставщика должен содержать, в том числе решение о заключении договора с единственным поставщиком и обоснование такого решения. Однако, в протоколах проведения закупки у единственного поставщика, размещенных в ЕИС 31.03.2021 и 30.06.2021, ГУП РБ «Уфаводоканал» не обоснована

необходимость заключения договора с единственным поставщиком. При этом, Положение о закупке не содержит порядка осуществления Заказчиком (закупочной комиссией заказчика) обоснования размещения закупки у единственного поставщика.

Включение в Положение закупке ГУП РБ «Уфаводоканал» пп. 5.8.27, предоставившего Заказчику возможность по заключению прямого договора без проведения конкурентных процедур ограничивают конкуренцию.

Согласно ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений ч. 3 ст. 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с ч.2 ст. 2 Закона о закупках, 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, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно п. 1 ст. 1 Закона о закупках целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в ч.2 указанной 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.

В ч. 3.1 ст. 3 Закона о закупках указаны способы проведения конкурентных закупок:

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) иные способы, установленные положением о закупке и соответствующие требованиям ч. 3 настоящей статьи.

Под неконкурентной закупкой понимается закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным ч. 3 указанной статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Закупочная деятельность ГУП РБ «Уфаводоканал» регламентирована Положением о закупках ГУП РБ «Уфаводоканал», утвержденным Приказом ГУП РБ «Уфаводоканал» от 06.08.2021 №449.

В соответствии со ст. 3.6. Закона о закупках порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Случаи закупки у единственного поставщика регламентированы разделом 5 «Выбор способа закупки» (пункт 5.8. Положения о закупках ГУП РБ «Уфаводоканал»).

При этом по ряду пунктов предусмотрена закупка у единственного поставщика.

Так, согласно п. 5.8.6. при заключении гражданско-правовых договоров о выполнении работ, оказании услуг заказчику физическими лицами (за исключением индивидуальных предпринимателей) с использованием их личного труда, в том числе с адвокатами и нотариусами.

В соответствии с п. 5.8.10. при заключении договора в случае, если проведение конкурентного способа закупки не привело к заключению договора в связи с отсутствием заявок или отклонением всех заявок при проведении рассмотрения заявок, уклонении всех участников, обязанных в соответствии с Положением заключить договор, от заключения договора. При этом по результатам закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) договор может быть заключен только на условиях, установленных проектом договора, включенным в состав документации о закупке, на сумму, не превышающую установленную при проведении конкурентной закупки начальную (максимальную) цену договора. Если по результатам закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) договор заключается с одним из участников несостоявшейся конкурентной закупки, то сумма договора не должна превышать цену договора, указанную данным участником в заявке, поданной на участие в конкурентной закупке.

5.8.12. Заключение договора (договоров) гражданско-правового характера по оказанию услуг с организациями обслуживающими многоквартирные жилые дома.

5.8.13. Заключение договора (договоров) гражданско-правового характера на оказание услуг по организации отдыха детей и их оздоровлению, а также по приобретению санаторно-курортных путевок на основании заявлений работников Заказчика.

5.8.21. Заключение договора на услуги связи и интернета:

- местной и внутризоновой телефонной связи;
- телематических услуг связи, в том числе в сети Интернет;
- спутниковой связи, услуг связи в сети передачи данных, в том числе для целей передачи голосовой информации (ip-телефония);
- мобильная связь.

5.8.24. Заключение договора на услуги по предрейсовому медицинскому осмотру работников заказчика.

5.8.26. Заключение договора на оказание услуг по техническому обслуживанию, диагностике, модернизации и ремонту средств измерений и испытательного оборудования Заказчика, используемых при проведении работ по обеспечению единства измерений, по исследованиям (испытаниям), измерениям.

5.8.27. Заключение договора на оказание услуг по ведению базы данных, расчету (перерасчету), начислению платежей, учету оплат, формированию, печати, конвертованию и доставке квитанций потребителям.

5.8.28. Заключение договора на оказание услуг по охране объектов предприятия.

Вышеуказанные рынки являются конкурентными. Таким образом, ГУП РБ «Уфаводоканал» предусмотрел закупки у единственного поставщика на конкурентных рынках.

Между тем, как следует из ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, 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, Положение о закупке не может вступать в противоречие с указанными принципами федерального закона, как и исчерпывающий перечень случаев закупки у единственного поставщика, устанавливаемый в Положении о закупке.

В п.9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018, указано, что нельзя проводить закупки у единственного поставщика по своему усмотрению, в положении о закупке должны быть ограничения для применения этого способа (критерии и случаи, в которых он может осуществлять закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), обратное повлечет за собой необоснованное ограничение круга потенциальных участников, нарушит принципы осуществления закупочной деятельности (ч.1 ст. 3 Закона о закупках) и положения ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

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).

Вместе с тем, закрепленные в Положении о закупке условия позволяют осуществлять закупку у единственного поставщика независимо от наличия конкурентного рынка, создают возможность привлечения исполнителя без проведения торгов, что приводит к дискриминации, отсутствию равноправия, справедливости, необоснованному ограничению конкуренции по отношению к участникам закупки. Также нельзя говорить об экономически эффективном расходовании денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг.

В соответствии с ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Верховным судом РФ в Обзоре судебной практики от 16.05.2019 сделан вывод о том, что в Положении о закупке должны быть ограничения для применения способа закупки у единственного поставщика: нельзя проводить закупки у единственного поставщика по своему усмотрению на конкурентных рынках. Указанные обстоятельства влекут за собой необоснованное ограничение круга потенциальных участников, нарушает принципы осуществления закупочной деятельности (ч.1 ст. 3 Закона о закупках) и положения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им требований к поставляемому товару, выполняемой работе, оказываемой услуге. В то же время при размещении заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) заказчик должен обосновать (доказать), что выдвигаемые требования к предмету закупки могут быть исполнены исключительно конкретным поставщиком и никаким иным.

В свою очередь необеспечение конкурентных процедур приводит к ограничению доступа всех возможных лиц, претендующих на заключение договора.

Таким образом, действия ГУП РБ «Уфаводоканал» по включению в Положение о закупке случаев закупки у единственного поставщика на конкурентных рынках: п.п 5.8.6, пп. 5.8.10, пп. 5.8.12, пп. 5.8.13, пп. 5.8.21, пп. 5.8.24, пп. 5.8.26, пп. 5.8.27, пп 5.8.28 п. 5 раздела 5 «Выбор способа закупки» Положения о закупке не соответствуют требованиям Закона о закупках и содержит признаки нарушения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, так как указанные пункты Положения о закупке не учитывают ни характер таких товаров, работ и услуг в связи с исключительностью их исполнения единственным поставщиком, ни особые цели и принципы (включение указанных пунктов в качестве случаев закупки у единственного поставщика не направлено на развитие добросовестной конкуренции и фактически ограничивает право потенциальных участников на участие в конкурентных процедурах).

На заседании Комиссии представитель ГУП РБ «Уфаводоканал» согласился с доводами Комиссии, по пп.5.8.6 в части заключения гражданско-правовых договоров с адвокатами, а также по пп.5.8.13, 5.8.21, 5.8.24, 5.8.26, 5.8.28 Положения о закупках.

Выслушав пояснения представителя Заказчика, Комиссия их принимает по пп. 5.8.10 и пп.5.8.12 Положения о закупках.

Исследовав материалы дела, Комиссия приходит к выводу, что спорным остается пп.5.8.27 Положения о закупках ГУП РБ «Уфаводоканал».

По поводу данного пункта представитель Ответчика пояснил следующее.

В связи с вступлением в силу Федерального закона "О внесении изменений в Жилищный кодекс Российской Федерации" от 03.04.2018 N 59-ФЗ, предприятие «Уфаводоканал» осуществляет переход на заключение прямых договоров на поставку коммунальных ресурсов собственникам жилых помещений находящихся в многоквартирных домах, по которым ранее исполнителем коммунальных услуг являлись управляющие компании, в частности УЖХ районов города Уфы Республики Башкортостан. В развитие вышеуказанной нормы постановлением Правительства Российской Федерации от 13.07.2019 N 897 "О внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации по вопросу договорных отношений между собственниками помещений в многоквартирных домах и ресурсоснабжающими организациями" внесены изменения в Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 N 354 (далее - Правила N 354), в соответствии с пунктом 6 которых управляющая организация, товарищество или кооператив предоставляют ресурсоснабжающим организациям (далее – РСО) сведения, необходимые для начисления платы за коммунальные услуги.

В свою очередь УЖХ районов города Уфы Республики Башкортостан не имеют возможности передавать в РСО необходимые сведения для начисления платы за коммунальные услуги поскольку собственной базой данных они не обладают, а работают по агентским договорам с МУП «ЕРКЦ г.Уфы», который является владельцем всей необходимой информацией для возможности начисления платы за оказанные жилищно-коммунальные услуги. МУП «ЕРКЦ г.Уфы» не являясь по сути управляющей организацией, не подпадает под положения пункта 6 Правил № 354 и не обязан безвозмездно передавать в РСО информацию указанную в данном пункте Правил.

МУП «ЕРКЦ г.Уфы» уже более 15 лет ведёт актуальную базу данных по собственникам жилых помещений в многоквартирных домах, выполняет учёт лиц фактически проживающих в жилых помещениях, ведёт учёт показаний индивидуальных приборов учёта, сроков их поверки, на основании имеющихся сведений МУП «ЕРКЦ г.Уфы» самостоятельно осуществляет начисление платы за потребленные коммунальные ресурсы, проводит перерасчёты платежей и осуществляет учёт оплат по каждому лицевого счёту потребителя коммунальной услуги.

В связи с чем МУП «ЕРКЦ г.Уфы» была выбрана ГУП РБ «Уфаводоканал» в качестве единственного поставщика на выполнение услуг по ведению базы данных, начислению платы за водоснабжение и водоотведение собственникам жилых помещений, формированию и конвертованию квитанций, и доставку их до потребителей.

Заслушав пояснения Заказчика относительно пункта заключения договора на оказание услуг по ведению базы данных, расчету (перерасчету), начислению платежей, учету оплат, формированию, печати, конвертованию и доставке квитанций потребителям, Комиссия считает данный довод необоснованным по следующим основаниям: согласно п.7 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите 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.

Как следует из материалов дела, ООО «Единый информационно-расчетный центр Республики Башкортостан» также является участником рынка платежных агентов в границах г. Уфы.

Таким образом, указывая в Положении о закупках на возможность заключения договора с единственным поставщиком при оказании услуг по ведению базы данных, расчету (перерасчету), начислению платежей, учету оплат, формированию, печати, конвертованию и доставке квитанций потребителям, Заказчик ограничивает конкуренцию.

Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № ТО002/01/17-1640/2021, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия ГУП РБ «Уфаводоканал» по ч. 1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Председатель комиссии

Члены комиссии