

Министерство экологии и
рационального природопользования
Красноярского края 660009, г.
Красноярск, ул. Ленина, 125

ООО «Планета-Сервис»

660018, Красноярский край, г.
Красноярск, ул. Куйбышева, д.93, пом.
124

662549, Красноярский край, г.
Лесосибирск, ул. Енисейская, 25, зд. 2,
пом. 2

Прокуратура Красноярского края
660049, г. Красноярск, пр. Мира, 32

ПАО БАНК «ФК ОТКРЫТИЕ»

115114, г. Москва,

ул. Летниковская, д. 2, стр. 4

РЕШЕНИЕ

8 июля 2019 года

г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена 26 июня 2019 года

В полном объеме решение изготовлено 8 июля 2019 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении
антимонопольного законодательства в составе: <...> (далее - Комиссия),

рассмотрев дело № 24/01/16-17/2019 по признакам нарушения Министерством экологии и рационального природопользования Красноярского края (660009, г. Красноярск, ул. Ленина, 125) (далее – Министерство), обществом с ограниченной ответственностью «Планета-Сервис» (662549, Красноярский край, г. Лесосибирск, ул. Енисейская, 25, зд. 2, пом. 2, ОГРН 1132454000722, ИНН 2454023549) (далее – ООО «Планета-Сервис») статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), в присутствии:

представителя Министерства: <...>;

представителей ООО «Планета-Сервис»: <...>;

представителя Красноярской природоохранной прокуратуры: <...>, установила следующее.

Рассматриваемое дело возбуждено приказом Красноярского УФАС России от 18.02.2019 № 45 «О возбуждении дела и о создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» по результатам рассмотрения обращения Прокуратуры Красноярского края по вопросу квалификации действий Министерства экологии и рационального природопользования Красноярского края и ООО «Планета-Сервис» при проведении конкурсных отборов и заключении соглашений об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами (далее – ТКО) (далее – Обращение).

Дело № 24/01/16-17/2019 возбуждено по признакам нарушения Министерством экологии и рационального природопользования Красноярского края (660009, г. Красноярск, ул. Ленина, 125), обществом с ограниченной ответственностью «Планета-Сервис» (662549, Красноярский край, г. Лесосибирск, ул. Енисейская, 25, зд. 2, пом. 2, ОГРН 1132454000722, ИНН 2454023549) статьи 16 Закона «О защите конкуренции» по факту заключения Министерством и ООО «Планета-Сервис» Соглашение об организации деятельности по обращению с ТКО на территории Лесосибирской технологической зоны Красноярского края № 3 от 21.05.2018 (далее – Соглашение) в отсутствие представленного обеспечения исполнения обязательств по соглашению.

В соответствии с требованиями части 13 статьи 44 Закона «О защите конкуренции» Председатель Комиссии 19.02.2019 вынес Определение о назначении дела № 24/01/16-17/2019 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению. Указанным Определением к участию в рассмотрении дела № 24/01/16-17/2019 привлечены в качестве:

ответчиков: Министерство экологии и рационального природопользования Красноярского края (660009, г. Красноярск, ул. Ленина, 125) (далее – Министерство); общество с ограниченной ответственностью «Планета-Сервис» (662549, Красноярский край, г. Лесосибирск, ул. Енисейская, 25, зд. 2, пом. 2, ОГРН 1132454000722, ИНН 2454023549) (далее – ООО «Планета-Сервис»);

заявителя: Прокуратура Красноярского края (660049, г. Красноярск, пр. Мира, 32).

При рассмотрении Обращения и подготовке дела № 24/01/16-17/2019 о

нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению Комиссия установила следующие фактические обстоятельства.

Документация о конкурсном отборе регионального оператора по обращению с ТКО для Лесосибирской технологической зоны Красноярского края утверждена приказом Министерства от 19.12.2017 № 1/1946-од (далее – Конкурсная документация, Конкурс). Информация о проведении Конкурса размещена на сайте torgi.gov.ru 21.12.2017 (Извещение № 201217/27186/01). В соответствии с Конкурсной документацией дата окончания приема заявок для участия в Конкурсе – 22.01.2018. С учетом внесения изменений в Конкурсную документацию срок приема заявок был продлен до 26.02.2018.

В соответствии с протоколом вскрытия конвертов с заявками на участие в Конкурсе от 27.03.2018 для участия в Конкурсе подано две заявки: заявка № 1 ООО «Мусоросортировочный комплекс Юго-Запад»; Заявка № 2 ООО «Планета-Сервис». Согласно Протоколу № 2 рассмотрения заявок на участие в конкурсном отборе регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами для Лесосибирской технологической зоны Красноярского края от 05.03.2018 Заявка № 2 была признана Конкурсной Комиссией соответствующей требованиям Конкурсной документации и участник допущен к участию в Конкурсе. При этом Заявка № 1 была признана не соответствующей требованиям пункта 3.4.9 Конкурсной документации (по факту отсутствия документов, подтверждающих предоставление обеспечения заявки в соответствии с разделом 4 документации, а также банковские реквизиты счета для возврата обеспечения заявки, опись документов с подписью уполномоченного представителя заявителя).

Как единственный участник, заявка которого отвечала требованиям Конкурсной документации, победителем Конкурса было признано ООО «Планета-Сервис» (Протокол № 3 от 07.03.2018).

В соответствии со статьей 24.6 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее – Закон № 89-ФЗ) сбор, транспортирование, обработка, утилизация, обезвреживание, захоронение твердых коммунальных отходов на территории субъекта Российской Федерации обеспечиваются одним или несколькими региональными операторами в соответствии с региональной программой в области обращения с отходами и территориальной схемой обращения с отходами (часть 1 статьи 24.6 Закона № 89-ФЗ). Юридическому лицу присваивается статус регионального оператора и определяется зона его деятельности на основании конкурсного отбора, который проводится уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации (часть 4 статьи 24.6 Закона № 89-ФЗ). Зона деятельности регионального оператора представляет собой территорию или часть территории субъекта Российской Федерации, на которой региональный оператор осуществляет деятельность на основании соглашения, заключаемого с органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в соответствии с настоящей статьей (часть 7 статьи 24.6 Закона № 89-ФЗ).

Согласно пунктам 10, 12, 13 Правил № 881 организатор конкурсного отбора разрабатывает и утверждает документацию об отборе. Документация об отборе должна содержать размер, порядок и срок предоставления обеспечения исполнения победителем конкурсного отбора обязательств по соглашению.

Организатором конкурсного отбора может быть установлено требование к предоставлению обеспечения заявки, которое в равной мере распространяется на всех участников конкурсного отбора. При этом форма, размер, порядок предоставления, а также основания и порядок возврата обеспечения заявки определяются организатором конкурсного отбора и указываются в документации об отборе.

Пунктом 16 Правил № 881 предусмотрено, что способом обеспечения исполнения победителем конкурсного отбора или единственным участником конкурсного отбора обязательств по соглашению является предоставление безотзывной банковской гарантии, предоставляемой на каждый год срока действия соглашения со дня начала осуществления региональным оператором деятельности по оказанию услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами, предусмотренного соглашением. Размер обеспечения исполнения победителем конкурсного отбора или единственным участником конкурсного отбора обязательств по соглашению не может составлять менее 5 процентов максимально допустимой выручки регионального оператора, определяемой как произведение максимально допустимой стоимости услуги регионального оператора и количества (объема) твердых коммунальных отходов, образующихся в зоне деятельности регионального оператора и установленных в документации об отборе, в течение соответствующего года.

Конкурсной документацией предусмотрено требование о предоставлении обеспечения исполнения обязательств по соглашению. Согласно пп. 5.1, 5.1.2, 5.1.4 конкурсной документации победитель конкурсного отбора или единственный участник конкурсного отбора, заявка которого признана соответствующей, обязан предоставить обеспечение исполнения обязательств по соглашению путем предоставления безотзывной банковской гарантии, предоставляемой на каждый год срока действия соглашения со дня его вступления в силу, в размере 5% от максимально допустимой выручки регионального оператора, определяемой как произведение максимально допустимой стоимости услуги регионального оператора и количества (объема) твердых коммунальных отходов, образующихся в зоне деятельности регионального оператора в течение соответствующего года, рассчитанной в соответствии с приложением № 9 к конкурсной документации. На основании пункта 5.1.3 Конкурсной документации победитель конкурсного отбора обязан направить проект соглашения, подписанный лицом, имеющим право действовать от

имени победителя конкурсного отбора, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения соглашения (оригинал банковской гарантии).

В подтверждение исполнения обязанности по предоставлению обеспечения исполнения обязательств по соглашению об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Лесосибирской технологической зоны Красноярского края ООО «Планета-Сервис» направило в адрес Министерства с проектом соглашения банковскую гарантию ПАО «БИНБАНК» от 26.04.2018 № 18777-447-174904.

Министерство в установленный двухдневный срок заключило с ООО «Планета-Сервис» Соглашение об организации деятельности по обращению с ТКО на территории Лесосибирской технологической зоны Красноярского края № 3 от

21.05.2018 (далее – Соглашение) и приказом от 21.05.2018 № 1/973-од присвоило ООО «Планета-Сервис» статус регионального оператора по обращению с ТКО для Лесосибирской технологической зоны на 10 лет.

В соответствии с пунктом 1.2 Соглашения ООО «Планета-Сервис», действующее как региональный оператор, обязуется в течение срока действия Соглашения организовать и осуществлять деятельность по обращению с ТКО на территории Лесосибирской технологической зоны Красноярского края в соответствии с действующими федеральными и региональным законодательством, а также другими документами в сфере обращения с ТКО. Согласно пункту 4.3 Соглашения ООО «Планета-Сервис» предоставляет Министерству обеспечение исполнения обязательств по Соглашению на каждый год его действия. Банковская гарантия должна быть представлена в течение пяти дней с даты направления проекта Соглашения. Победитель конкурсного отбора обязан направить проект соглашения, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя конкурсного отбора, а также документ, подтверждающий представление обеспечения исполнения соглашения (оригинал банковской гарантии) (пункт 4.3. Соглашения). Пунктом 4.4. Соглашения стороны определили, что сумма обеспечения исполнения обязательств по Соглашению подлежит выплате Министерству в качестве компенсации за любые убытки, а так же штрафные санкции, которые могут наступить вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения Региональным оператором своих обязательств по Соглашению.

При рассмотрении Арбитражным судом Красноярского края судебного дела № А33-17516/2018, которое было возбуждено по иску Прокурора Красноярского края к Министерству экологии и рационального природопользования Красноярского края, сделан вывод об отсутствии фактических доказательств совершения между ПАО «БИНБАНК» и ООО «Планета-Сервис» сделок по предоставлению банковских гарантий: от 19.02.2018 № 17777-447-115782 (в обеспечение заявки на участие в Конкурсе); от 26.04.2018 № 18777-447-174904 (в обеспечение исполнения обязательств по Соглашению № 3 от 21.05.2018 об организации деятельности по обращению с ТКО на территории Лесосибирской технологической зоны Красноярского края.

Министерство, ООО «Планета-Сервис» не согласилось с вменяемым нарушением.

В соответствии с информацией, представленной Министерством, оригинал банковской гарантии ПАО «БИНБАНК» от 26.04.2018 № 18777-447-174904 был представлен ООО «Планета-Сервис» в адрес Министерства вместе с двумя экземплярами подписанного Соглашения. Дополнительные запросы в адрес ПАО «БИНБАНК» Министерством не направлялись. Какая-либо информация, в том числе от Прокуратуры Красноярского края, о том, что ПАО «БИНБАНК» банковская гарантия от 26.04.2018 № 18777-447-174904 не выдавалась ООО «Планета-Сервис» в адрес Министерства на дату заключения Соглашения не поступала.

По мнению представителя ООО «Планета-Сервис», банковская гарантию ПАО «БИНБАНК» от 26.04.2018 № 18777-447-174904 соответствует требованиям, установленным Конкурсной документацией. При подаче заявки для участия в Конкурсе ООО «Планета-Сервис» не располагало сведениями о том, что указанная банковская гарантия является ненадлежащей.

Представителем Прокуратуры Красноярского края на заседании Комиссии для ознакомления представлены подлинники документов, представленных ПАО «БИНБАНК», свидетельствующих о том, что ПАО «БИНБАНК» банковская гарантия от 26.04.2018 № 18777-447-174904 в отношении ООО «Планета-Сервис» не выдавалась.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ ПАО «БИНБАНК» (115172, г. Москва, Котельническая наб, д. 53, стр. 1, этажи 3-6, ИНН 5408117935, ОГРН 1025400001571) с 01.01.2019 прекратило деятельность путем реорганизации в форме присоединения. Правопреемником ПАО «БИНБАНК» является ПАО БАНК «ФК ОТКРЫТИЕ» (115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 2, стр. 4, ИНН 7706092528, ОГРН 1027739019208).

В целях полного и всестороннего рассмотрения дела, принятия обоснованного решения, определением от 14.03.2019 Комиссия привлекла к участию в рассмотрении дела № 24/01/16-17/2019 в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемый Комиссией обстоятельствах – ПАО БАНК «ФК ОТКРЫТИЕ».

При подготовке дела к рассмотрению ПАО БАНК «ФК ОТКРЫТИЕ» проинформировало управление о том, что в адрес ПАО «БИНБАНК» запросы относительно выдачи/невыдачи ПАО «БИНБАНК» банковской гарантии от 26.04.2018 № 18777-447-174904 не поступали. При этом ранее Министерство обращалось в ПАО «БИНБАНК» с запросами о выдаче/невыдаче ООО «Планета-Сервис» банковских гарантий №№ 17777-447-115782, 17777-447-115781 (исх. №№ МПР/42-0579, МПР/42-0579 от 05.03.2019), на которые была получена информация о том, что банковские гарантии, поименованные в запросах финансовой организацией не выдавались (исх. № 135/7430 от 13.03.2019). ПАО БАНК «ФК ОТКРЫТИЕ» указало на то обстоятельство, что у Министерства на дату заключения Соглашения – 21.05.2018 имелась возможность для получения достоверной информации о выдаче/невыдаче ПАО «БИНБАНК» банковской гарантии от 26.04.2018 № 18777-447-174904. В соответствии с информацией, представленной ПАО БАНК «ФК ОТКРЫТИЕ», ООО «Планета-Сервис» при заключении Соглашения была представлена банковская гарантия от 26.04.2018 № 18777-447-174904 фактически ПАО «БИНБАНК» не выдавалась. Порядок предоставления банковских гарантий по технологии «Экспресс» ПАО «БИНБАНК» был утвержден приказом ПАО «БИНБАНК» от 01.09.2017 № 853 в редакции Приказа от 15.11.2017 № 185-ВА.

В соответствии со статьей 386 Гражданского кодекса Российской Федерации по независимой гарантии гарант принимает на себя по просьбе другого лица (принципала) обязательство уплатить указанному им третьему лицу (бенефициару) определенную денежную сумму в соответствии с условиями данного гарантом обязательства независимо от действительности обеспечиваемого такой гарантией обязательства. Требование об определенной денежной сумме считается соблюденным, если условия независимой гарантии позволяют установить подлежащую выплате денежную сумму на момент исполнения обязательства гарантом. Независимая гарантия выдается в письменной форме, позволяющей достоверно определить условия гарантии и удостовериться в подлинности ее выдачи определенным лицом в порядке, установленном законодательством, обычаями или соглашением гаранта с бенефициаром.

Нормы Федерального закона от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности» устанавливают, что выдача банковских гарантий относится к банковским операциям, осуществляемым кредитными организациями,

осуществляющими предпринимательскую деятельность, на возмездной основе. Согласно выписке из порядка предоставления банковских гарантий по технологии «Экспресс» ПАО «БИНАНК», утвержденной Приказом ПАО «БИНБАНК» от 01.09.2017 № 853 в ред. Приказа от 15.11.2017 № 185-ВА, при выдаче банковской гарантии предусмотрена уплата принципалом банку (гаранту) вознаграждения, предусмотренного договором (перечисление суммы вознаграждения осуществляется не счет Банка до момента выдачи банковской гарантии).

Заключение Соглашения об организации деятельности по обращению с ТКО в отсутствие предоставленного обеспечения исполнения обязательств по соглашению (банковской гарантии, выданной финансовой организацией в установленном порядке) освобождает регионального оператора от необходимости несения расходов на оплату банку вознаграждения за выдачу банковской гарантии. Указанные обстоятельства могут привести к невозможности возмещения Министерству убытков, возникших в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения региональным оператором обязательств, предусмотренным Соглашением.

При условии, что у Министерства имелась возможность для получения достоверной информации о выдаче/невыдаче ПАО «БИНБАНК» банковской гарантии от 26.04.2018 № 18777-447-174904, представленной ООО «Планета-Сервис» в обеспечение исполнения обязательств по Соглашению, Министерство располагало сведениями о представлении ООО «Планета-Сервис» в адрес Министерства банковских гарантий ПАО «БИНБАНК» в отношении, которых впоследствии была получена информация о том, что последние не выдавались в рамках конкурсных процедур по выбору региональных операторов по обращению с ТКО для Канской, Лесосибирской технологических зон извещения № 201217/2719786/01, 201217/2719786/01) между Министерством и ООО «Планета-Сервис» было заключено Соглашение в отсутствие предоставленного обеспечения исполнения обязательств по соглашению (банковской гарантии, выданной финансовой организацией в установленном порядке).

Правила № 881 устанавливают, что способом обеспечения исполнения победителем конкурсного отбора или единственным участником конкурсного отбора обязательств по соглашению об организации деятельности по обращению с ТКО является предоставление безотзывной банковской гарантии, предоставляемой на каждый год срока действия соглашения со дня начала осуществления региональным оператором деятельности по оказанию услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами, предусмотренного соглашением. Неисполнение указанного требования не позволяет заключить соответствующее соглашение. Из системного толкования положений Правил № 881 следует, что в случае, если по результатам проведения конкурсного отбора не было определено лицо, которому может быть присвоен статус регионального оператора по обращению с ТКО, а равно в случае незаключения соглашения об организации деятельности по обращению с ТКО с единственным участником конкурсного отбора, уполномоченным органом объявляется новый конкурсный отбор, который проводится в соответствии с положениями Правил № 881.

Нормами статьи 16 Закона «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного

самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Заключение Министерством и ООО «Планета-Сервис» Соглашения № 3 об организации деятельности по обращению с ТКО на территории Лесосибирской технологической зоны Красноярского края от 21.05.2018 в отсутствие обеспечения исполнения обязательств по соглашению противоречит нормам законодательства в сфере обращения с отходами, могло привести к созданию преимущественных условий деятельности ООО «Планета-Сервис» по обращению с ТКО на территории Лесосибирской технологической зоны Красноярского края, ограничению доступа иных хозяйствующих субъектов на указанный товарный рынок. Указанные действия образуют состав нарушения статьи 16 Закона «О защите конкуренции».

При рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что 05.03.2019 Министерство и ООО «Планета-Сервис» заключили Соглашение о расторжении соглашения об организации деятельности по обращению с ТКО на территории Лесосибирской технологической зоны Красноярского края. При этом условия указанного соглашения предусматривают, что в целях предупреждения чрезвычайной ситуации, вызванной отсутствием в Абанской технологической зоне регионального оператора по обращению с ТКО, ООО «Планета-Сервис» исполняет функции регионального оператора по обращению с ТКО Лесосибирской технологической зоны Красноярского края до дня, определенного соглашением, заключенным Министерством с новым региональным оператором по результатам конкурсного отбора.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства решила:

1. Признать Министерство экологии и рационального природопользования Красноярского края (660009, г. Красноярск, ул. Ленина, 125), общество с ограниченной ответственностью «Планета-Сервис» (662549, Красноярский край, г. Лесосибирск, ул. Енисейская, 25, зд. 2, пом. 2, ОГРН 1132454000722, ИНН 2454023549) нарушившими статью 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по факту заключения Соглашения № 3 об организации деятельности по обращению с ТКО на территории Лесосибирской технологической зоны Красноярского края от 205.2018 в отсутствие обеспечения исполнения обязательств по соглашению.
2. Принимая во внимание обстоятельства, установленные при рассмотрении дела – заключение сторонами Соглашения о расторжении соглашения об организации деятельности по обращению с ТКО на территории Лесосибирской технологической зоны Красноярского края от 05.03.2019, предписание по результатам рассмотрения дела не выдавать.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

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