

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ**

18 января 2010 года

**РЕШЕНИЕ
№ АМЗ-83/2009**

г. Калининград

Резолютивная часть решения оглашена на заседании комиссии 25 декабря 2009 года. Комиссия Калининградского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	Бобровой О.А.	заместителя руководителя Калининградского УФАС России,
членов Комиссии:	Кучушева К.А.	заместителя начальника отдела контроля органов власти, размещения заказов и рекламы Калининградского УФАС России,
	Черных Т.В.	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, размещения заказов и рекламы Калининградского УФАС России,

рассмотрев дело № АМЗ-83/2009, по признакам нарушения Правительством Калининградской области (236007, г. Калининград, ул. Дм. Донского, 1), Министерством ЖКХ и строительства Калининградской области (236007, г. Калининград, ул. Дм. Донского, 1) и администрациями муниципальных образований Калининградской области - городского округа «Город Калининград» (236000, г.Калининград, пл. Победы, 1); Багратионовского (238420, Калининградская область, г. Багратионовск, ул. Пограничная, 57), Балтийского (238520, Калининградская область, г. Балтийск, ул. Ленина, 6), Гвардейского (238210, Калининградская область, г. Гвардейск, ул. Юбилейная, 6), Гурьевского (238300, Калининградская область, г. Гурьевск, ул. Лесная, 3а), Гусевского (238050, Калининградская область, г. Гусев, ул. Ульяновых, 8), Зеленоградского (238530, Калининградская область, г. Зеленоградск, ул. Крымская, 5а), Краснознаменского (238730, Калининградская область, г. Краснознаменск, ул. Калининградская, 5б), Неманского (238710, Калининградская область, г. Неман, ул. Победы, 32), Нестеровского (238010, Калининградская область, г. Нестеров, ул. Черняховского, 20), Озерского (238120, Калининградская область, г. Озерск, ул. Московская, 9), Полесского (238630, Калининградская область, г. Полесск, ул. Советская, 12а), Правдинского (238400, Калининградская область, г. Правдинск, пл. им. 50-летия Победы, 1), Славского (238600, Калининградская область, г. Славск, ул. Калининградская, 10), Светлогорского (238560, Калининградская область, г. Светлогорск, Калининградский пр., 77а), Черняховского (238150, Калининградская область, г. Черняховск, ул. Калинина, 7) муниципальных районов; Ладушкинского (238440, Калининградская область, г. Ладушкин, ул. Победы, 23), Мамоновского (238450, Калининградская область, г. Мамоново, ул. Советская, 2), Пионерского (238590, Калининградская область, г. Пионерский, ул. Флотская, 2), Светловского (238340, Калининградская область, г. Светлый, ул. Советская, 12), Советского (238750, Калининградская область, г. Советск, ул. Театральная, 3), Янтарного (238580, Калининградская область, пос. Янтарный, ул. Советская, 40) городских округов - ст. 16 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

1. Основанием к возбуждению дела № АМЗ-83/2009 послужили материалы проверки по жалобе ООО «Роспромторг» о нарушениях, допущенных при проведении открытого конкурса № АСНК-858 на право заключения договора на осуществление сбора, вывоза и переработки твердых бытовых отходов (ТБО) на территории Калининградской области (далее - Конкурс).

В соответствии с актом от 29 мая 2009 года инспекцией Калининградского УФАС России на основании поручения прокуратуры Калининградской области от 08 мая 2009 года, в связи с заявлением ООО «Роспромторг», в соответствии с приказом Калининградского УФАС России от 15 мая 2009 года № 136, в период с 20.05.2009 г. по 28.05.2009 г. проведено внеплановое контрольное мероприятие по проверке соблюдения антимонопольного законодательства при проведении Конкурса.

Выводы акта от 29 мая 2009 года содержат информацию о наличии признаков нарушения Правительством Калининградской области и администрациями муниципальных образований ст. 16 Закона о защите конкуренции, в связи с совершением согласованных действий, связанных с выбором регионального оператора по итогам Конкурса, которые могут привести к ограничению конкуренции на рынке услуг по сбору, вывозу и размещению ТБО.

Приказом № 224 от 13 июля 2009 года по данному факту возбуждено дело по признакам нарушения Правительством Калининградской области и администрациями муниципальных образований Калининградской области - Город Калининград; Багратионовского, Балтийского, Гвардейского, Гурьевского, Гусевского, Зеленоградского, Краснознаменского, Неманского, Нестеровского, Озерского, Полесского, Правдинского, Славского, Светлогорского, Черняховского, муниципальных районов; Ладушкинского, Мамоновского, Пионерского, Светловского, Советского, Янтарного городских округов - ст. 16 Закона о защите конкуренции.

2. Заявителем ООО «Роспромторг» и его представителем (далее - Заявитель) даны следующие письменные и устные пояснения по существу дела.

Заявитель, приняв решение о переориентации деятельности общества в сферу переработки твердых бытовых отходов, не имея информации о том, что Правительством области уже подводятся итоги объявленного конкурса по данной концепции, в июле 2008 года совместно с группой зарубежных специалистов принял за подготовку концепции и технического решения Комплекса по сбору, вывозу и переработке ТБО на территории Калининградской области без привлечения бюджетных средств.

Обратившись в сентябре 2008 года в Правительство Калининградской области с предложением внедрения разработанной концепции, Заявитель не добился ожидаемого результата.

Переговоры Заявителя с представителями победителя конкурса - ООО «Стройкомплект» - с целью сотрудничества также не увенчались успехом.

Изучив конкурсную документацию открытого конкурса № АСНК-858, Заявитель считает, что в ходе проведения конкурса допущены нарушения положений Гражданского Кодекса РФ, в частности:

- в извещении не указан срок, предоставляемый для заключения договора, что противоречит п. 2 ст. 448 ГК РФ;
- итоговый протокол конкурса подписан 05.12.2008 г., но к настоящему времени договор не заключен, что противоречит положениям п. 5 ст. 448 ГК РФ о необходимости подписания сторонами договора не позднее двадцати дней после оформления протокола;
- в приложении № 1 к протоколу № 336/02 рассмотрения заявок и подведения итогов конкурса указаны лица, принявшие участие в голосовании, но не являющиеся членами конкурсной комиссии, что противоречит порядку проведения конкурса, изложенному в пунктах 2.6 и 2.12 раздела II конкурсной документации;
- конкурсной комиссией неоднократно вносились изменения в извещение и конкурсную документацию в части переноса сроков вскрытия конвертов с заявками, сроков рассмотрения заявок и подведения итогов конкурса, что противоречит пунктам 2.4 и 2.11 раздела II конкурсной документации.

Вышеуказанные обстоятельства побудили Заявителя обратиться в прокуратуру Калининградской области с целью выявления нарушений и отмены результатов конкурса.

Кроме того, считает, что организаторами конкурса допущено нарушение антимонопольного законодательства, выразившееся в том, что заинтересованные лица и участники конкурса не могли ознакомиться в составе конкурсной документации с проектом договора, заключаемым с победителем по итогам конкурса.

3. Правительством Калининградской области и Министерством Жилищно-коммунального хозяйства и строительства Калининградской области даны следующие пояснения по существу дела.

Во исполнение поручений Губернатора Калининградской области Министерство ЖКХ и строительства, совместно с Конкурсным Агентством, принимало участие в разработке рабочего проекта договора на осуществление сбора, вывоза и переработки твердых бытовых отходов на территории Калининградской области по итогам конкурса № АСНК-858.

Проект договора не был в составе конкурсной документации, т.к. конкурсной комиссией оценивались предложенные участниками конкурса концепции (системы) сбора, вывоза и утилизации ТБО. Проект договора должен был содержать принципы, изложенные в предложении победителя конкурса. Он разрабатывался после подведения итогов конкурса с учетом положений конкурсного предложения победителя.

В положениях проекта договора содержатся сведения о необходимости совершении действий в соответствии с действующим, в том числе и антимонопольным, законодательством. Заказчики, организаторы конкурса и конкурсная комиссия не имели намерений ограничивать или устранять конкуренцию на соответствующем товарном рынке.

В связи с тем, что отдельные муниципалитеты отказались от подписания указанного договора, а также в связи с нарушением порядка заключения договора (истечение предельного срока для подписания) заключение договора не состоится.

Надлежащим образом оформленный договор отсутствует. Место нахождения рабочего проекта договора, в связи с вероятной утратой, не известно.

4. Конкурсным Агентством представлены следующие возражения по акту проверки от 29 мая 2009 года и пояснения по существу дела.

Открытый конкурс № АСНК-858 проводился в соответствии с положениями Гражданского кодекса Российской Федерации, которыми не предусмотрена обязательная разработка и не регламентированы требования к конкурсной документации. Действующим законодательством не установлен запрет на внесение изменений в упомянутую документацию, в том числе и на продление сроков проведения конкурса. Решения об изменении сроков проведения конкурса организатором конкурса были опубликованы в печатном издании, в сети «Интернет», а также в письменном виде были оповещены все участники конкурса и заинтересованные лица, которым была предоставлена конкурсная документация по их письменному запросу. Конкурсной комиссией были соблюдены требования п. 2 ст. 448 ГК РФ о необходимости публикации извещения о проведении торгов не менее чем за 30 дней до их проведения.

В связи с изложенным, действия организатора конкурса по изменению сроков проведения конкурса не нарушали действующего законодательства и не могли привести к ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии с конкурсной документацией (п. 2.6 раздела II «Порядок проведения конкурса») член конкурсной комиссии может делегировать право участия в заседании комиссии и право голоса любому лицу по доверенности. На процедуре вскрытия присутствовали, в том числе и лица на основании доверенностей членов конкурсной комиссии – М.Ю. Михайлов, И.В. Воронкина, Г.И. Гонтарь, И.А. Филановский, Ю.С. Биденко.

Извещение о проведении открытого конкурса было составлено в соответствии с требованиями ГК РФ и содержит все сведения, предусмотренные ч. 2 ст. 448, а именно: сведения о месте, времени и форме торгов, их предмете и порядке проведения, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги. Частью 5 статьи 488 ГК РФ установлено, что договор должен быть подписан сторонами не позднее 20 дней или иного указанного в извещении срока после завершения торгов и оформления протокола. Таким образом, в случае отсутствия в извещении сведений о сроке, предоставляемом для заключения договора, применяются положения указанной нормы (ч. 5 ст. 448).

Выводы Инспекции Калининградского УФАС России об ограничении выбора хозяйствующих субъектов, предоставляющих услуги по сбору, вывозу и размещению ТБО, приобретателями таких услуг, а также об ограничении конкуренции при проведении конкурса необоснованны, поскольку неограниченному кругу лиц было сообщено о проведении данного конкурса. Извещение и конкурсная документация размещены на официальном сайте Правительства Калининградской области в сети «Интернет» и опубликованы в официальном печатном издании Калининградской области – газете «Калининградская правда». Любое заинтересованное лицо имело возможность принять участие в конкурсе, что не могло привести к нарушениям требований Федерального закона «О защите конкуренции».

Кроме того, членами конкурсной комиссии являлись как специалисты органов исполнительной власти и предприятий в сферах природопользования, обращения с отходами, экологического и технологического контроля, защиты прав потребителей, так и руководители органов исполнительной власти, а также представители муниципальных образований Калининградской области, что свидетельствует о всестороннем изучении соответствующего сегмента рынка и объективном выборе победителя данного конкурса.

5. Представителями муниципальных образований даны следующие пояснения по делу.

1. Администрацией **Пионерского** городского округа:

Администрация не осуществляла переписку с Правительством Калининградской области по вопросу подготовки конкурса № АСНК – 858, договор был подписан. На территории городского округа сбором и вывозом ТБО занимается ООО «Оланд».

2. Администрацией **Светловского** городского округа:

07 апреля 2009 года в адрес администрации поступило письмо министра ЖКХ и строительства Калининградской области (№ 955-7/7 от 03.04.09) с приложением проекта договора на осуществление сбора, вывоза и переработки ТБО на территории Калининградской области. Администрацией были подготовлены изменения в указанный договор (с необходимостью исключения также п.п. 4.3.2, 4.3.4 договора) и направлены в адрес министерства ЖКХ и строительства. Однако упомянутые изменения министерством не были учтены, и договор был вновь

направлен в администрацию с требованием его подписания до 18 мая 2009 г. Администрацией договор был подписан 15 мая 2009 г. с протоколом согласования разногласий. В настоящее время сбор и вывоз ТБО на территории округа осуществляет ООО «РемЖилФонд».

3. Администрацией **Ладушкинского** городского округа:

На территории муниципального образования сбором и вывозом ТБО занимается МП «Жилищно-коммунальный и эксплуатационный комплекс». Администрацией был подписан договор на осуществление сбора, вывоза и переработки ТБО на территории Калининградской области.

4. Администрацией **Нестеровского** муниципального района:

На территории района сбором, вывозом и переработкой ТБО занимаются МУП ЖКХ г. Нестерова и пос. Чернышевского. Администрацией внесены предложения об изменении п.п. 4.1.3 и 4.3.7 договора. Муниципальными образованиями на территории района был подписан договор на осуществление сбора, вывоза и переработки ТБО на территории Калининградской области.

5. Администрацией **Черняховского** муниципального района:

На территории муниципального образования вывозом и размещением ТБО занимается ООО «Чистота». Администрацией не был подписан договор по итогам конкурса, в связи с имеющимися разногласиями.

6. Администрацией **Славского** муниципального района:

На территории муниципального образования сбором, вывозом и размещением ТБО занимаются МУП «Прохладенское», МУП «Чайка», МУП ЖКХ «Тимирязевское», МУП «Ваш город», ООО «ЖКХ «Гастелловское», МУП ЖКХ «Большаковское». Договор по итогам конкурса был подписан.

7. Администрацией **Краснознаменского** муниципального района:

На территории района сбор, вывоз и переработку ТБО осуществляют МУП ЖКХ. Администрацией подписан договор по результатам конкурса № АСНК -858.

8. Администрацией **Балтийского** муниципального района:

Договор на осуществление сбора, вывоза и переработки ТБО на территории Калининградской области администрацией не подписывался.

9. Администрацией **Советского** городского округа:

На территории района деятельностью по осуществлению сбора, вывоза и переработки ТБО занимаются МУП «Жилсервис», ООО «Экология региона», МАУ «Сервис».

10. Администрацией **Зеленоградского** муниципального района:

Между муниципальным образованием и ООО «Стройкомплект» не имеется надлежаще оформленного договора. Деятельностью по приему и утилизации ТБО на территории района занимается ОГУП «Единая система обращения с отходами». Сбор и вывоз ТБО осуществляют МУП «ЖЭУ», МУП ЖКХ, МУП МКХ, МКП «Благоустройство», МУП «Коммунальные услуги». Договор по итогам конкурса был подписан.

11. Администрацией **Гурьевского** муниципального района:

Администрацией предлагалось исключить п. п. 4.3.1, 4.6.1 из содержания договора на осуществление сбора, вывоза и переработки ТБО на территории Калининградской области и изменить содержание п.п. 4.3.6, 4.5.6. В результате согласований договор администрацией был подписан.

12. Администрацией **Озерского** муниципального района:

Сбором, вывозом и утилизацией ТБО на территории района занимается МУП «Озерск-ЖКХ».

13. Администрацией **Светлогорского** городского округа:

Администрацией был подписан договор по результатам конкурса № АСНК -858. На территории района деятельностью по сбору и вывозу ТБО осуществляет МУП «Коммунальных услуг».

14. Администрацией **Правдинского** муниципального района:

На территории района сбор и вывоз ТБО осуществляют МУП «Правдинское ЖЭУ», МУП «Домновское ЖЭУ», МУП «Мозырское ЖЭУ», МУП ЖКХ «Флора», утилизацией занимается ООО «Эко-Лава».

15. Администрацией **Багратионовского** муниципального района:

На территории муниципального образования сбором, вывозом и переработкой ТБО занимаются МУП «ЖКХ г. Багратионовска», МУП «ЖКХ п. Нивенское», МУП «ЖКХ п. Пятидорожное», ООО «Роскемпинг». Договор на осуществление сбора, вывоза и переработки ТБО на территории Калининградской области был подписан с протоколом разногласий и замечаниями по содержанию п. 4.1.3 договора.

16. Администрацией городского округа **«Город Калининград»**:

На территории городского округа деятельность по осуществлению сбора и вывоза ТБО ведут 14 хозяйствующих субъектов.

17. Администрацией **Неманского** муниципального района:

На территории района сбор, вывоз и переработку ТБО осуществляет МУП «Чистота». Администрацией не был заключен договор по результатам конкурса № АСНК -858 в связи с наличием разногласий.

18. Администрацией **Гусевского** муниципального района:

Договор по итогам конкурса был подписан. Сбором и вывозом ТБО на территории района занимается одна управляющая организация.

19. Администрацией **Полесского** муниципального района:

На территории района сбор, транспортировку и размещение ТБО осуществляют МУП по благоустройству и ремонтно-строительным работам, ГМУП «Тюленийское ЖКХ», ГМУП «Сосновское ЖКХ», ГМУП «Залесовское ЖКХ».

20. Администрацией **Янтарного** городского округа:

На территории района сбор, вывоз ТБО осуществляет МУП «Чистый двор».

6. В результате рассмотрения дела антимонопольным органом установлено следующее.

В соответствии с п. 20 поручения по итогам оперативного совещания Правительства Калининградской области 27 ноября 2006 года (№300/пр от 30.11.2006) Министерству ЖКХ и строительства поручено подготовить для презентации на выставке недвижимости инвестиционный проект по мусороперерабатывающему заводу на территории Калининградской области. На основании п. 15 поручения по итогам оперативного совещания Правительства Калининградской области 22 октября 2007 года (№ 197/пр от 26.10.07) Министерству ЖКХ и строительства и Конкурсному Агентству поручено создать комиссию и объявить конкурс по оценке предложений для создания комплексной системы обращения с отходами на территории Калининградской области.

Согласно распоряжению Губернатора Калининградской области от 30 октября 2007 года (№295-р) Конкурсному Агентству необходимо включить в конкурсную комиссию для оценки предложений по созданию комплексной системы обращения с твердыми бытовыми отходами на территории Калининградской области представителей органов государственной власти, органов местного самоуправления Калининградской области и организаций в составе согласно приложению.

19 октября 2007 года Министерством ЖКХ и строительства Калининградской области, Конкурсным Агентством Калининградской области и администрациями муниципальных образований Калининградской области заключены трехсторонние договоры о передаче администрациями Министерству ЖКХ и строительства и Конкурсному Агентству части функций по вопросам местного значения на организацию и проведение открытого конкурса на оказание услуг по организации сбора, вывоза, утилизации и переработки бытовых и промышленных отходов.

Согласно конкурсной документации по проведению открытого конкурса на право заключения договора на осуществление сбора, вывоза и переработки твердых бытовых отходов (ТБО) на территории Калининградской области:

1. Заказчики конкурса - муниципальные образования Калининградской области, организатор конкурса - Конкурсное Агентство Калининградской области.
2. Предмет открытого конкурса - право заключения договора на осуществление сбора, вывоза и переработки твердых бытовых отходов (ТБО) на территории Калининградской области (п. 1.1 раздела I).
3. Условия конкурса - выбор системы сбора, транспортировки и переработки ТБО на территории Калининградской области и оператора по ее внедрению, на основании разработанной участником конкурса концепции инвестиционного проекта на осуществление сбора, вывоза и переработки твердых бытовых отходов (ТБО) на территории Калининградской области в соответствии с разделом IV «Техническое задание» конкурсной документации. Конкурс не предусматривает расходование бюджетных средств и проводится в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации (п. 1.2 раздела I).
4. Организатор конкурса вправе внести изменения в конкурсную документацию в любой момент до даты вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе (п. 2.4 раздела II).
5. Заседание конкурсной комиссии считается правомочным, если на нем присутствуют не менее половины ее состава. Член конкурсной комиссии может делегировать право участия в заседании комиссии и право голоса любому лицу по доверенности. Решения конкурсной комиссии принимаются простым большинством голосов от числа присутствующих на заседании членов конкурсной комиссии. При равенстве голосов голос председателя конкурсной комиссии является решающим (п. 2.6 раздела II).
6. Конкурсная комиссия не позднее срока, установленного в извещении о проведении конкурса и в настоящей конкурсной документации, проверяет соответствие представленных заявок на участие в конкурсе требованиям, содержащимся в конкурсной документации, и определяет

участника конкурса, предложившего наилучшие условия на осуществление сбора, вывоза и переработки твердых бытовых отходов (ТБО) на территории Калининградской области (п. 2.11 раздела II).

7. По итогам рассмотрения заявок на участие в конкурсе оформляется протокол, который подписывается всеми присутствующими на заседании членами конкурсной комиссии и победителем конкурса (п. 2.12 раздела II).

В соответствии с извещением о проведении открытого конкурса № АСНК -858, опубликованном 25 сентября 2007 года в официальном печатном издании Калининградской области «Калининградская правда», вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе было запланировано на 24 января 2008 года.

Согласно извещениям о внесении изменений в извещение и конкурсную документацию о проведении открытого конкурса на право заключения договора на осуществление сбора, вывоза и переработки твердых бытовых отходов (ТБО) на территории Калининградской области (опубликованным 16 января 2008 г., 31 января 2008 г., 02 февраля 2008 г., 06 марта 2008 г., 01 апреля 2008 г., 19 апреля 2008 г., 28 июня 2008 г., 19 июля 2008 г., 16 августа 2008 г., 27 сентября 2008 г.) в конкурсную документацию вносились также изменения в части сроков вскрытия конвертов с заявками (срок продлевался до 20 февраля 2008 г.), содержания технического задания, даты рассмотрения заявок на участие в конкурсе и подведения итогов конкурса (срок продлевался до 28 ноября 2008 года).

В соответствии с Протоколом № 336/02 от 05 декабря 2008 года рассмотрения заявок и подведения итогов конкурса на право заключения договора на осуществление сбора, вывоза и переработки твердых бытовых отходов на территории Калининградской области Конкурсной комиссией рассмотрены заявки на участие в конкурсе следующих участников конкурса:

№ п/п	Наименование участника конкурса	Почтовый адрес
1	ООО «КОНВТОРРЕСУРС»	143000, Московская обл., г. Одинцово, Можайское шоссе, д. 71
2	ООО «МКБ «Транспрогресс»	129337, г. Москва, Ярославское шоссе, д. 69
3	ООО «ЦЖИ-Сервис»	236001, г. Калининград, ул. Ялтинская, д. 66
4	ООО «ЦЖИ-1»	236001, г. Калининград, ул. Ялтинская, д. 66
5	ООО «ЦЖИ-3»	236001, г. Калининград, ул. Ялтинская, д. 66
6	ООО БТПД «Ресурсы севера»	236001, г. Калининград, ул. Ялтинская, д. 66
7	ОАО УК «Эко-Система»	142784, Московская обл., Ленинский р-н, Бизнес-парк «Румянцево», оф. 608 Б
8	ЗАО «Антей Ко.»	109004, г. Москва, Б. Дровяной пер., д. 21/12
9	ЗАО «ТЭК Калининградский»	107078, г. Москва, Б. Харитоньевский пер-к, д. 16-18
10	ООО «Ремондис»	141511, Московская обл., Солнечногорский р-н, СЭЗ «Шерризон», пл. 3, стр. 2
11	ООО «Стройкомплект»	236000, г. Калининград, пр. Победы, д. 54а

На основании протокола голосования конкурсной комиссией принято решение признать победителем конкурса ООО «Стройкомплект».

Из содержания протокола голосования усматривается, что, кроме 24 членов конкурсной комиссии (20 членов проголосовали за ООО «Стройкомплект»), участие в голосовании приняли 15 представителей администраций муниципальных образований Калининградской области (11 представителей проголосовали за ООО «Стройкомплект»).

В соответствии с проектом договора на осуществление сбора, вывоза и переработки твердых бытовых отходов на территории Калининградской области и вложение инвестиций в рамках осуществления указанной деятельности, в соответствии с результатами открытого конкурса на право заключения договора на осуществление сбора, вывоза и переработки твердых бытовых отходов на территории Калининградской области (протокол № 336/02) от 05.12.2008, АСНК-858/2007), планировалось заключение договора между Правительством Калининградской области, исполнительно-распорядительными органами местного самоуправления муниципальных

образований Калининградской области («Заказчики») и ООО «Стройкомплект» («Инвестор»), в том числе о нижеследующем:

1) Предметом договора является реализация на территории Калининградской области инвестиционного проекта создания и функционирования единой системы обращения с отходами (п. 2.1).

2) Финансирование из областного и местных бюджетов не предусмотрено (п.2.4).

3) Правительство Калининградской области обязуется совместно с Заказчиками организовать в установленном законодательством порядке подготовку и проведение торгов в целях передачи в пользование существующих полигонов ТБО и муниципальных унитарных предприятий как имущественных комплексов (п. 4.1.3).

4) Заказчики обязуются:

- содействовать в оформлении земельных и иных правовых отношений при размещении ТБО в соответствии с Программой, закрытии и рекультивации действующих полигонов ТБО и несанкционированных свалок (п.4.3.2);

- обеспечить передачу в соответствии с законодательством существующих полигонов (п.4.3.4).

5) Инвестор обязуется:

- разработать инвестиционный проект строительства заводских комплексов с применением технологии плазменной газификации и/или плазменно-пиролизной технологии с предварительной сортировкой ТБО по фракциям, включая техническую и технологическую документацию об использовании, обезвреживании образующихся отходов, логистическую систему сбора ТБО, варианты выбора земельных участков, находящихся в государственной или/и муниципальной собственности, а также получить положительное заключение, проводимой в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности, государственной экспертизы проектной документации указанных объектов (п.4.5.1);

- построить и ввести в эксплуатацию инвестиционные объекты (п. 4.5.2);

- внедрить и обеспечить функционирование единой системы обращения с отходами (п.4.5.3);

- обеспечить финансирование мероприятий (п.4.5.4).

На основании п. 1 поручения Губернатора Калининградской области по итогам открытого конкурса на право заключения договора на осуществление сбора, вывоза и переработки твердых бытовых отходов на территории Калининградской области от 19 января 2009 года (№ 09/пр) Министерству ЖКХ и строительства, Агентству по градостроению Службе по государственному регулированию цен и тарифов, Конкурсному Агентству, Правовому управлению Правительства поручено до 12 февраля 2009 года подготовить проект договора на осуществление сбора, вывоза и переработки твердых бытовых отходов на территории Калининградской области, предусмотрев в нем условия исполнения договора, предложенные победителем конкурса на право заключения договора на осуществление сбора, вывоза и переработки твердых бытовых отходов на территории Калининградской области – ООО «Стройкомплект».

Пунктом 2 упомянутого поручения Министерству ЖКХ и строительства, Министерству по развитию территорий и взаимодействию с органами местного самоуправления, Конкурсному Агентству, главам муниципальных образований Калининградской области поручено до 2 марта 2009 года обеспечить заключение договора, указанного в пункте 1 поручения.

Согласно положениям ч. 2 ст. 448 ГК, если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за тридцать дней до их проведения. Извещение должно содержать, во всяком случае, сведения о времени, месте и форме торгов, их предмете и порядке проведения, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене. В случае если предметом торгов является только право на заключение договора, в извещении о предстоящих торгах должен быть указан предоставляемый для этого срок.

Оценивая имеющиеся в деле доказательства, Комиссия приходит к выводу о том, что сведения о нарушении антимонопольного законодательства, изложенные в обращении Заявителем, не нашли своего подтверждения. Так, в частности:

1) Информация Заявителя о том, что в извещении не указан срок, предоставляемый для заключения договора, соответствует фактическим обстоятельствам. Действительно, пунктом 2 статьи 448 ГК РФ декларируется необходимость указания в извещении срока для заключения договора, если предметом торгов является только право на заключение договора. Тем не менее, при таких обстоятельствах в действиях разработчика конкурсной документации отсутствует нарушение антимонопольного законодательства, поскольку все участники конкурса и заинтересованные лица находятся в равных условиях. Данные действия (бездействие) в части не указания в извещении сроков заключения договора не приводят и не могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

2) Сведения Заявителя о том, что итоговый протокол конкурса подписан 05.12.2008 г., но к настоящему времени договор не заключен, что противоречит положениям п. 5 ст. 448 ГК РФ о необходимости подписания сторонами договора не позднее двадцати дней после оформления протокола также соответствуют фактическим обстоятельствам дела. Однако и это обстоятельство не может повлиять на конкурентные отношения на соответствующем рынке, не приводит и не может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

3) Информация Заявителя о том, что в приложении № 1 к протоколу № 336/02 рассмотрения заявок и подведения итогов конкурса указаны лица, принявшие участие в голосовании, но не являющиеся членами конкурсной комиссии, что противоречит порядку проведения конкурса, изложенному в пунктах 2.6 и 2.12 раздела II конкурсной документации не нашла своего подтверждения.

Так, в соответствии с п. 2.6 раздела II член конкурсной комиссии может делегировать право участия в заседании комиссии и право голоса любому лицу по доверенности. Таким образом, участие в заседании комиссии лица по доверенности члена конкурсной комиссии не нарушает порядка проведения конкурса.

4) Материалами дела установлено, что конкурсной комиссией неоднократно вносились изменения в извещение и конкурсную документацию в части переноса сроков вскрытия конвертов с заявками, сроков рассмотрения заявок и подведения итогов конкурса. Однако изменения в части переноса сроков вскрытия конвертов не противоречат п. 2.4 раздела II конкурсной документации, согласно которому организатор конкурса вправе внести изменения в конкурсную документацию в любой момент до даты вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе. А изменения сроков рассмотрения заявок и подведения итогов конкурса не предоставляют каких-либо преимуществ отдельным участникам и заинтересованным лицам, не ставят их в неравные условия и не могут привести к ограничению, устранению конкуренции.

5) Заявитель считает, что организаторами конкурса допущено нарушение антимонопольного законодательства, выразившееся в том, что заинтересованные лица и участники конкурса не могли ознакомиться в составе конкурсной документации с проектом договора, заключаемым с победителем по итогам конкурса.

Как установлено, проект договора не входил в состав конкурсной документации и разрабатывался уже после подведения результатов конкурса для включения в него условий, предложенных победителем конкурса. Конкурсной комиссией осуществлялся выбор системы сбора, транспортировки и переработки ТБО на территории Калининградской области и оператора по её внедрению, на основании разработанной участником конкурса концепции инвестиционного проекта на осуществление сбора, вывоза и переработки ТБО на территории Калининградской области. В условиях, когда по итогам конкурса должен быть подписан договор, включающий отдельные положения концепции, предложенной победителем конкурса, у организатора конкурса отсутствует возможность включить в конкурсную документацию такой проект договора.

При этом условия конкурса представляли равные для всех заинтересованных лиц и участников возможности. Отсутствие проекта договора в конкурсной документации не приводит и не может привести к недопущению, устранению, ограничению конкуренции.

В ходе рассмотрения дела Комиссии не представилось возможным, в рамках имеющихся полномочий, получить информацию о месте нахождения оригинала рабочего проекта договора на осуществление сбора, вывоза и переработки твердых бытовых отходов на территории Калининградской области, исследовать содержащуюся в нем информацию и дать ей оценку. Комиссией установлено, что организаторы и заказчики отказались от подписания проекта договора на осуществление сбора, вывоза и переработки твердых бытовых отходов на территории Калининградской области.

При таких условиях Комиссия приходит к выводу об отсутствии доказательств наличия в согласованных действиях государственных и муниципальных органов власти нарушения ст. 16 Закона о защите конкуренции, поскольку их согласованные действия не приводят и не могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции в связи с отказом от подписания договора.

Дело подлежит прекращению, в связи с отсутствием доказательств нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела № АМЗ-83/2009 по признакам нарушения Правительством

Калининградской области, Министерством ЖКХ и строительства Калининградской области и администрациями муниципальных образований Калининградской области - городского округа «Город Калининград»; Багратионовского, Гвардейского, Гурьевского, Гусевского, Зеленоградского, Краснознаменского, Неманского, Нестеровского, Озерского, Правдинского, Славского, Светлогорского, Черняховского муниципальных районов; Ладушкинского, Мамоновского, Пионерского, Светловского, Советского, Янтарного городских округов - ст. 16 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых действиях.

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

Председатель Комиссии
Члены Комиссии

Черных Т.В.

Боброва О.А.
Кучушев К.А.