

РЕШЕНИЕ

по жалобе №014/10/18.1-657/2021

г. Якутск «20» апреля 2021г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

– заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

– главного специалиста-эксперта антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

– старшего государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии.

В присутствии посредством сервиса web-видеоконференцсвязи:

представителя заявителя ООО «Новые экологические технологии» Р.

представителей ответчика ООО «ЯКУТСКЭКОСЕТИ» Г. по доверенности №11/2021 от 14.04.2021г., А. по доверенности 12/2021 от 14.04.2021г., Е. по доверенности №13/2021 от 14.04.2021г.;

рассмотрев жалобу от 12.04.2021 г. (вх. №3059э) общества с ограниченной ответственностью «Новые экологические технологии» (ИНН 1435180671, ОГРН 1061435070003) (далее – Заявитель, ООО «НЭТ») на действия общества с ограниченной ответственностью «ЯКУТСКЭКОСЕТИ» (ИНН 1435284215 ОГРН 1141447009252) (далее – Заказчик, ООО «ЯКУТСКЭКОСЕТИ») при организации и проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора оказания услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в пределах зоны деятельности регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами в Центральной зоне Республики Саха (Якутия) на территориях с. Тулагино, с. Кильдямцы, с. Капитоновка, мкр. Кангалссы, ГО «Жатай» для субъектов малого и среднего предпринимательства (извещение №2100700004420000001 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://www.zakupki.gov.ru>),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия)

12.04.2021 г. (вх. №3059э) поступила жалоба от ООО «Новые экологические технологии» на действия ООО «ЯКУТСКЭКОСЕТИ» при организации и проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора оказания услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в пределах зоны деятельности регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами в Центральной зоне Республики Саха (Якутия) на территориях с. Тулагино, с. Кильдямцы, с. Капитоновка, мкр. Кангалссы, ГО «Жатай» для субъектов малого и среднего предпринимательства (извещение №2100700004420000001 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://www.zakupki.gov.ru>).

Согласно части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, а также в иных случаях.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Торги, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами (далее соответственно – торги, региональный оператор), проводятся в форме аукционе в электронной форме в порядке, установленном Федеральным законом от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) с учетом особенностей предусмотренных Постановлением Правительства Российской Федерации от 03.11.2016 №1133 «Об утверждении Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора» (далее – Правила №1133).

Следует отметить, что в отношении не менее 15 процентов объема услуг по транспортированию ТКО, выделенных в отдельные лоты в соответствии с абзацем первым пункта 9 Правил № 1133, проводятся аукционы, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Уведомлением о поступлении жалобы и о приостановлении заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу рассмотрение жалобы было назначено на «20» апреля 2021 г. в 15 час. 00 мин.

ООО «ЯКУТСКЭКОСЕТИ» предоставило письменный отзыв на жалобу ООО «Новые экологические технологии» в котором просят признать жалобу необоснованной.

На официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://www.zakupki.gov.ru> 29 марта 2021 года опубликовано извещение №210070000442000001 о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора оказания услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов, в пределах зоны деятельности регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами в Центральной зоне Республики Саха (Якутия) на территориях с. Тулагино, с. Кильдямцы, с. Капитоновка, мкр. Кангалссы, ГО «Жатай» для субъектов малого и среднего предпринимательства.

Дата и время начала срока подачи заявок: 29.03.2021г. 15:18 (МСК+6)

Дата и время окончания срока подачи заявок: 13.04.2021 г. 09:00 (МСК+6)

Дата проведения аукциона в электронной форме: 14.04.2021

Начальная (максимальная) цена контракта: 9 219 5893,22 руб.

Заявитель в жалобе указал следующие доводы:

- 1. В соответствии с пунктом 12 Правил документации об аукционе наряду с информацией, указанной в статье 64 Федерального закона от 05.04.2013 г. №44 ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» должна содержать сведения о прогнозном расстоянии транспортирования твердых коммунальных отходов (суммарном расстоянии за весь срок, на который заключается договор) от мест (площадок) накопления твердых коммунальных отходов до объектов обработки, обезвреживания и (или) захоронения твердых коммунальных отходов, а также между указанными объектами в соответствии с территориальной схемой обращения с отходами, в том числе с твердыми коммунальными отходами, утвержденной в установленном порядке.*
- 2. Проект договора содержит требование о том, что ненадлежащее содержание мест накопления ТКО собственниками не является препятствием и (или) отказом от исполнения услуг по договору. Содержание контейнеров и мест накопления отходов является завышенным требованием и не является предметом договора.*

Проект договора содержит требование о том, что техника должна быть с нанесенными логотипами Регионального оператора (предоставляются Региональным оператором). Нанесение логотипов является рекламой заказчика и не соответствует предмету договора.

В течение всего срока оказания услуг выявлять и своевременно сообщать Региональному оператору об образовании мест несанкционированного складирования ТКО – требование не является предметом закупки.

По договору региональный оператор обязан предупредить Исполнителя о планируемой выездной проверке не позднее за 1 час до предполагаемого

времени проверки; Обязательность присутствия представителя Исполнителя ограничивает его в правах свободы выбора.

Договор предусматривает наложение штрафных санкций на Исполнителя за ненадлежащее исполнение обязательств. При этом ненадлежащим исполнением является как отклонение от графика вывоза отходов, так и работа при отсутствии данных систем ГЛОНАСС и ГЛОНАСС/GPS. При этом не урегулирован вопрос действия Исполнителя в случае поломки навигации в ходе исполнения работ, не ясен порядок действий со стороны Исполнителя. Порядок согласования отклонения от графика исполнения работ в случае выхода навигации из строя. Порядок согласования графика исполнения работ в случае выхода из строя техники или навигации. Необходимость продолжения работ по вывозу отходов при выходе из строя навигации.

Договор предусматривает ограничение по привлечению третьих лиц при выполнении услуги. Данное требование не соответствует нормам законодательства о закупках и накладывает необоснованные ограничения на участников.

Заказчик установил взаимоисключающие требования, влекущие наложение штрафов и расторжение контракта, тем самым ограничил круг потенциальных Поставщиков услуг.»

Относительно доводов жалобы о том, что конкурсная документация не содержит сведений по нормативному количеству отходов на источниках образования отходов, сведений по количеству проживающих лиц, сведений по юридическим лицам расположенным в МКД, сортировки отходов по видам и классам - Комиссия Якутского УФАС сообщает, что по тем же доводам антимонопольным органом были приняты следующие решения: 014/10/18.1-2249/2020, 014/10/18.1-2250/2020, 014/10/18.1-2251/2020, 014/10/18.1-2252/2021, 014/10/18.1-2253/2020, 014/10/18.1-2254/2020, 014/10/18.14-2255/2020 от 19.08.2020г.

Комиссия УФАС по РС (Я) по рассмотрению жалобы, изучив материалы дела и доказательства, приходит к следующим выводам.

В соответствии с Постановлением Правительства от 18 марта 2021 г. №414 внесены изменения в Постановление Правительства РФ от 03.11.2016 №1133 «Об утверждении Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора».

Данными изменениями пункт 12 Правил было дополнен подпунктом «з», согласно которому документация об аукционе должна содержать в том числе и сведения о прогножном расстоянии транспортирования твердых коммунальных отходов (суммарном расстоянии за весь срок, на который заключается договор) от мест (площадок) накопления твердых коммунальных отходов до объектов обработки, обезвреживания и (или) захоронения твердых коммунальных отходов, а также между указанными объектами в соответствии с территориальной схемой обращения с отходами, в том числе с твердыми коммунальными отходами, утвержденной в установленном порядке.

Извещение о проведении электронного аукциона на оказание услуг по

транспортированию ТКО опубликовано Заказчиком 29 марта 2021 года.

Изменения, внесенные Постановлением Правительства РФ от 18.03.2021 № 414, вступили в силу по истечении 7 дней после дня официального опубликования (опубликовано на Официальном интернет-портале правовой информации <http://pravo.gov.ru> - 23.03.2021) – 31.03.2021 года.

Соответственно, извещение о проведении электронного аукциона опубликовано заказчиком до вступления в силу изменений, внесенных Постановлением Правительства РФ от 18.03.2021 № 414.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), Бюджетного кодекса Российской Федерации.

Частью 1 статьи 4 ГК РФ установлено, что акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие.

Действие закона распространяется на отношения, возникшие до введения его в действие, только в случаях, когда это прямо предусмотрено законом.

Таким образом, в рассматриваемом случае, подпункт «з» пункта 12 Правил не подлежал применению в связи с тем, что извещение о проведении аукциона было опубликовано заказчиком до вступления в силу Постановления Правительства от 18.03.2021 № 414.

По существу, второго довода Заявителя, о завышенных требованиях к Исполнителю в проекте договора приложенного к аукционной документации Комиссия Якутского УФАС отмечает следующее.

Согласно пункту 23 Правил обращения с ТКО, утвержденным постановлением Правительства РФ от 12.11.2016 № 1156 (далее - Правила обращения с ТКО), в целях обеспечения транспортирования ТКО региональный оператор вправе привлекать операторов по обращению с ТКО, осуществляющих деятельность по транспортированию ТКО, на основании договора на оказание услуг по транспортированию ТКО. Следовательно, к документации об электронном аукционе, проводимом в соответствии с Правилами, утвержденными постановлением № 1133, *должен быть приложен проект договора, являющийся неотъемлемой частью указанной документации.*

Как указывает Заявитель, содержание контейнеров и мест накопления отходов является завышенным требованием и не является предметом договора.

Согласно п.3.6 Проекта договора, техническое состояние контейнеров (бункеров-накопителей), установленных в зоне обслуживания отслеживается Исполнителем. В случае выявления необходимости их текущего ремонта, покраски, маркировки, Исполнитель должен уведомить об этом Регионального оператора в течение 1 (одних) суток с момента выявления;

Ненадлежащее содержание мест накопления ТКО собственниками не является препятствием и (или) отказом от исполнения услуг по договору.

Таким образом, проектом договора не предусмотрено обязательство исполнителя содержать контейнеры и места накопления отходов.

Из возражения ООО «Якутскэкосети» на жалобу заявителя следует, что нанесение логотипов на технику требуется для обозначения регионального оператора, выполняющего функции по обращению с ТКО в центральной зоне Республики Саха (Якутия).

Между тем, договор не устанавливает запрет на использование собственного наименования и фирменного знака Исполнителя.

Согласно п. 6.2.2 Проекта договора исполнитель обязан обеспечить присутствие своего представителя для проведения Проверок.

По мнению заявителя обязательность присутствия Заявителя ограничивает его в правах и свободах. При этом, каким образом, данное требование ограничивает права и обязанности Исполнителя заявитель в жалобе не пояснил.

Как пояснил представитель Заказчика, данное требование обусловлено необходимостью соблюдения балансов интересов. Проведение проверок необходимо в целях соблюдения санитарно-эпидемиологических правил, а также с целью своевременного пресечения нарушений законодательства об охране окружающей среды.

Согласно п.26 Правил обращения с ТКО, оператор по обращению с отходами, осуществляющий деятельность по транспортированию твердых коммунальных отходов, должен владеть мусоровозами, отвечающими общим техническим требованиям и требованиям безопасности, установленным законодательством Российской Федерации о техническом регулировании.

Пункт 27 Правил обращения с ТКО предусматривает, что транспортирование твердых коммунальных отходов с использованием мусоровозов, не оснащенных аппаратурой спутниковой навигации, допускается до 1 января 2018 года.

Соответственно, требование договора об оснащении мусоровозов аппаратурой спутниковой навигации – это требование закона, осуществление транспортирования ТКО в обход данной нормы является незаконным.

Кроме того, пункт 5.1.7 Проекта договора предусматривает, что в случае выхода из строя аппаратуры системы спутниковой навигации, Исполнитель обязан обеспечить восстановление ее работоспособности в течение 1 (одних) суток с момента выхода ее из строя.

Также, в соответствии с п.2.5 проекта договора с письменного согласия Регионального оператора в случае выхода из строя специализированной техники Исполнителя, он вправе заменить указанную технику на равнозначную, согласно условиям договора, по договору аренды транспортного средства, до устранения неполадок.

Заявитель в жалобе указывает, что договор предусматривает ограничение по привлечению третьих лиц при выполнении услуги. Данное требование, как считает заявитель, не соответствует нормам законодательства о закупках и накладывает необоснованные ограничения на участников.

Согласно п. 3.7 Проекта договора исполнитель осуществляет транспортирование ТКО мусоровозами, находящимися на праве собственности исполнителя, либо иным законном основании и не обремененными правами 3-х лиц.

В соответствии с частью 1 статьи 9 Федерального закона от 24.06.1998 г. №89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» лицензирование деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 04.05.2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» с учетом положений настоящего Федерального закона.

Тем не менее, деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности осуществляется только на основании лицензии.

Ответственность за предпринимательскую деятельность без лицензии предусмотрена статьей 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, привлечение третьих лиц при выполнении услуги по транспортированию ТКО ограничено требованиями федеральных законов.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что Проект договора не ограничивает конкуренцию и не нарушает прав и обязанностей Исполнителей.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», на основании вышеизложенного, руководствуясь ст.23, ст. 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Новые экологические технологии» (ИНН 1435180671, ОГРН 1061435070003) на действия ООО «ЯКУТСКЭКОСЕТИ» (ИНН 1435284215 ОГРН 1141447009252) при организации и проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора оказания услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в пределах зоны деятельности регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами в Центральной зоне Республики Саха (Якутия) на территориях с. Тулагино, с. Кильдямцы, с. Капитоновка, мкр. Кангалссы, ГО «Жатай» для субъектов малого и среднего предпринимательства (извещение №2100700004420000001 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://www.zakupki.gov.ru>) – **необоснованной.**

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

