Решение

по делу № 10/04/10-17/2020

о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 08.10.2020

Решение в полном объеме изготовлено 21.10.2020

г. Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 10/04/10-17/2020 о нарушении антимонопольного законодательства
в составе: <...> (далее – Комиссия),

рассмотрев дело № 10/04/10-17/2020 по признакам нарушения в действиях ООО «Экоинтегратор» пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон
о защите конкуренции), выразившегося в формировании заведомо неисполнимых и невыгодных условий участия в проводимых торгах на транспортирование твердых коммунальных отходов, а также непроведении повторных торгов в силу прямого указания Правил проведения торгов,
по результатам которых формируются цены на услуги по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 03.11.2016 № 1133, что привело к созданию препятствий доступу на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам, осуществляющих свою деятельность в области транспортирования твердых коммунальных отходов
на территории Архангельской области,

в присутствие на заседании представителя ООО «Помор Инвест» <...>, представителей ООО «Экоинтегратор» <...> и <...>, присутствовавших на заседании в режиме видеоконференцсвязи, представителей ООО «Экоинтегратор» <...> и <...>, представителя ООО «Спецавтохозяйство по уборке города» <...>, присутствовавшего на заседании в режиме видеоконференцсвязи,

Руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступили жалобы ООО «Спецавтохозяйство по уборке города», ООО «Экорарус», ООО «Спецавтохозяйство», ИП Брагина Р.Н., ООО «Транссервис», ООО «Жилищные услуги», ООО «Савинскжилсервис», ООО «Авто-Спец-Транс», ООО «Экосинтез», ООО «Помор Инвест» (далее — Заявители) на действия (бездействие) организатора торгов ООО «Экоинтегратор» при проведении аукциона на оказание услуг по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Архангельской области
(далее — Аукцион, Жалобы).

Из Жалоб следует, что при организации и проведении Аукциона организатором торгов были нарушены положения действующего законодательства Российской Федерации.

По результатам рассмотрения Жалоб издан приказ ФАС России от 03.07.2020 № 605/20 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства
по признакам нарушения **ООО «Экоинтегратор»** пункта 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в создании препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам, в отношении организаций, осуществляющих свою деятельность
в области транспортирования ТКО на территории Архангельской области.

В соответствии с частью 1 статьи 24.6 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее — Закон об отходах), транспортирование, обработка, утилизация, обезвреживание, захоронение твердых коммунальных отходов (далее — ТКО) 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.

Согласно статье 1 Закона об отходах под региональным оператором

понимается юридическое лицо, осуществляющее деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, захоронению ТКО, которое обязано заключить договор на оказание услуг по обращению
с ТКО с собственником ТКО, которые образуются и места накопления которых находятся в зоне деятельности регионального оператора.

В соответствии с пунктом 4 статьи 24.6 Закона об отходах 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 Правилами проведения уполномоченными органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации конкурсного отбора региональных операторов по обращению
с ТКО, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 05.09.2016 № 881 (далее — Правила № 881).

Таким образом, Законом об отходах предусмотрена обязанность регионального оператора обеспечить сбор, транспортирование, обработку, утилизацию, обезвреживание, захоронение ТКО на территории конкретной зоны деятельности в соответствии с региональной программой
и территориальной схемой.

При этом пунктом 4 Правил обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 12.11.2016 № 1156 (далее — Правила № 1156), установлено, что региональный оператор осуществляет сбор, транспортирование, обработку, утилизацию, обезвреживание, захоронение ТКО самостоятельно или
с привлечением операторов по обращению с ТКО.

В соответствии с частью 1 статьи 13.3 Закона об отходах в целях организации и осуществления деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, захоронению отходов уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации утверждается территориальная схема в области обращения
с отходами, в том числе с ТКО.

Статьей 6 Закона об отходах предусмотрено, что разработка таких схем отнесена к полномочиям субъекта Российской Федерации.

В соответствии с Территориальной схемой обращения с отходами, в том числе с твердыми коммунальными, на территории Архангельской

области, утвержденной постановлением Правительства Архангельской области
от 11.04.2017 № 144-пп (далее — Территориальная схема), зоной деятельности регионального оператора была определена вся территория Архангельской области.

В соответствии с Правилами № 881 Министерством природных ресурсов и лесопромышленного комплекса Архангельской области 18.09.2019 был объявлен конкурс на отбор регионального оператора по обращению с ТКО
на территории Архангельской области.

По результатам проведенных торгов на территории Архангельской области был выбран региональный оператор (далее — ООО «Экоинтегратор»).

В соответствии с протоколом от 18.10.2019 № 03 «О результатах конкурсного отбора регионального оператора по обращению с ТКО на территории Архангельской области» Министерство природных ресурсов
и лесопромышленного комплекса Архангельской области
и ООО «Экоинтегратор» заключили Соглашение об организации деятельности регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными
отходами на территории Архангельской области от 29.10.2019 (далее — Соглашение).

Следовательно, региональный оператор по обращению с ТКО
ООО «Экоинтегратор» является единственным поставщиком услуги
по обращению с ТКО на территории Архангельской области и, соответственно, в зоне его деятельности образуется 100 % ТКО, образующихся на территории субъекта Российской Федерации.

Согласно части 4 статьи 24.7 Закона об отходах собственники ТКО обязаны заключить договор на оказание услуг по обращению с ТКО
с региональным оператором, в зоне деятельности которого образуются ТКО
и находятся места их накопления.

Таким образом, население и юридические лица на территории Архангельской области не имеют возможности заключить договор на оказание услуг по обращению с ТКО с иными хозяйствующими субъектами, так как
ООО «Экоинтегратор» является единственным региональным оператором
на территории Архангельской области.

Учитывая изложенное, ООО «Экоинтегратор» является единственным хозяйствующим субъектом, осуществляющим деятельность регионального оператора на территории Архангельской области.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Таким образом, положение ООО «Экоинтегратор» на территории Архангельской области следует признавать доминирующим на рынке услуг
по обращению с ТКО.

Необходимо отметить, что региональный оператор обязан осуществлять свою деятельность в соответствии с законодательством Российской Федерации, в том числе с Законом об отходах, Правилами № 1156, Правилами проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по сбору
и транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 03.11.2016 № 1133 (далее — Правила № 1133).

В дополнение разделом 1 Соглашения ООО «Экоинтегратор» осуществляет свою деятельность на условиях Соглашения и в соответствии
с законодательством Российской Федерации, законодательством Архангельской области, в том числе с Законом об отходах, Правилами № 1156, областным законом от 18.03.2013 № 634-38-ОЗ «Об обращении с отходами производства
и потребления на территории Архангельской области», Территориальной схемой, региональной программой в области обращения с отходами производства и потребления, в том числе с ТКО, в Архангельской области
от 03.09.2019 № 476-пп, порядком сбора ТКО (в том числе раздельного накопления) на территории Архангельской области, утвержденным постановлением министерства природных ресурсов и лесопромышленного комплекса Архангельской области от 27.12.2017 № 39п.

Следует отметить, что р**азделом II Правил № 1133 определены случаи, при которых цены на услуги по сбору и транспортированию ТКО формируются по результатам торгов.**

Согласно пункту 3 Правил № 1133 цены на услуги по транспортированию ТКО для регионального оператора должны формироваться по результатам торгов в следующих случаях:

а) если в зоне деятельности регионального оператора образуется более 30 процентов ТКО (по массе отходов), образующихся на территории субъекта Российской Федерации;

б) если требование к формированию по результатам торгов цен на услуги по транспортированию ТКО для регионального оператора было установлено при проведении конкурсного отбора регионального оператора и определено в соглашении, заключенном между органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и региональным оператором (далее — соглашение с субъектом Российской Федерации).

Пунктом 9 Правил № 1133 установлено, что услуги по сбору и транспортированию ТКО на определенной территории в зоне деятельности регионального оператора выделяются в отдельный лот. В целях формирования лотов территория, в отношении которой региональный оператор обязан провести аукцион, разбивается не менее чем на 3 лота (территории).

Пунктом 10 Правил № 1133 предусмотрено, что региональный оператор по обращению с ТКО обязан провести аукцион в следующих случаях:

- если в зоне деятельности регионального оператора образуется более 30 процентов ТКО (по массе отходов), образующихся на территории субъекта Российской Федерации, то в отношении территорий, на которых образуется не менее 50 процентов ТКО (по массе отходов), образующихся в зоне деятельности регионального оператора;

- если требование к формированию по результатам торгов цен на услуги по сбору и транспортированию ТКО для регионального оператора было установлено при проведении конкурсного отбора регионального оператора и определено в соглашении, заключенном между органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и

региональным оператором,
то в отношении территорий, указанных в документации об отборе при проведении конкурсного отбора регионального оператора и соглашении
с субъектом Российской Федерации.

Таким образом, организатор торгов обязан руководствоваться законодательством Российской Федерации в сфере обращения с ТКО, в том числе положениями Правил № 1133, устанавливающими обязанность проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию ТКО для регионального оператора по обращению с ТКО.

На основании вышеизложенного, принимая во внимание раздел 1 и пункт 2.3 Соглашения, а также в соответствии с пунктом 3 Правил № 1133, ООО «Экоинтегратор» было обязано провести торги, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию ТКО для регионального оператора по обращению с ТКО.

На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок http://zakupki.gov.ru 15.11.2019 были опубликованы извещения и документация об аукционе в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов, в том числе крупногабаритных отходов:

1. на территории Вельского района, Виноградовского района, Каргопольского района, Коношского района, Няндомского района, Онежского района, Плесецкого района (за исключением Тарасовского с/п), Шенкурского района, расположенных в Архангельской области (№ 2100700004019000001) (далее — Лот 1);

2. на территории Верхнетоемского района, Вилегодского района, Городского округа Архангельск, Городского округа Коряжма, Городского округа Котлас, Городского округа Новодвинск, Городского округа Северодвинск, Котласского района, Красноборского района, Ленского района, Лешуконского района, Мезенского района, Пинежского района, Приморского района
(за исключением Соловецкого с/п), Устьянского района, Холмогорского района, расположенных в Архангельской области (№ 2100700004019000002) (далее — Лот 2);

3. на территории Приморского района муниципального образования Соловецкое, расположенного в Архангельской области
(№ 2100700004019000003) (далее — Лот 3);

4. на территории Городского округа Мирный (ЗАТО), Плесецкого района муниципального образования Тарасовское, расположенных в Архангельской области (№ 2100700004019000004) (далее — Лот 4);

5. на территории муниципального образования Городской округ Новая Земля, расположенного в Архангельской области (№ 2100700004019000005) (далее — Лот 5).

По мнению Комиссии, при формировании лотов организатором торгов были созданы условия, ограничивающие количество потенциальных участников.

В рамках рассмотрения Жалоб ФАС России был сделан запрос информации от 12.05.2020 № ВК/39110/20 (далее — Запрос № 1) у ООО «Экоинтегратор» с письменными пояснениями о порядке формирования лотов.

В соответствии с письмом ООО «Экоинтегратор» от 22.05.2020 № 1588/05 при формировании лотов Региональный оператор руководствовался 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 № 44-ФЗ), Правилами № 1133, а также особенностями географического, логистического (по транспортной доступности) расположения территорий, плотностью населения и его количеством, а также наличием особого статуса муниципальных образований. На данном основании в отдельные лоты были выделены местности,
не имеющие прямого сухопутного сообщения (МО городской округ «Новая Земля», МО «Соловецкое»), а также городского округа «Мирный» со статусом закрытого административно-территориального образования и приближенное
к нему по степени закрытости МО «Тарасовское», остальные лоты сформированы по географическому принципу «север-юг», с учетом плотности
и количества населения, а также развитости инфраструктуры экономической привлекательности для потенциальных операторов по обращению с ТКО.

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.

Вышеуказанная норма свидетельствует о важности создания условий для развития конкуренции на рынке по транспортированию ТКО в зоне деятельности крупных региональных операторов.

Согласно требованиям к участникам, установленным конкурсной документацией Лота №1, Лота № 2, Лота № 3, Лота № 4, Лота № 5, участником аукциона может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные
в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или)
не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц, или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Указанные положения означают, что участниками могут быть как крупные компании, так и субъекты малого и среднего предпринимательства, что не позволит последним в равной степени конкурировать на торгах.

На основании вышеизложенного, ООО «Экоинтегратор» не был проведен аукцион, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, что является непосредственным нарушением
Правил № 1133.

В соответствии с письмом ООО «Экоинтегратор» от 22.05.2020
№ 1588/05, направленным в ответ на письмо ФАС России от 12.05.2020
№ ВК/39110/20, запрет на участие в торгах субъектов малого предпринимательства в аукционной документации не предусмотрен.

При этом отсутствие запрета на участие в торгах субъектов малого и среднего предпринимательства не свидетельствует о проведении аукциона согласно нормам пункта 9 Правил № 1133.

В ответ на определение об отложении рассмотрения дела
№ 10/04/10-17/2020 от 31.07.2020 № 10/65354/20 ООО «Экоинтегратор» письмом от 17.08.2020 № 4242/08-20 сообщило, что им был проведен аукцион, участниками которого могут быть субъекты малого предпринимательства.

В пункте 30 информационной карты аукционной документации Лота № 1 установлено требование о том, что участником аукциона могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

При этом в этом же лоте предусмотрена обязанность оператора привлечь субъекты малого и среднего предпринимательства, что представлено в пункте 4.1.26 проекта договора, приложенного в аукционной документации, где предусмотрена обязанность исполнителя (если он не является субъектом малого и среднего предпринимательства) привлечь к исполнению договора соисполнителей из числа субъектов малого и среднего предпринимательства для исполнения услуг по транспортированию ТКО в объеме не менее 15 % от объема услуг по договору.

В пункте 43 информационной карты аукционной документации Лота № 1 преимущества субъектам малого предпринимательства не предоставляются.

Таким образом, вышеизложенное свидетельствует о том, что условия аукционной документации и условия договора противоречат друг другу. Кроме того, установление для субъектов малого и среднего предпринимательства обязанности по привлечению субъектов малого и среднего предпринимательства не предусмотрено действующим законодательством.

Также необходимо отметить, что проект договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов (далее — проект договора), содержавшийся в аукционной документации (в каждом из лотов), содержит условия, которые свидетельствуют об ограничении количества потенциальных участников торгов.

Так, пунктом 2.2 проекта договора определено, что оператор по обращению с ТКО оказывает услугу на всей территории зоны деятельности оператора по обращению с ТКО вне зависимости от наличия либо отсутствия в Территориальной схеме информации о местах накопления ТКО, в соответствии с конкурсной документацией, что противоречит пункту 2.11 проекта договора.

Подобные условия не позволяют потенциальным участникам закупки оценить реальный объем услуг по транспортированию ТКО, являющихся объектом закупки, а также необходимый объем затрат на исполнение договора, что препятствует принятию решения об участии (неучастии) в проводимом аукционе, поскольку имеет место неопределенность

относительно объема ТКО, подлежащих транспортированию.

Более того, положение пункта 2.2 проекта договора противоречит пунктам 2.10 и 2.11 проекта договора, согласно которым места приема и передачи ТКО и потоки их движения определены в соответствии с Территориальной схемой и указаны в Приложении № 4 к проекту договора. При транспортировании ТКО запрещается передавать ТКО в местах передачи, не указанных в пункте 2.10 проекта договора.

Согласно пункту 2.6.8 проекта договора в случае переполнения мест накопления ТКО (в том числе КГО) таким образом, что применяемая оператором по обращению с ТКО периодичность их вывоза и/или количество установленных контейнеров и (или) бункеров не обеспечивает надлежащее исполнение принятых обязательств, оператор по обращению с ТКО обязан осуществить дополнительный вывоз ТКО для ликвидации указанного переполнения.

Учитывая, что периодичность вывоза из мест накопления ТКО определена нормативными правовыми актами (постановление Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354, СанПиН 42-128-4690-88, СанПиН 2.1.2.2645-10), в силу которых допускается предельный срок отклонения от своевременного вывоза ТКО из мест накопления. Таким образом, положение пункта 2.6.8 проекта договора накладывает на оператора по обращению с ТКО дополнительные обязательства, может создать большие транспортные плечи и, как следствие, дополнительные издержки, что делает невыгодным участие в проводимых торгах.

Пунктом 3.10 проекта договора установлено, что за каждые 24 часа отклонения от установленной периодичности вывоза из места накопления ТКО в течение расчетного периода, в котором произошло указанное отклонение, размер стоимости услуг оператор по обращению с ТКО за соответствующий расчётный период уменьшается на 3,3 % размера стоимости услуг оператора по обращению с ТКО по всей территории оказания услуг оператором по обращению с ТКО за сутки.

Подобные условия договора не только не соответствуют нормативным правовым актам, устанавливающим периодичность вывоза из мест накопления ТКО, но и также могут повлечь убытки у операторов по обращению с ТКО и, следовательно, являются невыгодными для любого участника.

В соответствии с пунктом 4.1.24 договора оператор по обращению с ТКО обязуется при обнаружении несоответствия отходов по морфологическому составу ТКО сообщать об этом ООО «Экоинтегратор».

При этом ООО «Экоинтегратор» письмом от 11.06.2020 № 1996/06 в ответ на запрос ФАС России от 02.06.2020 № ВК/46671/20 сообщило, что оператор
по обращению с ТКО может определить несоответствия отходов
по морфологическому составу ТКО на стадии разгрузки отходов на полигоне
и должен передать такие отходы специализированной организации.

Указанные условия договора накладывают излишние обязательства на оператора по обращению с ТКО и не позволяют оптимизировать рабочий процесс, что влечет за собой увеличение показателя трудозатрат.

Согласно пункту 4.1.26 проекта договора если оператор по обращению с ТКО не является субъектом малого и среднего предпринимательства, то он обязан привлечь к исполнению договора соисполнителей из числа субъектов малого и среднего предпринимательства для исполнения услуг
по транспортированию ТКО по договору в объеме не менее 15 процентов объема услуг по договору.

**В письме ООО «Экоинтегратор» от 14.09.2020 б/н сообщило о том, что в соответствии с частью 5 статьи 30 Закона № 44-ФЗ заказчик при определении поставщика вправе установить в извещении об осуществлении закупки требование к поставщику, не являющемуся субъектом малого и среднего предпринимательства, что показывает намеренность перенести ответственность за выбор организаций из числа малого и среднего предпринимательства
на оператора по обращению с ТКО.**

Однако, в данном случае применению подлежат нормы отраслевого законодательства.

Согласно пункту 9 Правил № 1133 услуги по транспортированию ТКО на определенной территории в зоне деятельности регионального оператора выделяются в отдельный лот. В целях формирования лотов территория,
в отношении которой региональный оператор обязан провести аукцион, разбивается не менее чем на 3 лота (территории).

В отношении не менее 15 процентов объема услуг по

транспортированию ТКО, выделенных в отдельные лоты в соответствии с абзацем первым настоящего пункта, проводятся аукционы, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, проведение аукционов, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, является обязанностью регионального оператора, а не оператора по обращению с ТКО.

Более того, оператор по обращению с ТКО может не иметь сведений о субъектах малого и среднего предпринимательства. Подобные положения делают договор неисполнимым.

Согласно пунктам 4.4.4 и 4.4.5 проекта договора ООО «Экоинтегратор» имеет право не принимать услуги по сбору и транспортированию ТКО, оказанные с нарушением периодичности сбора и транспортирования отходов
и не принимать услуги по сбору и транспортированию ТКО в случае выявления факта передачи или использования ТКО на объектах обработки, утилизации, обезвреживания, захоронения ТКО, не предусмотренные Территориальной схемой, что, по мнению Комиссии, также возлагает на оператора дополнительные обязанности (например, хранение ТКО до момента ближайшего принятия услуги со стороны регионального оператора с учетом обязанности своевременного вывоза ТКО из мест накопления).

Пунктом 6.5 проекта договора установлено, что за нарушение оператором по обращению с ТКО требований пунктов 2.6.4., 2.6.11, 2.7., 2.8., 2.12., 4.1.3., 4.1.4., 4.1.5., 4.1.6., 4.1.8., 4.1.10., 4.1.24., 4.1.25 договора, оператор
по обращению с ТКО уплачивает региональному оператору штраф в размере
50 000 (пятьдесят тысяч) от стоимости услуг оператора по обращению с ТКО
в месяц за каждое выявленное нарушение.

Вместе с тем пункт 2.6.11 в договоре отсутствует, что накладывает неопределенные обязательства для потенциальных операторов по обращению
с ТКО и вызывает множество вопросов, которые в договоре не разъяснены. Также в пункте 6.5 проекта договора не обозначена денежная единица штрафа, что может стать непосильными затратами для оператора по обращению с ТКО.

Таким образом, в проекте договоре был закреплен ряд заведомо неисполнимых и невыгодных условий, которые, в свою очередь, делали непривлекательным участие в проводимых ООО «Экоинтегратор» торгах.

Это подтверждается письмом ООО «Экоинтегратор» от 11.06.2020 № 1996/06, в соответствии с которым по окончанию срока подачи заявок не была подана ни одна заявка на участие в электронных аукционах по лотам
№№ 1, 2, 3, 5, в связи с чем указанные аукционы признаны несостоявшимися.

По лоту № 4 поданы две заявки, и обе заявки допущены и признаны участниками закупки.

При этом в соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона 2100700004019000004 от 05.12.2019 была представлена вторая часть заявки на участие только МУП «Мирнинская ЖКК», и тем самым в соответствии с частью 13 статьи 69 Закона № 44-ФЗ аукцион был признан несостоявшимся.

Вместе с тем договор на осуществление транспортирования ТКО на территории Архангельской области заключен между ООО «Экоинтегратор» и МУП «Мирнинская ЖКК» по результатам проведения аукциона
в электронной форме № 2100700004019000004, что противоречит протоколу
от 05.12.2019, так как аукцион признан несостоявшимся.

На территории Лота № 5 (муниципальное образование Городской округ Новая Земля) по информации ООО «Экоинтегратор» (письмо от 11.06.2020 № 1996/06) из-за сложных географических и климатических особенностей архипелага Новая Земля транспортирование ТКО Обществом
не осуществляется. Территория Лота № 5 является закрытой в связи с расположением на ней военной части. В связи с этим транспортирование ТКО осуществляется военнослужащими.

ООО «Экоинтегратор» заключил договоры с ООО «Экопрофи», что противоречит действующему законодательству, так как пунктом 13 Правил № 1133 установлено, что в случае если аукцион, в том числе аукцион, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, признан несостоявшимся по основаниям, указанным в части 4 статьи 71 Закона № 44-ФЗ, организатор аукциона вправе самостоятельно обеспечить транспортирование ТКО или

проводит аукцион повторно.

При этом под самостоятельным обеспечением транспортирования понимается выполнение работ без привлечения третьих лиц с использованием собственной техники и сотрудников. Иная трактовка противоречит логике определения подрядчика по результатам проведения конкурентной процедуры, заложенной законодателем в пункте 13 Правил № 1133.

Указанный вывод поддержан Девятым арбитражным апелляционным судом (дело № А40-307297/19) в постановлении от 12.10.2020 № 09АП-36596/2020.

ФАС России определением об отложении рассмотрения дела № 10/04/10-17/2020 от 31.07.2020 № 10/65354/20 запросила информацию о предоставлении банковских гарантий ООО «Экопрофи» для заключения договоров с ООО «Экоинтегратор» на транспортирование ТКО на территории Архангельской области.

В ответ на указанное определение ООО «Экоинтегратор» письмом от 17.08.2020 № 4242/08-20 направило информацию о том, что с января 2020 года обращается к ООО «Экопрофи» с требованием о предоставлении банковской гарантии, и что в настоящее время ООО «Экопрофи» обеспечение
не предоставлено.

Так, письмами от 17.01.2020 № 0071/1/01, от 17.02.2020 № 0260/1/02, от 17.03.2020 № 0616/1/03 ООО «Экоинтегратор» сообщил ООО «Экопрофи»
о том, что в соответствии с пунктом 11.1 заключенных договоров на транспортирование ТКО оператор предоставляет региональному оператору обеспечение надлежащего исполнения обязательств по указанным договорам.

При этом обеспечение надлежащего исполнения обязательств ООО «Экопрофи» не представлено, ни в форме безотзывной банковской гарантии, ни путем внесения денежных средств на расчетный счет ООО «Экоинтегратор».

ФАС России в соответствии со статьей 25 Закона о защите конкуренции в адрес ООО «Экопрофи» был направлен запрос от 20.08.2020 № ВК/71621/20
с аналогичным вопросом о предоставлении банковских гарантий, а также
о наличии специализированной техники на момент заключения договоров

с ООО «Экоинтегратор» на транспортирование ТКО на территории Архангельской области.

Ответным письмом от 04.09.2020 № 1554-09 ООО «Экопрофи» сообщило, что не обязано предоставлять банковскую гарантию в связи с тем, что оно не является участником рассматриваемых аукционов. В отношении наличия специализированной техники ООО «Экопрофи» отметило, что соответствовало требованию пункта 3 Положения о лицензировании деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 03.10.2015 № 1062,
о наличии у соискателя лицензии специально оборудованных и снабженных специальными знаками транспортных средств, принадлежащих ему
на законном основании и необходимых для выполнения заявленных работ и соответствующих установленным требованиям.

При этом ООО «Экопрофи» не указало информацию о наличии техники, сославшись на смену учредителя и генерального директора, в связи с чем документы о праве владения и пользования специализированными транспортными средствами остались у предыдущего директора и переданы новому не были.

Вышеизложенные факты свидетельствуют о том, что
ООО «Экоинтегратор» намерено сформировало конкурсную документацию таким образом (включив в нее невыгодные для потенциальных операторов
по обращению с ТКО условия), чтобы торги были признаны несостоявшимися.

Согласно ответам на запрос ФАС России от 29.05.2020 № ВК/45765/20 потенциальным участникам конкурсного отбора на выбор операторов по обращению с ТКО более 15 организаций отметили, что условия договоров
с ООО «Экоинтегратор» носили заведомо неисполнимые и экономически невыгодные условия.

Исходя из совокупности вышеизложенных фактов можно сделать вывод о том, что ООО «Экоинтегратор» так организовало аукцион, чтобы в последующем транспортировать ТКО самостоятельно или с привлечением иных субъектов, но на тех условиях, которые выгодны региональному оператору.

Следует также отметить, что ООО «Экоинтегратор» не были проведены повторные торги, а самостоятельное обеспечение транспортирования

ТКО осуществляется лишь на территории лота № 3, что также противоречит положениям Правил № 1133.

Кроме того, в ранее упоминаемом письме ООО «Экопрофи» от 04.09.2020 № 1554-09, Общество представило копии договоров, заключенных на разных условиях с 29 субподрядчиками, которые выполняют услуги по транспортированию ТКО в различных регионах Архангельской области.
В большинстве договоров с субподрядчиками цена договоров напрямую зависит от объема фактически поступивших региональному оператору денежных средств от потребителей его услуги по обращению с ТКО.

При этом цена таких договоров варьируется от 37 до 50 % от объема фактически поступивших региональному оператору денежных средств от потребителей его услуги по обращению с ТКО.

Необходимо отметить, что 15.09.2020 ООО «Экопрофи» направило письмо № 1631-09 (вх. от 22.09.2020 № 160975/20) о привлечении к рассмотрению дела № 10/04/10-17/2020 ООО «Экопрофи».

Рассмотрев указанное письмо, Комиссия приняла решение об отказе в привлечении к рассмотрению дела № 10/04/10-17/2020 ООО «Экопрофи», поскольку Комиссией рассматриваются действия ООО «Экоинтегратор», **выразившиеся в формировании заведомо неисполнимых и невыгодных условий участия в проводимых торгах на транспортирование ТКО, а также непроведении повторных торгов в силу прямого указания Правил № 1133.**

Необходимо отметить, что рынок транспортирования ТКО является конкурентным.

Рынок транспортирования ТКО является взаимосвязанным с рынком по обращению с ТКО. Наличие у ООО «Экоинтегратор» доминирующего положения на рынке по обращению с ТКО приводит (может привести) к негативным последствиям на связанном рынке по транспортированию ТКО.

ООО «Экоинтегратор» в силу своего статуса регионального оператора, занимающего доминирующее положение на рынке оказания услуг по обращению с ТКО, могло злоупотребить своим доминирующим положением, что могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на связанном товарном рынке — рынке оказания услуг по транспортированию ТКО, поскольку могло создать для иных

хозяйствующих субъектов, работающих на данном товарном рынке, препятствие доступу на товарный рынок — организациям, осуществляющим свою деятельность в области транспортирования ТКО на территории Архангельской области.

В случае, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, может влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

В соответствии с пунктом 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе создание препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам.

Учитывая изложенное, рассматриваемые действия ООО «Экоинтегратор» свидетельствуют о признаках нарушения запрета, установленного пунктом 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Комиссией ФАС России в адрес ООО «Экоинтегратор» и Заявителей было направлено заключение об обстоятельствах дела № 10/04/10-17/2020 от 21.09.2020 № 10/81739/20 (далее — Заключение).

Согласно части 5 статьи 48[1] Закона 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.

Письмом ООО «Помор Инвест» и ООО «ЭкоСинтез» (вх. от 14.09.2020 № 156094-ЭП/20) была направлена информация о том, что позиция заявителей о том, что ООО «Экоинтегратор» нарушило антимонопольное законодательство, осталось неизменным. На заседании Комиссии

08.10.2020 представитель ООО «Помор Инвест» <...>. сообщил о том, что полностью поддерживает позицию Комиссии в Заключении.

ООО «Экоинтегратор» письмом от 16.09.2020 № 5284/09-20 (вх. от 28.09.2020 № 164399/20) сообщило, что не согласно с мнением Комиссии, однако новых сведений и фактов, не рассматриваемых ранее Комиссией, в нем не содержалось.

На заседании Комиссии 08.10.2020 представители ООО «Экоинтегратор» <...> и <...> отметили, что не согласны с выводами Комиссии, при этом пояснения указанных представителей не содержали каких-либо новых доказательств, доводов в отношении обстоятельств, изложенных в Заключении.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу, что действия **ООО «Экоинтегратор»** привели к ограничению конкуренции на товарном рынке **в области транспортирования ТКО на территории Архангельской области,** следовательно, в действиях **ООО «Экоинтегратор»** имеются признаки нарушения пункта **9 части 1 статьи 10** Закона о защите конкуренции.

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 10/04/10-17/2020 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств (непроведение повторных торгов в нарушение
норм Правил № 1133, отсутствие лотов, участниками которых могли быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, заведомо неисполнимые и невыгодные условия договора аукционной документации) приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия
ООО «Экоинтегратор» по пункту **9 части 1 статьи 10** Закона о защите конкуренции и необходимости выдачи предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и совершении действий, направленных
на обеспечение конкуренции, путем прекращения исполнения договоров на транспортирование ТКО, заключенных в результате нарушения антимонопольного законодательства, с момента заключения договоров по транспортированию ТКО по результатам проведения аукциона в соответствии с подпунктом «а» пункта 3 и подпунктом «а» пункта 10 Правил № 1133, на территории Архангельской области, либо с момента обеспечения самостоятельного транспортирования ТКО в соответствии с пунктом 13 Правил № 1133, в случае признания аукциона несостоявшимся.

На основании изложенного и руководствуясь статьей 23, частью 1

статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Экоинтегратор» нарушившим пункт 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с созданием препятствий доступу на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам, осуществляющих свою деятельность
в области транспортирования твердых коммунальных отходов на территории Архангельской области;

2. Выдать ООО «Экоинтегратор» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела должностному лицу ФАС России для рассмотрения вопроса о применении мер реагирования в соответствии
с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.