

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

о возбуждении дела об административном правонарушении

№ 04/04/7.32.4-92/2019

и проведении административного расследования

«24» июня 2019 г.

г. Москва

Я, заместитель начальника Управления контроля строительства и природных ресурсов ФАС России <...>, рассмотрев жалобу ООО «Фактореал» на действия организатора торгов – Министерства топливно-энергетического комплекса и жилищно-коммунального хозяйства Краснодарского края при проведении открытого конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами по Тихорецкой зоне деятельности (извещение № 201118/11426559/02), и принятое по результатам рассмотрения указанной жалобы решение ФАС России от 19.12.2018 № Т-204/18, в отношении <...>

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России 03.12.2018 (вх. № 199478-ИП/18) поступила жалоба ООО «Фактореал» на действия организатора торгов – Министерства топливно-энергетического комплекса и жилищно-коммунального хозяйства Краснодарского края при проведении открытого конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами по Тихорецкой зоне деятельности (извещение № 201118/11426559/02) (далее – Конкурс, Жалоба).

Жалоба была принята к рассмотрению ФАС России в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В ходе рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров № 13 (далее – Комиссия ФАС России) было установлено следующее.

20.11.2018 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru Министерством топливно-энергетического комплекса и жилищно-коммунального хозяйства Краснодарского края было размещено извещение о проведении Конкурса, согласно которому дата начала подачи заявок на участие в Конкурсе – 21.11.2018; дата окончания подачи заявок на участие в Конкурсе – 11.12.2018; дата вскрытия конвертов с заявками на участие в Конкурсе – 12.12.2018; срок, на который присваивается статус регионального оператора – 10 лет.

Согласно Жалобе ввиду отсутствия в Документации открытого конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами по Тихорецкой зоне деятельности, утвержденной приказом Министерства топливно-энергетического комплекса и жилищно-коммунального хозяйства Краснодарского края от 20.11.2018 № 503 (далее – Конкурсная документация), сведений, предусмотренных Правилами проведения уполномоченными органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации конкурсного отбора региональных операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами, утвержденными постановлением Правительства от 05.09.2016 № 881 (далее – Правила), участнику Конкурса не представлялось возможным рассчитать приведенную стоимость услуги регионального оператора.

В нарушение подпункта «л» пункта 12 Правил Конкурсная документация не содержит информации о тарифах операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами, с которыми региональный оператор обязан заключить договоры на оказание услуг по обработке, обезвреживанию и (или) захоронению твердых коммунальных отходов.

Таким образом, по мнению ООО «Фактореал», Конкурсная документация была составлена таким образом, что у участника Конкурса отсутствовала возможность рассчитать затраты регионального оператора на осуществление деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами в зоне деятельности регионального оператора.

Согласно пункту 10 Правил организатор конкурсного отбора разрабатывает и утверждает документацию об отборе.

Требования к содержанию документации об отборе установлены пунктом 12 Правил.

В соответствии с подпунктом «л» пункта 12 Правил документация об отборе содержит информацию о порядке расчета единого тарифа на услугу регионального оператора, включая информацию о тарифах операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами, с которыми региональный оператор обязан заключить договоры на оказание услуг по обработке, обезвреживанию и (или) захоронению твердых коммунальных отходов.

Согласно пункту 7.6 Конкурсной документации расчет единого тарифа на услугу регионального оператора производится в порядке, установленном постановлением Правительства Российской Федерации от 30.05.2016 № 484 «О ценообразовании в области обращения с твердыми коммунальными отходами».

Информация о тарифах операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами, с которыми региональный оператор обязан заключить договоры на оказание услуг по обработке, обезвреживанию и (или) захоронению твердых коммунальных отходов расположена в сети интернет на официальном сайте Региональной энергетической комиссии – департамента цен и тарифов Краснодарского края (<http://www.rek23.ru/urovni-tarifov/ut-utilizatsiya-zakhoroneniye-tbo/>) (далее – официальный сайт Региональной энергетической комиссии).

По Тихорецкой зоне деятельности регионального оператора (в момент проведения

Конкурса) в соответствии с требованиями законодательства две организации осуществляют деятельность по захоронению ТКО на объектах размещения отходов, для которых установлены тарифы, а именно:

1) МУП «Саночистка» Белоглинский район с. Белая Глина;

2) МУП «ЖКХ Павловского района» Павловский район, ст-ца Павловская.

В соответствии с перечнем объектов размещения отходов, указанным в разделе 5 «Объекты по обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов» Территориальной схемы обращения с отходами, в том числе с твердыми коммунальными отходами, утвержденной постановлением главы администрации (губернатора) Краснодарского края от 26.09.2016 № 747 (далее – Территориальная схема), объекты размещения отходов располагаются в Белоглинском и Павловском районах соответственно.

Между тем Комиссия ФАС России отметила, что согласно Схеме потоков отходов после определения региональных операторов Территориальной схемы после выбора регионального оператора в Тихорецкой зоне деятельности транспортирование отходов будет осуществляться на Тихорецкий МЭОК.

В составе Жалобы ООО «Фактореал» была представлена информация о тарифах в сфере обращения с твердыми коммунальными отходами по состоянию на 05.07.2018, размещенная на официальном сайте Региональной энергетической комиссии.

Вместе с тем из информации, размещенной на официальном сайте Региональной энергетической комиссии, по состоянию на момент объявления Конкурса (20.11.2018), а также на момент рассмотрения Жалобы (19.12.2018) видно, что сведения о тарифе в сфере обращения с твердыми коммунальными отходами в Тихорецкой зоне, где расположен Тихорецкий МЭОК, указанный в Схеме потоков отходов после определения региональных операторов Территориальной схемы, отсутствуют.

Согласно пункту 1 статьи 24.6 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее – Закон об отходах) сбор, транспортирование, обработка, утилизация, обезвреживание, захоронение твердых коммунальных отходов на территории субъекта Российской Федерации обеспечиваются одним или несколькими региональными операторами в соответствии с региональной программой в области обращения с отходами и территориальной схемой обращения с отходами.

В соответствии с пунктом 10 статьи 24.6 Закона об отходах операторы по обращению с твердыми коммунальными отходами, региональные операторы обязаны соблюдать схему потоков твердых коммунальных отходов, предусмотренную территориальной схемой обращения с отходами субъекта Российской Федерации, на территории которого такие операторы осуществляют свою деятельность. Операторы по обращению с твердыми коммунальными отходами, владеющие объектами обработки, обезвреживания, захоронения твердых коммунальных отходов, данные о месте нахождения которых включены в территориальную схему обращения с отходами, обязаны принимать твердые коммунальные отходы, образовавшиеся на территории субъекта Российской Федерации.

Федерации и поступившие из других субъектов Российской Федерации с учетом соглашения, заключенного между субъектами Российской Федерации, только на основании заключенных с региональными операторами договоров об осуществлении регулируемых видов деятельности в области обращения с твердыми коммунальными отходами и не вправе отказываться от заключения таких договоров.

Согласно пункту 34 Правил обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 12.11.2016 № 1156 (далее – Правила обращения с твердыми коммунальными отходами), в целях обеспечения обработки, обезвреживания, захоронения твердых коммунальных отходов операторы по обращению с твердыми коммунальными отходами, осуществляющие деятельность по обработке, обезвреживанию, захоронению твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора, указанные в документации об отборе при проведении конкурсного отбора регионального оператора, заключают договоры с региональным оператором на оказание услуг по обработке, обезвреживанию, захоронению твердых коммунальных отходов.

В соответствии с пунктом 35 Правил обращения с твердыми коммунальными отходами по договору на оказание услуг по обработке, обезвреживанию, захоронению твердых коммунальных отходов оператор по обращению с твердыми коммунальными отходами, осуществляющий деятельность по обработке, обезвреживанию, захоронению твердых коммунальных отходов, обязуется осуществлять обработку, обезвреживание, захоронение твердых коммунальных отходов, а региональный оператор обязуется передавать твердые коммунальные отходы такому оператору и оплачивать услуги по обработке, обезвреживанию, захоронению твердых коммунальных отходов по регулируемым тарифам.

Согласно подпункту «г» пункта 40 Правил обращения с твердыми коммунальными отходами юридическое лицо может быть лишено статуса регионального оператора в случае нарушения схемы потоков твердых коммунальных отходов от источников их образования до объектов, используемых для обработки, утилизации, обезвреживания, размещения отходов, закрепленной схемой обращения с отходами.

Учитывая изложенное, принимая во внимание, что Конкурсная документация не содержала сведений о тарифах операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами в Тихорецкой зоне деятельности регионального оператора, с которыми региональный оператор обязан заключить договоры на оказание услуг по обработке, обезвреживанию и (или) захоронению твердых коммунальных отходов, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что при утверждении Конкурсной документации Министерством топливно-энергетического комплекса и жилищно-коммунального хозяйства Краснодарского края был нарушен подпункт «л» пункта 12 Правил.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа

установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В ходе изучения Комиссией ФАС России Конкурсной документации было установлено следующее.

Разделом 8 Конкурсной документации установлены критерии Конкурса.

Согласно пункту 8.2 Конкурсной документации для первого конкурсного отбора устанавливаются предельные значения для критериев конкурсного отбора и величина значимости критериев в соответствии с Приложением № 4 к Конкурсной документации.

Приложением № 4 к Конкурсной документации установлены критерии качества услуги регионального оператора, их минимальные и (или) максимальные значения и величина значимости.

Согласно пункту 6 Приложения № 4 к Конкурсной документации критерий мощности – возможность осуществления деятельности по транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию и (или) захоронению ТКО в объеме не менее 10 процентов от годового объема образования ТКО в Тихорецкой зоне деятельности либо наличие соответствующего действующего государственного контракта на оказание услуги по обращению с твердыми бытовыми (коммунальными) отходами, заключенного в Тихорецкой зоне, на срок более чем 10 лет.

В соответствии с пунктом 22 Правил в случае, предусмотренном пунктом 68 Правил, организатор конкурсного отбора вправе установить дополнительные критерии качества услуги регионального оператора.

Согласно подпункту «а» пункта 22 Правил критерий мощности – возможность осуществления деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию и (или) захоронению твердых коммунальных отходов в объеме не менее 10 процентов годового объема образования твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора либо наличие действующего государственного контракта на оказание услуги по обращению с твердыми бытовыми (коммунальными) отходами, заключенного на срок более чем 10 лет.

Таким образом, из положений подпункта «а» пункта 22 Правил следует, что критерий мощности предполагает возможность осуществления деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию и (или) захоронению твердых коммунальных отходов независимо от местоположения объектов по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию и (или) захоронению твердых коммунальных отходов, либо наличие действующего государственного контракта на оказание услуги по обращению с твердыми бытовыми (коммунальными) отходами, заключенного в любом субъекте Российской Федерации.

Кроме того, Комиссией ФАС России было отмечено, что согласно подпункту «а» подпункту «а» пункта 22 Правил критерий мощности предполагает возможность

осуществления деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию и (или) захоронению твердых коммунальных отходов в объеме не менее 10 процентов годового объема образования твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора.

При этом согласно пункту 6 Приложения № 4 к Конкурсной документации участнику Конкурса присваивается 0,1 балла в случае наличия у участника Конкурса возможности осуществления деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию и (или) захоронению твердых коммунальных отходов в объеме менее 10 процентов годового объема образования твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что критерий мощности, приведенный в пункте 6 Приложения № 4 к Конкурсной документации, не соответствовал подпункту «а» пункта 22 Правил.

Таким образом, Министерством топливно-энергетического комплекса и жилищно-коммунального хозяйства Краснодарского края при установлении в Конкурсной документации критерия мощности был нарушен подпункт «а» пункта 22 Правил.

По результатам рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России было принято решение от 19.12.2018 № Т-204/18 о признании Жалобы обоснованной (далее – Решение), Министерству топливно-энергетического комплекса и жилищно-коммунального хозяйства Краснодарского края было выдано обязательное для исполнения предписание от 19.12.2018 № Т-204/18 (далее – Предписание).

Письмом от 19.03.2019 № 70.06-06-2111/19 (вх. № 53075/19 от 28.03.2019) Министерство топливно-энергетического комплекса и жилищно-коммунального хозяйства Краснодарского края направило в ФАС России документы и сведения, согласно которым Предписание Министерством топливно-энергетического комплекса и жилищно-коммунального хозяйства Краснодарского края было исполнено.

Решение, Предписание Министерством топливно-энергетического комплекса и жилищно-коммунального хозяйства Краснодарского края в судебном порядке обжалованы не были.

Конкурсная документация была утверждена 20.11.2018 министром топливно-энергетического комплекса и жилищно-коммунального хозяйства <...>.

Таким образом, в действиях <...> при утверждении Конкурсной документации обнаружены признаки нарушения пунктов 12, 22 Правил.

Ответственность за нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП).

Согласно части 10 статьи 7.32.4 КоАП нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации

Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества, за исключением случаев, предусмотренных частями 1-9 статьи 7.32.4 КоАП и статьями 7.29-7.32 и 7.32.3 КоАП влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей.

Указанные материалы и данные являются достаточными для возбуждения дела.

Руководствуясь статьями 28.1, 28.7 КоАП

О П Р Е Д Е Л И Л А:

- - 1. Возбудить в отношении <...> дело № 04/04/7.32.4-92/2019 об административном правонарушении по признакам нарушения пунктов 12, 22 Правил, выразившегося в отсутствии в Конкурсной документации сведений о тарифах операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами в Тихорецкой зоне деятельности регионального оператора, с которыми региональный оператор обязан заключить договоры на оказание услуг по обработке, обезвреживанию и (или) захоронению твердых коммунальных отходов, а также в установлении в пункте 6 Приложения № 4 к Конкурсной документации критерия мощности, не соответствующего требованиям Правил, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП.
 2. Провести административное расследование.
 3. В соответствии со статьей 26.10 КоАП <...> надлежит в трехдневный срок со дня получения настоящего определения представить в ФАС России следующие заверенные надлежащим образом сведения (документы и материалы):
 - письменные пояснения о причинах и условиях, способствовавших совершению административного правонарушения;
 - сведения о наличии лиц на иждивении (при наличии);
 - характеристику с последнего места работы;
 - письменные пояснения по существу рассматриваемого дела.
 4. <...> явиться «18» июля 2019 г. в «10» час. «20» мин. по адресу: 123995, г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11, этаж 2, каб. № 255, для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении либо направить защитника с надлежащим образом оформленными полномочиями на участие в административном производстве по делу № 04/04/7.32.4-92/2019, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП.
- Неявка в указанный срок будет расценена как отказ от подписания протокола.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.