

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-23/18А

о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть оглашена «02» ноября 2018 г.

Изготовлено в полном объеме «02» ноября 2018 г.

г. Якутск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

(...) – врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председатель Комиссии;

(...) – заместителя начальника отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член комиссии;

(...) – главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член комиссии.

При участии в рассмотрении дела

от Министерства ЖКХ и энергетики РС (Я) – (...), доверенности № 09.10.2018 г. № 026.

рассмотрев дело №02-23/18А о нарушении антимонопольного законодательства возбужденное в отношении Министерства ЖКХ и энергетики РС (Я) по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) была проведена внеплановая проверка, предметом которой являлось соблюдение Министерством жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Республики Саха (Якутия) требований антимонопольного законодательства Российской Федерации при организации и проведении конкурсных отборов региональных операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Республики Саха (Якутия).

По итогам контрольного мероприятия 06.07.2018 г. подписан Акт проверки № 02-03/ВП, в котором указаны признаки нарушения, в том числе, порядка организации и проведения отборов.

Нарушения выразились в следующем.

Конкурсный отбор регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами проводится в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 05.09.2016 г. № 881 «О проведении уполномоченными органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации конкурсного отбора региональных операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами» (далее – Постановление № 881).

В соответствии с подпунктом «в» пункта 22 Постановления № 881 критерий обеспеченности подтверждается документами - владение объектами по обработке, обезвреживанию и (или) захоронению твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора на праве собственности или иных законных основаниях или наличие обязательства по завершению строительства и (или) модернизации таких объектов не позднее чем через 3 года со дня опубликования документации об отборе в соответствии с концессионным соглашением, соглашением о государственно-частном партнерстве, соглашением о муниципально-частном партнерстве либо инвестиционным договором, заключенным с органами государственной власти субъекта Российской Федерации или органами местного самоуправления.

Согласно подпункту «и» пункта 26 Постановления № 881 заявка содержит значения критериев качества оказания услуги региональным оператором, которые заявитель обязуется обеспечить в случае признания его победителем или единственным участником конкурсного отбора, а также документы, подтверждающие указанные участником конкурсного отбора значения критериев качества оказания услуги региональным оператором.

09.08.2017 г. приказом Министерства № 368п «О проведении конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Республики Саха (Якутия)» утверждена документация о конкурсном отборе регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Западной зоны Республики Саха (Якутия).

Извещение № 090817/17558032/01 было опубликовано на официальном сайте <https://torgi.gov.ru> 10.08.2017 г.

В Западную зону деятельности регионального оператора Республики Саха (Якутия) входят территории МО «Верхневиллюйский улус (район)», МО «Виллюйский улус (район)», МО «Ленский район», МО «Мирнинский район», МО «Нюрбинский район», МО «Олекминский район», МО «Сунтарский улус (район)».

Прием заявок осуществлялся в период с 09:00 часов 11.08.2017 г. до 10:00 часов 31.08.2017 г.

Максимальная стоимость услуги регионального оператора – 3 921 383,65 тыс. руб.

Согласно протоколу № 6/2017 от 31.08.2017 г. поступила две заявки: ООО «Айхалсервис» (цена услуг – 3 921 382,821 тыс. руб.) и ООО «Мирнинское предприятие жилищного хозяйства» (цена услуг – 3 920 863,25 тыс. руб.).

Согласно протоколу № 9/2017 от 08.09.2017 г. заявка ООО «Айхалсервис» не допускается к участию в конкурсном отборе на основании подпункта «а» и «г» пункта 43 Правил конкурсного отбора и пунктов 6.8.1 и 6.8.4 конкурсной документации.

Заявку ООО «Мирнинское предприятие жилищного хозяйства» признано участником отбора и соответствует требованиям конкурсной документации и Правилам конкурсного отбора.

28.09.2017 г. между Министерством и ООО «Мирнинское предприятие жилищного хозяйства» подписано соглашение № 02.

В пункте 8.1.7 Конкурсной документации указано, что для подтверждения заявленных значений по критериям конкурса заявитель должен предоставить следующие документы, в том числе, для критерия I подписанные руководителем или уполномоченным лицом заявителя документы на выбор:

а) документы, подтверждающие владение заявителем объектами по обработке, обезвреживанию и (или) захоронению твердых коммунальных отходов (копия свидетельства о государственной регистрации права собственности, права аренды или иного законного права владения объектами, копия договора аренды, иного договора, подтверждающего наличие законного права владения указанными объектами);

б) копии договоров соглашений, заключенных с органами государственной власти Республики Саха (Якутия) или органом местного самоуправления Республики Саха (Якутия), с наличием обязательств заявителя по строительству и (или) модернизации таких объектов в срок не позднее чем через 3 года со дня опубликования конкурсной документации (концессионное соглашение, соглашение о государственно-частном партнерстве, соглашение о муниципально-частном партнерстве, инвестиционное соглашение).

Якутское УФАС России рассмотрев заявку ООО «Мирнинское предприятие жилищного хозяйства» установило, что в составе заявки отсутствуют документы подтверждающие соответствие заявителя критерию «I», представлено только письмо от 29.08.2017 г. № 09/04-05-1003, в котором указано что имеются договорные отношения с МУП «Коммунальщик» по обезвреживанию и размещению ТКО на 2017 г., при этом сам договор отсутствует.

Конкурсная комиссия Министерства в соответствии с подпунктом «г» пункта 43 Постановления № 881 обязана была не допускать заявку ООО «Мирнинское предприятие жилищного хозяйства» к участию в отборе.

Заявка ООО «Айхалсервис» была отклонена от участия в отборе, т.к. в составе заявки отсутствовали распечатка с сайта для подтверждения критерия открытости и решение об одобрении крупной сделки.

При этом, Конкурсная комиссия Министерства в целях подтверждения соответствия заявки ООО «Мирнинское предприятие жилищного хозяйства» критерию квалифицированности запросило дополнительные сведения, тем самым предоставив ему возможность участия в отборе.

На основании изложенного, Якутское УФАС России приказом от 31.07.2018 г. № 35 возбудило дело о нарушении антимонопольного законодательства № 02-23/18А в отношении Министерства жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Республики Саха (Якутия) по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции».

17.08.2018 г. Министерство представило возражения по делу № 08-6805/08, в котором указало, что не согласно с выявленными нарушениями на основании следующего.

ООО «МПЖК» в заявке по критерию «I» установлено значение «0 – нет», что соответствует минимальному предельному значению критерия в соответствии с п. 8.3 конкурсной документации и следовательно, по данному критерию не требуется предоставления документов, т.к. отсутствие объектов не может подтверждаться документами по владению объектами.

Конкурсная комиссия имела право запрашивать у органа местного самоуправления МО «город Мирный» (учредителя ООО «МПЖХ») подтверждение уже представленных документов в составе заявки.

ООО «МПЖХ» в составе заявки были представлены данные, в том числе, на Шпанова Е.А., Андросова И.П., Молокова С.Ф. трудовые договоры и трудовые книжки, что подтверждается заявкой и Протоколом № 6/2017.

Министерство считает, что ООО «МПЖХ» предоставив в составе заявки все документы согласно п. 3.4 конкурсной документации, обоснованно признан комиссией соответствующей требованиям конкурсной документации и п.п. «и» п. 26 Правил.

10.09.2018 г. Министерство представило оригиналы заявок ООО «Айхалсервис» и ООО «МПЖХ».

Комиссия УФАС по РС (Я) по рассмотрению дела, изучив материалы дела и доказательства, выслушав доводы и возражения лиц, участвующих в деле, приходит к следующим выводам.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе, создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или

снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации (пункт 17 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Якутское УФАС России рассмотрев представленные заявки, установило, что ООО «МПЖХ» по критерию обеспеченности «I» указало «нет», следовательно, объекты владения отсутствуют.

Однако, в ходе рассмотрения дела были установлены следующие нарушения.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 22 Постановления № 881 критерий квалифицированности - наличие заключивших с участником конкурсного отбора **трудовые договоры работников**, имеющих стаж работы в сфере обращения с отходами не менее 3 лет.

В состав заявки должна входить заполненная форма заявки, представленная в приложении № 1 к конкурсной документации, а также значения критериев качества оказания услуги региональным оператором, которые заявитель обязуется обеспечить в случае признания его победителем или единственным участником конкурсного отбора, а также документы, подтверждающие указанные участником конкурсного отбора значения критериев качества оказания услуги региональным оператором (подпункт 3.4.8 пункта 3.4 конкурсной документации).

В пункте 43 Постановления № 881 указано, что конкурсная комиссия рассматривает заявки на предмет соответствия требованиям, установленным документацией об отборе, и осуществляет проверку соответствия заявителей требованиям, установленным [пунктом 19](#) настоящих Правил. Заявитель не допускается конкурсной комиссией к участию в конкурсном отборе в следующих случаях:

а) непредставление документов, указанных в [пункте 26](#) настоящих Правил, или наличие в таких документах недостоверных сведений;

б) несоответствие заявителя требованиям, установленным [пунктом 19](#) настоящих Правил;

в) несоответствие заявки требованиям, установленным документацией об отборе;

г) несоответствие указанных в заявке значений критериев конкурсного отбора установленным документацией об отборе предельным значениям критериев конкурсного отбора.

Выявлено, что по критерию квалифицированности «Т» - наличие заключенных с участниками конкурсного отбора трудовые договоры работников, имеющих стаж работы в сфере обращения с отходами, не менее трех лет в заявке ООО «МПЖХ» указало 10 человек.

Согласно описи документов от 29.08.2017 г. № 09/04-05-1005 ООО «МПЖХ» в составе заявки имеется копии приказов о принятии в штат сотрудников, копии трудовых книжек и трудовых договоров (доп. соглашений), копии удостоверений о повышении квалификации, подтверждающих факт работы в сфере обращения с отходами не менее 3 лет (12 сотрудников, всего на 160 листах.

Комиссия Якутского УФАС России рассмотрев заявку ООО «МПЖХ» установило, что в составе заявки имеются, в том числе, следующие документы:

1. документы на (...), копии приказов о приеме на работу, о переводе работника на другую работу, копия трудового договора № 1728 от 10.07.2014 г., копия трудовой книжки, копия удостоверения о повышении квалификации;
2. документы на (...), копии приказов о приеме на работу, о переводе работника на другую работу, копия трудового договора № 1738 от 28.08.2014 г., копия трудовой книжки, копия удостоверения о повышении квалификации;
3. документы на (...), копии приказов о приеме на работу, о назначении на должность, копия трудового договора № 4 от 01.01.2016 г., копия трудовой книжки, копия удостоверения о повышении квалификации;
4. документы на (...), копии приказов о приеме на работу, по личному составу, копия трудового договора № 1750 от 06.10.2014 г., копия трудовой книжки, копия удостоверения о повышении квалификации;
5. документы на (...), копии приказа о приеме на работу, копия дополнительного соглашения № 26 от 02.04.2014 г. к трудовому договору от 15.06.2012 г. № 1532, копия трудового договора № 1532 от 15.06.2012 г., копия трудовой книжки, копия удостоверения о повышении квалификации;
6. документы на (...), копии приказа о приеме на работу, копия дополнительного соглашения № 103/к от 01.07.2011 г. к трудовому договору от 11.12.2007 г. № 1044, копия трудового договора № 1044 от 11.12.2007 г., копия трудовой книжки, копия удостоверения о повышении квалификации;
7. документы на (...), копии приказа о приеме на работу, копия трудового договора № 1231 от 29.04.2009 г., копия трудовой книжки, копия удостоверения о повышении квалификации;
8. документы на (...), копии приказа о назначении на должность, копия трудового договора № 241 от 01.01.2006 г., копия трудовой книжки, копия удостоверения о повышении квалификации;

9. документы на (...), копия трудового договора № 53 от 01.01.2006 г., копия трудовой книжки, копия удостоверения о повышении квалификации;
10. документы на (...), копии приказа о приеме на работу, копия дополнительного соглашения № б/н от 06.10.2006 г. к трудовому договору от 01.01.2006 г. №585, копия трудовой книжки, копия удостоверения о повышении квалификации;
11. документы на (...), копии приказа о переводе на другую работу, копия дополнительного соглашения № б/н от 06.10.2006 г. к трудовому договору от 01.01.2006 г. № 596, копия трудовой книжки, копия удостоверения о повышении квалификации;
12. документы на (...), копии приказа о переводе на другую работу, копия дополнительного соглашения № б/н от 06.10.2006 г. к трудовому договору от 01.01.2006 г. № 598, копия трудового договора № 1532 от 15.06.2012 г., копия трудовой книжки, копия удостоверения о повышении квалификации.

Трудовые договора отсутствуют у работников (...), следовательно, всего трудовых договоров представлено 9.

ООО «МПЖХ» указав в заявке от 29.08.2017 г. № 09/04-05-996 по критерию квалифицированности – 10 работников представило не достоверную информацию.

Следовательно, конкурсная комиссия Министерства в соответствии с подпунктом «а» пункта 43 Постановления № 881 обязана была отклонить заявку ООО «МПЖХ» от участия в отборе, т.к. в заявке имеются недостоверные сведения.

17.10.2018 г. в ходе рассмотрения дела представитель Министерства пояснила, что за трудовые договора были приняты дополнительные соглашения, при этом представитель не смогла пояснить, почему из трех имеющихся дополнительных соглашений учтено только одно дополнительное соглашение к трудовому договору.

Комиссия Якутского УФАС России указывает на то, что согласно подпункту «б» пункта 22 Постановления № 881 для подтверждения заявленных значений по критерию квалифицированность предоставляются именно копии трудовых договоров.

Анализ состояния конкуренции:

Временной интервал – с 10.08.2017 г. (дата опубликования извещения на сайте <https://torgi.gov.ru>) по 28.09.2017 г. включительно (дата подписания соглашения № 2 между Министерством и ООО «МПЖХ»).

Определение предмета торгов – присвоение статуса регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами и право на заключение соглашения об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Западной зоны Республики Саха (Якутия).

Определение состава хозяйствующих субъектов – ООО «Айхалсервис» и ООО «Мирнинское предприятие жилищного хозяйства».

Таким образом, Комиссия Якутского УФАС России приходит к выводу, что Министерство, допустив к участию в отборе заявку ООО «Мирнинское предприятие жилищного хозяйства», которая не соответствует требованиям подпункта «б» пункта 22, подпункта «и» пункта 26 Постановления № 881 и подпункту 3.4.8 пункта 3.4 Конкурсной документации, ограничило конкуренцию и создало преимущественные условия ООО «Мирнинское предприятие жилищного хозяйства» участия в отборе по сравнению с ООО «Айхалсервис» заявка, которого была отклонена от участия в отборе как не соответствующая требованиям Постановления № 881 и Конкурсной документации, что является нарушением пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции» Комиссия по рассмотрению дела приняло Заключение об обстоятельствах дела № 02-23/18А от 23.10.2018 г.

Министерство ЖКХ и энергетики РС (Я) получило Заключение – вход. № 9428 от 24.10.2018 г.

Дополнительных документов и пояснений на Заключение по делу в Якутское УФАС России не представлено.

В ходе рассмотрения дела 02.11.2018 г. представитель Министерства согласилась с Заключением об обстоятельствах дела, при этом указала, что заявка ООО «Айхалсервис» тоже не соответствовала требованиям конкурсной документации, поэтому ограничение конкуренции между участниками отсутствует. Представитель считает, что имеются нарушения порядка допуска к участию в торгах, за нарушение которого предусмотрена административная ответственность по статье 7.32.4 КоАП РФ. Ответчик просит прекратить рассмотрение дела.

Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 02-23/18А изучив материалы дела, выслушав доводы ответчика приходит к выводу, что Министерство (как организатор отбора) обязано было поставить всех участников в равное положение и не допускать к участию в отборе все заявки (т.к. обе заявки не соответствовали требованиям Постановления № 881). Принимая во внимание, что проведение отбора регионального оператора является обязанностью, а не правом, то Министерство должно было отменить рассматриваемый отбор и объявить о проведении отбора повторно, на участие в котором круг потенциальных участников мог быть больше.

В связи с тем, что соглашение между Министерством и ООО «МПЖХ» подписано, предписание об устранении нарушений решено не выдавать.

Таким образом, Комиссия Якутского УФАС России учитывая совокупность имеющихся доказательств, пояснений, фактических обстоятельств, рассмотренных Комиссией, приходит к выводу о нарушении Министерством жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Республики Саха (Якутия) пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального Закона «О защите конкуренции».

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) на основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 23, 41, 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите

конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать Министерство жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Республики Саха (Якутия) (ОГРН 1031402050074, ИНН 1435028645, КПП 143501001) нарушившим пункт 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»;
2. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу Якутского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении к административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства.

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

Председатель Комиссии:

(...)

Члены Комиссии:

(...)

(...)