

Заказчику:

ООО «Управляющая компания «Зеленая роща»

302040, г. Орёл, ул. Ломоносова, дом 6, пом. 31

E-mail: zakupki@greenpark57.ru

Заявителю:

ООО «Экологистик»

302538, Орловская область, Орловский район, д. Нижняя Лужна, ул.
Северная, д. 3а

E-mail: info@ecologicistic.pro

Оператору ЭП:

ООО ЭТП ГПБ

E-mail: info@etpgpb.ru

Извещение № 2100700001422000013

РЕШЕНИЕ

по делу № 057/10/18.1-593/2022

13.12.2022

Орёл

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), в составе: <...> (далее – Комиссия) посредством интернет-видеоконференции с использованием сервиса

видеоконференций TrueConf,

при участии представителей:

заявителя – ООО «Экологистик» (далее – Заявитель): <...> ,

организатора торгов – ООО «Управляющая компания «Зеленая роща» (далее – Заказчик): <...> ,

в соответствии со статьей 18.1 Закона «О защите конкуренции», рассмотрев жалобу Заявителя на действия Заказчика при организации электронного аукциона «Формирование цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для Регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Орловской области в пределах зоны деятельности Регионального оператора в 2023г. (г. Ливны, Ливенский, Краснозоренский и Должанский районы)» (на сайте <http://zakupki.gov.ru> извещение № 2100700001422000013, далее – Аукцион) (далее – Жалоба),

УСТАНОВИЛА:

Из Жалобы следует, что извещение о проведении Аукциона не соответствует требованиям действующего законодательства, а именно: 1) неверно установлены требования к обеспечению исполнения договора; 2) не установлены обязательные требования к содержанию проекта договора; 3) требования к участникам ограничивают возможность привлечения соисполнителей; 4) неверно установлен срок оплаты услуг по договору; 5) в преамбуле проекта договора указано, что контракт заключается на основании пункта 25 части 1 статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», хотя при размещении извещения о проведении Аукциона отсутствует информация о количестве поданных заявок.

29.11.2022 уведомление № 057/10/18.1-593/2022 о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, а также Жалоба были размещены в Базе Решений ФАС России - <https://br.fas.gov.ru>, и направлены в адреса лиц, участвующих в рассмотрении дела.

Рассмотрение дела № 057/10/18.1-593/2022 было назначено на 05.12.2022. В целях получения дополнительной информации, в соответствии с частью 14.1 статьи 18.1 Закона «О защите

конкуренции», срок принятия решения был продлен до 13.12.2022.

13.12.2022 в ходе заседания Комиссии представитель Заявителя поддержал позицию, изложенную в Жалобе.

Представители ООО «Управляющая компания «Зеленая роща» пояснили, что Жалобу считают необоснованной, поскольку Заказчик действовал в соответствии с Правилами проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 03.11.2016 № 1133, и Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Комиссия, заслушав пояснения представителей Заказчика и Заявителя, изучив документы и сведения, имеющиеся в материалах дела, пришла к следующим **ВЫВОДАМ**:

1. Из письменных пояснений Заказчика следует, что Заявитель не вправе обращаться с Жалобой в антимонопольный орган, поскольку не подавал заявку на участие в Аукционе.

Порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления мероприятий при реализации проекта по строительству объекта капитального строительства определен статьей 18.1 Закона «О защите конкуренции».

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.

Таким образом, лица, не подавшие заявки на участие в торгах, не лишены права на обжалование в антимонопольный орган действий

организаторов торгов, но могут это сделать только в случае, если обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, а также при условии, что такие нарушения приводят к ущемлению или нарушению их прав и законных интересов.

Поскольку доводы Жалобы сводятся к обжалованию положений извещения о проведении Аукциона, в состав которого помимо прочего входит проект договора, и которое размещено в Единой информационной системе в сфере закупок, а Заявитель является лицом, осуществляющим деятельность на рынке транспортирования твердых коммунальных отходов на территории Орловской области, то обжалование связано с нарушением порядка размещения информации об Аукционе, которое могло повлечь ущемление или нарушение прав и законных интересов Заявителя.

Таким образом, Жалоба подлежит рассмотрению, а оснований для ее возврата не имеется.

2. Постановлением Правительства Российской Федерации от 03.11.2016 № 1133 утверждены Правила проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора (далее – Правила № 1133).

Согласно пункту 4 Правил № 1133 торги проводятся в форме аукциона 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 № 44-ФЗ), с учетом особенностей, предусмотренных настоящими Правилами.

В соответствии с частью 1 статьи 96 Закона № 44-ФЗ заказчиком, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи, в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Частью 3 статьи 96 Закона № 44-ФЗ установлено, что исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением независимой гарантии, соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на

котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств, срок действия независимой гарантии определяются в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. При этом срок действия независимой гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой независимой гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 настоящего Федерального закона.

Согласно части 1 статьи 45 Закона № 44-ФЗ заказчики в качестве обеспечения заявок, исполнения контрактов, гарантийных обязательств принимают независимые гарантии, выданные:

1) банками, соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации, и включенными в перечень, предусмотренный частью 1.2 настоящей статьи;

2) государственной корпорацией развития «ВЭБ.РФ»;

3) фондами содействия кредитованию (гарантийными фондами, фондами поручительств), являющимися участниками национальной гарантийной системы поддержки малого и среднего предпринимательства, предусмотренной Федеральным законом от 24 июля 2007 года № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации, и включенными в перечень, предусмотренный частью 1.7 настоящей статьи (при осуществлении закупок в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 настоящего Федерального закона);

4) Евразийским банком развития (если участник закупки является юридическим лицом, зарегистрированным на территории государства - члена Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации, или физическим лицом, являющимся гражданином государства - члена Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации).

В извещении о проведении Аукциона указано, что «обеспечение исполнения контракта предоставляется в виде независимой гарантии, соответствующей требованиям ст. ст. 45, 96 Федерального

закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки самостоятельно. Контракт заключается после предоставления участником закупки обеспечения исполнения контракта».

При этом в пункте 10.2 проекта договора указано, что «способом обеспечения исполнения обязательств по договору является предоставление безотзывной банковской гарантии или перечисление денежных средств на расчетный счет Регионального оператора (обеспечительный платеж). Выбор способа обеспечения обязательств по договору осуществляется Исполнителем», а в пункте 10.4.1 проекта договора указано, что «срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия договора не менее чем на один месяц».

Таким образом, Заказчиком допущено нарушение частей 1, 3 статьи 96 Закона № 44-ФЗ.

Кроме того, в соответствии с частью 1 статьи 37 Закона № 44-ФЗ если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, либо предложена сумма цен единиц товара, работы, услуги, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной суммы цен указанных единиц, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке), но не менее чем десять процентов от начальной (максимальной) цены контракта или от цены заключаемого контракта (если контракт заключается по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 настоящего Федерального закона) и не менее размера аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

В пункте 10.1.1 проекта договора указано, что если исполнителем предложена цена договора, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены договора, договор

заключается только после предоставления исполнителем обеспечения исполнения договора в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения договора.

Согласно подпункту «б» пункта 5 Правил № 1133 при проведении аукциона на организатора аукциона не распространяются положения Федерального закона, регламентирующие предоставление преимуществ при осуществлении закупок и установление ограничений участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя).

Учитывая изложенное, а также то, что проектом договора выплата аванса не предусмотрена, Комиссия не усматривает нарушений в действиях Заказчика при установлении антидемпинговых мер.

3. Согласно пункту 2 части 13 статьи 34 Закона № 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

В соответствии с частью 27 статьи 34 Закона № 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), в том числе части этих денежных средств в случае уменьшения размера обеспечения исполнения контракта в соответствии с частями 7, 7.1 и 7.2 статьи 96 настоящего Федерального закона. При этом срок возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) таких денежных средств не должен превышать тридцать дней с даты исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, а в случае установления заказчиком ограничения, предусмотренного частью 3 статьи 30 настоящего Федерального закона, такой срок не должен превышать пятнадцать дней с даты исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем)

обязательств, предусмотренных контрактом.

При этом в проекте договора условие, предусмотренное пунктом 2 части 13 статьи 34 Закона № 44-ФЗ отсутствует, а срок возврата обеспечительного платежа составляет 20 (двадцать) рабочих дней со дня получения соответствующего письменного заявления (пункт 10.5.4).

Вместе с тем Комиссия отмечает следующее.

Согласно пункту 4 Правил № 1133 торги проводятся в форме аукциона в электронной форме в порядке, установленном Законом № 44-ФЗ, с учетом особенностей, предусмотренных настоящими Правилами.

В соответствии с пунктом 5 Правил № 1133 при проведении аукциона на организатора аукциона не распространяются положения Федерального закона, регламентирующие:

а) планирование закупок;

б) предоставление преимуществ при осуществлении закупок и установление ограничений участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя);

в) создание контрактных служб;

г) требования к членам комиссии по осуществлению закупок о прохождении членами комиссии профессиональной переподготовки или повышения квалификации в сфере закупок;

д) последствия признания аукциона в электронной форме несостоявшимся, предусмотренные частью 8 статьи 52 Закона № 44-ФЗ;

е) особенности исполнения контракта в части подготовки и размещения в единой информационной системе в сфере закупок документов, предусмотренных частями 13 и 14 статьи 94 Закона № 44-ФЗ;

ж) изменение и расторжение контракта;

з) осуществление мониторинга закупок и аудита в сфере закупок;

и) контроль в сфере закупок;

к) порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены контракта (цены предмета аукциона).

Учитывая, что данный перечень является закрытым и не подлежит расширительному толкованию, все остальные положения Закона № 44-ФЗ при проведении торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора, подлежат применению.

Согласно части 7 статьи 15 Закона № 44-ФЗ в случае, если законодательством Российской Федерации с целью заключения гражданско-правового договора (контракта) в рамках отношений, не указанных в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона, предусмотрена обязанность проведения конкурсов и аукционов или использования иных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с настоящим Федеральным законом, то при их проведении положения статей 14, 23, 28 - 30, 34, 35 настоящего Федерального закона не применяются, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации.

Частью 1 статьи 1 Закона № 44-ФЗ предусмотрен ограниченный перечень сфер закупок, подлежащих регулированию настоящим федеральным законом. В настоящем же случае правила проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора, предусмотрены Правилам № 1133, в связи с чем нормы статьи 34 Закона № 44-ФЗ на правоотношения сторон не распространяются.

Данный правовой подход подтверждается сложившейся судебной практикой (например, Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 09.03.2022 по делу № А75-1648/2021).

Учитывая изложенное довод Жалобы о нарушении Заказчиком требований статьи 34 Закона № 44-ФЗ является необоснованным.

4. Из пункта 12 Правил № 1133 следует, что извещение о проведении Аукциона должно содержать информацию, указанную в частях 1 и 2 статьи 42 Закона № 44-ФЗ.

В соответствии с пунктом 12 части 1 статьи 42 Закона № 44-ФЗ извещение об осуществлении закупки должно содержать требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 настоящего Федерального закона, требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего

Федерального закона, и исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки таким требованиям, а также требование, предъявляемое к участникам закупки в соответствии с частью 1.1 статьи 31 настоящего Федерального закона (при наличии такого требования).

Таким образом, Заказчик устанавливает в извещении о проведении Аукциона требования к участникам Аукциона, а не к соисполнителям.

Согласно подпункту «л» пункта 1.2 Требований к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе и инструкция по ее заполнению для участия в электронном аукционе заявка на участие должна содержать «документы, подтверждающие соответствие участника закупки требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ:

- лицензия на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I-IV классов опасности с разрешенными видами деятельности – сбор и транспортирование отходов IV класса опасности, в Приложении к которой отражены виды отходов IV класса опасности, отнесенные к ТКО согласно Приказу Федеральной службы по надзору в сфере природопользования от 22 мая 2017 года № 242 «Об утверждении Федерального классификационного каталога отходов» и соответствующие по коду и наименованию отходов всему «Перечню видов отходов IV класса опасности, отнесенных к ТКО».

В соответствии с пунктом 6.2.4 проекта договора «исполнитель имеет право привлечь к исполнению своих обязательств по настоящему Договору других лиц – субподрядчиков (соисполнителей), обладающих специальными знаниями, навыками, квалификацией, специальным оборудованием и т.п. по видам (содержанию) работ».

При этом согласно пункту 6.1.3 проекта договора исполнитель обязан «направить в адрес Регионального оператора в письменном виде перечень третьих лиц (субоператоров) (Приложение № 5 к настоящему договору), в случае привлечения таких лиц к исполнению настоящего договора. В таком перечне в обязательном порядке должны быть указаны: наименование и организационно-правовая форма лица, сведения о наличии лицензии на осуществление деятельности по обращению с ТКО с разрешенными видами деятельности – транспортирование отходов IV класса опасности, контактные данные руководителя, в том числе, контактный номер

телефона и фактическое местонахождение. К перечню в обязательном порядке, на каждое лицо, должны быть приложены: копия лицензии с приложениями, документы, подтверждающие владение мусоровозами, которые отвечают требованиям действующего законодательства. Ответственность за действия (бездействие) третьих лиц (субоператоров) в полном объеме возлагается на Исполнителя».

Таким образом, проектом договора предусмотрена возможность привлечения соисполнителей с последующим предоставлением Заказчику информации о таких соисполнителях, в том числе с приложением копии лицензии.

Учитывая изложенное Комиссия не усматривает в действиях Заказчика нарушений Закона № 44-ФЗ в данной части.

5 .Согласно части 13.1 статьи 34 Закона № 44-ФЗ срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта, предусмотренный контрактом, заключенным по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя), если извещение об осуществлении закупки размещено в единой информационной системе либо приглашения принять участие в закупке направлены с 1 января по 30 апреля 2022 года включительно, должен составлять не более пятнадцати рабочих дней, а с 1 мая 2022 года не более семи рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 настоящего Федерального закона, за исключением случаев, если:

1) иной срок оплаты установлен законодательством Российской Федерации;

2) оформление документа о приемке осуществляется без использования единой информационной системы, при этом срок оплаты должен составлять не более десяти рабочих дней с даты подписания документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 настоящего Федерального закона, а в случае, если контракт содержит сведения, составляющие государственную тайну, не более двадцати рабочих дней;

3) в соответствии с законодательством Российской Федерации расчеты по контракту или расчеты по контракту в части выплаты аванса подлежат казначейскому сопровождению, при этом срок оплаты должен составлять не более десяти рабочих дней с даты

подписания документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 настоящего Федерального закона;

4) Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства установлен иной срок оплаты.

При этом согласно пункту 4.5 проекта договора «оплата стоимости услуг по настоящему договору производится Региональным оператором за фактически оказанные услуги по транспортированию отходов, исходя из фактически доставленной массы отходов на объекты обработки ТКО в соответствующем расчетном периоде, но не более цены, указанной в п.4.1. Договора. Оплата в безналичной денежной форме производится путем перечисления денежных средств на расчетный счет Исполнителя в течение 30 (тридцати) календарных дней с даты подписания Сторонами актов оказания услуг по транспортированию ТКО (Приложение №6,7 к Договору) за соответствующий расчетный период».

Вместе с тем как было отмечено Комиссией в пункте 2 мотивировочной части настоящего решения нормы статьи 34 Закона № 44-ФЗ при проведении Аукциона не распространяются на Заказчика, в связи с чем данный довод Жалобы является необоснованным.

6. В преамбуле проекта договора указано, что он заключается в соответствии с пунктом 25 части 1 статьи 93 Закона № 44-ФЗ.

Согласно пункту 25 части 1 статьи 93 Закона № 44-ФЗ закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае заключения контракта в соответствии с пунктом 6 части 2, пунктом 6 части 3, пунктом 2 части 4, частями 5, 6 и 8 статьи 52 настоящего Федерального закона в случае признания определения поставщика (подрядчика, исполнителя) несостоявшимся в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Однако Аукцион может быть признан несостоявшимся только после окончания срока подачи заявок.

Представители Заказчика пояснили, что данная запись появилась в преамбуле проекта договора вследствие технической ошибки и она может быть скорректирована при необходимости при заключении договора, поскольку не изменяет существенных условий договора.

Вместе с тем Заявителем не приведено норм действующего законодательства, которые, по его мнению, были нарушены Заказчиком путем включения в преамбулу проекта договора соответствующей записи, в связи с чем данный довод не может быть признан обоснованным.

Учитывая вышеизложенное и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Экологистик» обоснованной в части.
2. Признать в действиях ООО «Управляющая компания «Зеленая роща» нарушение частей 1, 3 статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».
3. Выдать ООО «Управляющая компания «Зеленая роща» обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации Аукциона.
4. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Орловского УФАС России для рассмотрения в установленном порядке вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

На основании части 23 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

