

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 086/07/3-1961/2020

по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Резолютивная часть решения оглашена 26.11.2020
Мансийск

г. Ханты-

Решение в полном объеме изготовлено 01.12.2020

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) 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:

Председатель комиссии:

«_____» – заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

«_____» — начальник отдела Управления;

«_____» — эксперт отдела Управления;

в отсутствие Заявителя, уведомленного надлежащим образом;

в присутствии представителя Заказчика АО «Югра-Экология» по ВКС — «_____», действующего по доверенности;

рассмотрев жалобу «_____» (вх. от 18.11.2020 № 2283-ж) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АО «Югра-Экология» при проведении запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Муниципального образования Ханты-Мансийского автономного округа – Югры городской округ Урай, извещение 32009650939, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу — Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России), в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, поступила жалоба «_____» (далее - Заявитель) на действия АО «Югра-Экология» (далее – Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по

транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Ханты-Мансийского автономного округа - Югры в пределах зоны деятельности регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами, определенной границами Муниципального образования Ханты-Мансийского автономного округа – Югры городской округ Урай, извещение 32009650939.

Заявитель обжалует действия Заказчика при проведении указанной закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

При рассмотрении жалобы по существу в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, рассмотрение жалобы назначено на 26.11.2020.

В назначенную дату состоялось рассмотрение жалобы посредством видеоконференц-связи.

В своих письменных возражениях Заказчик сообщил, что не согласен с доводами, изложенными в жалобе, а также в дополнениях к жалобе, в удовлетворении требований Заявителя просит отказать.

05.11.2020 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение № 32009650939 о [проведении запроса предложений в электронной форме](#). Указанное извещение о проведении запроса предложений, документация о закупке размещены также на Единой электронной торговой площадке РТС-тендер.

В соответствии с извещением установлены следующие сроки:

- дата начала срока подачи заявок – 05.11.2020 (мск+2);
- дата и время окончания подачи заявок – 16.11.2020 в 18:00 (мск+2);
- дата подведения итогов – 20.11.2020 (мск+2).

Начальная (максимальная) цена договора (цена лота) составляет 29 124 353,83 (Двадцать девять миллионов сто двадцать четыре тысячи триста пятьдесят три) рубля 83 копейки, кроме того, НДС 20% - 5 824 870,77 (Пять миллионов восемьсот

двадцать четыре тысячи восемьсот семьдесят) рублей 77 копеек.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

2) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

3) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

4) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе, Закон № 44-ФЗ), предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

5) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

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. 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, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

С учетом, доводов, содержащихся в Жалобе, Комиссия полномочна рассматривать данную жалобу.

Изучив имеющиеся материалы, заслушав Заявителя и представителя Заказчика, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

АО «Югра-Экология» относится к числу субъектов, осуществляющих закупки в соответствии с Законом № 223-ФЗ.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика АО «Югра-Экология» регламентируется Положением о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг АО «ЮТЭК – Региональные сети» (далее - Положение о закупках). Положение о закупках утверждено решением Совета Директоров АО «ЮТЭК – Региональные сети» от 18.03.2020.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ АО «ЮТЭК – Региональные сети» является организацией, управляющей АО «Югра-Экология». Советом директоров АО «Югра-Экология» было принято решение о передаче функции управления региональным оператором компании АО «ЮТЭК-Региональные сети» с 01.08.2019. Договор о передаче АО «ЮТЭК – Региональные сети» полномочий единоличного исполнительного органа утвержден протоколом от 26.07.2019 № 04/19 Совета Директоров АО «Югра-Экология».

АО «Югра-Экология» является региональным оператором по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории ХМАО-Югры на основании соглашений, заключенных с Департаментом промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры:

в соответствии с соглашением от 02.04.2018 № 25 – по Южной зоне деятельности (городской округ город Пыть-Ях, Нефтеюганский муниципальный район, городской округ город Нефтеюганск, Кондинский муниципальный район, городской округ город Урай, городской округ город Нягань, Ханты-Мансийский муниципальный район, городской округ город Ханты-Мансийск, Советский муниципальный район, городской округ город Югорск, Октябрьский муниципальный район);

в соответствии с соглашением от 24.07.2019 № 35 – по Северной зоне деятельности (Березовский муниципальный район, Белоярский муниципальный район, Сургутский муниципальный район, городской округ город Когалым, городской округ город Сургут, городской округ город Радужный, городской округ город Покачи, городской округ город Мегион, городской округ город Нижневартовск, Нижневартовский муниципальный район, городской округ город Лангепас).

Таким образом Заказчик имеет статус регионального оператора по обращению с ТКО на всей территории Ханты-Мансийского автономного округа – Югры.

Заявитель в своей жалобе указывает, что при проведении запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по транспортированию ТКО на территории муниципального образования г. Когалым Заказчик нарушает положения законодательства о контрактной системе, положения Закона о закупках при проведении указанной закупки. Обжалуя действия Заказчика Заявитель приводит следующие доводы.

1. Закупка должна проводиться в рамках Закона № 44-ФЗ, а проводится способом запроса предложений в рамках Закона № 223-ФЗ.
2. Закупка должна проводиться в форме аукциона в электронной форме, в порядке, установленном Законом № 44-ФЗ и Правилами № 1133.
3. При формировании лотов Заказчиком не соблюдены требования, предусмотренные пунктом 9 Правил № 1133 (необоснованное укрупнение).

Заказчик с доводами Жалобы не согласен, считает, что при выборе способа закупки действовал правомерно.

В подтверждение своей позиции Заказчик представил Распоряжение от 10.11.2020 № 01-07-ЮЭ/014 О выборе способа закупки на транспортирование ТКО.

На основании указанного распоряжения Заказчиком определены для Южной и Северной зоны деятельности:

- территории, на которых образуется не менее 50 процентов ТКО (по массе отходов) для проведения аукционов в порядке, предусмотренном Правилами № 1133;

- территории, на которых образуется менее 50 процентов ТКО (по массе отходов) для проведения запросов предложений в порядке, предусмотренном Законом № 223-ФЗ.

Согласно пункту 2 указанного распоряжения город Урай отнесен к территориям Южной зоны, на которых образуется менее 50 процентов ТКО.

При этом, Заказчик имеет статус регионального оператора по обращению с ТКО на всей территории Ханты-Мансийского автономного округа – Югры, а значит, в зоне деятельности регионального оператора АО «Югра-Экология» образуется 100 процентов твердых коммунальных отходов, образующихся на территории Ханты-Мансийского автономного округа - Югры.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 1 Закона № 44-ФЗ закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в том числе в части, касающейся:

- заключения гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, а также бюджетным учреждением, государственным, муниципальным унитарными предприятиями либо иным юридическим лицом в соответствии с частями 1, 2.1, 4 и

5 статьи 15 Федерального закона №44-ФЗ.

Согласно части 2.1 статьи 15 Закона № 44-ФЗ, государственные, муниципальные унитарные предприятия осуществляют закупки в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона, за исключением:

1) закупок федеральных государственных унитарных предприятий, имеющих существенное значение для обеспечения прав и законных интересов граждан Российской Федерации, обороноспособности и безопасности государства, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации по согласованию с Администрацией Президента Российской Федерации, осуществляемых без использования субсидий, предоставленных из федерального бюджета на осуществление на территории Российской Федерации капитальных вложений в объекты капитального строительства государственной собственности Российской Федерации и (или) на приобретение на территории Российской Федерации объектов недвижимого имущества в государственную собственность Российской Федерации;

2) закупок, осуществляемых в соответствии с правовым актом, предусмотренным частью 3 статьи 2 Федерального закона от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", принятым государственным, муниципальным унитарными предприятиями и размещенным до начала года в единой информационной системе:

а) за счет средств, полученных в качестве дара, в том числе пожертвования, по завещанию, грантов, передаваемых безвозмездно и безвозвратно гражданами и юридическими лицами, в том числе иностранными гражданами и иностранными юридическими лицами, а также международными организациями, получившими право на предоставление грантов на территории Российской Федерации в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, субсидий (грантов), предоставляемых на конкурсной основе из соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, если условиями, определенными грантодателями, не установлено иное;

б) в качестве исполнителя по контракту в случае привлечения на основании договора в ходе исполнения данного контракта иных лиц для поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, необходимых для исполнения предусмотренных контрактом обязательств данного предприятия, за исключением случаев исполнения предприятием контракта, заключенного в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона;

в) без привлечения средств соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации.

При этом, как установлено из представленных Заказчиком документов, Заказчик осуществляет закупочную деятельность в рамках Закона о закупках № 223-ФЗ и не относится к хозяйствующим субъектам, указанным в ч. 2.1 ст. 15 Закона №44-ФЗ.

В результате вышеизложенного довод Заявителя жалобы, о несоответствии проводимой закупки пункту 3 части 1 статьи 1 Закона №44-ФЗ и части 2.1 статьи 15 Закона №44-ФЗ, является необоснованным.

В ходе рассмотрения довода №2 Комиссией было установлено следующее.

На официальном сайте www.zakupki.gov.ru 05.11.2020 Заказчиком опубликовано извещение № 32009650939 о [проведении запроса предложений в электронной форме](#) на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Ханты-Мансийского автономного округа - Югры в пределах зоны деятельности регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами, определенной границами муниципального образования Ханты-Мансийского автономного округа – Югры, городской округ Урай.

В соответствии с частью 3 статьи 24.8 Федерального закона «Об отходах производства и потребления» от 24.06.1998 № 89-ФЗ (далее - Закон № 89-ФЗ) Правительство Российской Федерации определяет случаи, при которых цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора должны формироваться по результатам торгов, и устанавливает порядок проведения таких торгов, в том числе определяет случаи, когда условия проведения таких торгов подлежат предварительному согласованию с органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, и устанавливает порядок этого согласования.

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

В соответствии с пунктом 2 Правил № 1133 торги, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора, с 01.01.2018 проходят в электронной форме.

Согласно пункта 1 Правил проведения торгов, настоящие Правила устанавливают порядок проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами (далее соответственно - торги, региональный оператор), случаи, при которых цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора формируются по результатам торгов, в том числе определяют случаи, когда условия проведения торгов подлежат предварительному согласованию с органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, а также порядок такого согласования.

Согласно пункта 3 Правил, цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора должны формироваться по результатам торгов в следующих случаях:

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

б) если требование к формированию по результатам торгов цен на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов 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).

Согласно пункту 10 Правил № 1133 в указанных выше случаях региональный оператор обязан провести аукцион.

Южная зона подпадает под действие Правил № 1133, так как количество ТКО составляет более 30 процентов ТКО, образующихся на территории ХМАО-Югры.

Кроме того, между Департаментом промышленности ХМАО-Югры и АО «Югра-Экология» заключено Соглашение об образовании деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами № 25 от 02.04.2018 года.

В соответствии с пунктом 2.1.5 Соглашения региональный оператор обязан осуществлять транспортирование ТКО самостоятельно или с привлечением операторов по транспортированию ТКО. В установленных законодательством случаях, при которых цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора должны формироваться по результатам торгов, провести торги в соответствии с установленными правилами.

Согласно пункта 2.1.6 Соглашения региональный оператор обязан согласовать с Департаментом, в сроки не позднее чем за 3 рабочих дня до объявления торгов, следующие сведения, являющиеся условиями проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора:

- сведения о предмете аукциона (лота), в том числе описание границы территории в пределах зоны деятельности регионального оператора, на которой оказываются услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов.

В результате вышеизложенного региональный оператор должен формировать цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов по результатам торгов.

В соответствии с пунктом 4 Правил, торги проводятся в форме аукциона в электронной форме (далее - аукцион) в порядке, установленном Законом № 44-ФЗ, с учетом особенностей, предусмотренных настоящими Правилами.

Таким образом, довод Заявителя жалобы, о не проведении аукциона в электронной форме, является обоснованным.

В ходе рассмотрения довода №3 Комиссией установлено следующее.

В соответствии с пунктом 8 Правил № 1133, организатор аукциона обязан провести аукцион, сформировав лоты в соответствии с пунктом 9 Правил. В отношении каждого лота проводится отдельный аукцион.

Согласно пункта 9 Правил, услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов 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 результате вышеизложенного довод Заявителя жалобы, о несоблюдении требований пункта 9 Правил в части формирования не менее трех лотов, является обоснованным.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила, что Заказчик разместил извещение о проведении запроса предложений на транспортирование ТКО на территории г. Урай, а также провел закупочные процедуры без учета требований пунктов 4, 8, 9, 10 Правил № 1133.

Таким образом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России считает доводы Заявителя о нарушении Заказчиком способа и порядка проведения закупки, обоснованными.

Учитывая изложенное, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС, руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «_____» (вх. от 18.11.2020 № 2283-ж) на действия АО «Югра-Экология» при проведении запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Ханты-Мансийского автономного округа - Югры в пределах зоны деятельности регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами, определенной границами Муниципального образования Ханты-Мансийского автономного округа – Югры городской округ Урай, извещение № 32009650939, обоснованной.
2. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.
3. Передать материалы жалобы № 086/07/3-1961/2020 уполномоченному должностному лицу Ханты-Мансийского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Примечание: Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии

«_____»

Члены Комиссии:

«_____»

« _____ »