

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО АСТРАХАНСКОЙ ОБЛАСТИ

414000, г. Астрахань, ул. Шаумяна, 47, а/я 267, тел (851-2) 39-05-80 e-mail: to30@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ №100-НТ-04-16

по делу о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

14 декабря 2016 г. г. Астрахань

Комиссия Астраханского УФАС России по контролю за проведением торгов и порядком заключения договоров в соответствии со ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», созданная приказом руководителя Астраханского УФАС России от 27.01.2015 №31-п, (далее – Комиссия), в составе:

председатель комиссии:

<...> - руководитель Управления;

члены комиссии:

<...> – начальник отдела контроля в сфере закупок и антимонопольного контроля органов власти;

<...> - специалист-эксперт отдела товарных рынков и естественных монополий,

в присутствии представителя ООО «ЭКО-АЛЬЯНС» - <...> (доверенность от 01.02.2016 № 3), а также в присутствии представителя Министерства жилищно-коммунального хозяйства Астраханской области (ИНН/КПП 3015075565/301501001; местонахождение: 414000, г. Астрахань, ул. Советская, д.14-12/ул. Коммунистическая, д.3/ул. Чернышевского, д. 13/ул. Володарского, д. 17) (далее — Министерство, Организатор конкурсного отбора) — <...> (доверенность № 04-05/487 от 12.12.2016), рассмотрев жалобу ООО «ЭКО-АЛЬЯНС» (ИНН/КПП 3019011442/301901001; 414056, г. Астрахань, ул. Татищева, д. 12, кв. 12) на действия Министерства при организации и проведении конкурса по отбору регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами и право на заключение соглашения об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Астраханской области (зона деятельности 1) (номер извещения, размещенного на сайте torgi.gov.ru: 251116/13405074/02) (вх. № 11607 от 05.12.2016), на основании ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА

В Астраханское УФАС России 05.12.2016 поступила жалоба ООО «ЭКО-АЛЬЯНС» (далее - Заявитель) на действия Министерства при организации и проведении конкурса по отбору регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами и право на заключение соглашения об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Астраханской области (зона деятельности 1) (номер извещения, размещенного на сайте torgi.gov.ru: 251116/13405074/02) (вх. № 11607 от 05.12.2016) (далее – Конкурс).

По мнению Заявителя, конкурсная документация для проведения конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами и право на заключение соглашения об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Астраханской области (зона деятельности 1), утвержденная Организатором торгов (далее - Документация), не соответствует нормам действующего российского законодательства, в том числе Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О

защите конкуренции».

Представитель Организатора закупки возражал против удовлетворения доводов, изложенных в жалобе Общества, указав на отсутствие в действиях Организатора конкурсного отбора признаков ограничения конкуренции при проведении Конкурса.

Уведомлением Управления от 08.12.2016 № 04/8088-АМ рассмотрение жалобы ООО «ЭКО-АЛЬЯНС» было назначено на 13.12.2016 на 11 час. 00 мин.

Однако в рассмотрении жалобы Комиссией объявлялся перерыв до 11 час. 30 мин. 14.12.2016 в связи с необходимостью изучения документов и информации, полученной от Организатора конкурсного отбора, в том числе размещенной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Комиссия, заслушав представителей сторон, а также изучив документы, представленные сторонами, установила следующее.

1. Согласно части 1 статьи 24.6 Федерального закона от 24 июня 1998 г. № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее — Закон № 89) сбор, транспортирование, обработка, утилизация, обезвреживание, захоронение твердых коммунальных отходов на территории субъекта Российской Федерации обеспечиваются региональным оператором в соответствии с региональной программой в области обращения с отходами и территориальной схемой обращения с отходами.

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 Правительством Российской Федерации (часть 4 статьи 24.6 Закона № 89).

Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.09.2016 г. № 881 утверждены Правила проведения уполномоченными органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации конкурсного отбора региональных операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами (далее - Правила). Данными правилами установлен порядок проведения уполномоченными органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации конкурсного отбора региональных операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами (далее соответственно - региональный оператор, конкурсный отбор), требования к участникам конкурсного отбора, критерии конкурсного отбора, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсном отборе.

Во исполнение вышеуказанных положений Министерством был издан приказ от 22.11.2016 № 80 о конкурсном отборе регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами и права заключения соглашения об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Астраханской области (зона деятельности 1).

В соответствии с частью 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации **если иное не предусмотрено законом**, извещение о проведении торгов должно быть опубликовано организатором не позднее чем за тридцать дней до их проведения. Извещение должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, об их предмете, о существующих обременениях продаваемого имущества и о порядке проведения торгов, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

Пунктом 11 Правил № 881 предусмотрено, что документация об отборе размещается организатором конкурсного отбора на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации (далее - официальный сайт торгов), не позднее чем за 20 дней до дня окончания срока подачи заявок.

Документация Организатора конкурсного отбора утверждена 25.11.2016 и в тот же день размещена на официальном сайте торгов — torgi.gov.ru.

Пунктом 3.3 Документации определено, что прием заявок на участие в конкурсном отборе осуществляется в течение периода с 25.11.2016 по 16.12.2016 до 09.00 часов по местному времени.

Таким образом, Заказчик разместил такую документацию на официальном сайте торгов в пределах срока, установленного пунктом 11 Правил № 881.

Соответственно, довод Заявителя о нарушении Организатором конкурсного отбора срока опубликования извещения о проведении рассматриваемых торгов не соответствует фактическим обстоятельствам дела.

2. Заявитель полагает, что расчет максимального значения приведенной стоимости услуги регионального оператора, равно как и определение нормы доходности инвестированного капитала для расчета тарифов в области обращения с твердыми коммунальными отходами в размере по зоне деятельности регионального

оператора 1 -13,95%, произведенные Организатором конкурсного отбора на основании проекта Методических указаний по расчету регулируемых тарифов в области обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденных приказом Федеральной антимонопольной службы от 21.11.2016 № 1638/16 (на момент рассмотрения жалобы данные методические указания не вступили в силу), неправомерны, поскольку не основаны на нормах действующего законодательства.

Комиссия считает данный довод необоснованным, поскольку в отсутствие иных актов, устанавливающих порядок расчета максимального значения приведенной стоимости услуги регионального оператора, порядок определения нормы доходности инвестированного капитала для расчета тарифов в области обращения с твердыми коммунальными отходами, а также при отсутствии доказательств, что использование методики, изложенной в этом документе, приводит к ошибочному или недостоверному результату, не нарушает и не может привести к нарушению прав Заявителя. Оснований сомневаться в правильности произведенных расчетов у Комиссии не имеется.

3. По мнению Заявителя, установленный Организатором конкурсного отбора размер обеспечения заявки (70 432 799 руб.) в сумме 10-кратной максимальной стоимости услуг регионального оператора (7 945 738 руб. 15 коп.), предусмотренной таблицей № 1 «Критерии конкурсного отбора, их минимальные и (или) максимальные значения и величина значимости» пункта 8.3 Документации, лишает возможности участия в конкурсе региональных участников рынка по обращению с коммунальными отходами.

Однако представитель Организатора конкурсного отбора не согласился с данным доводом по следующим основаниям.

Согласно пункту 13 Правил № 881 организатором конкурсного отбора может быть установлено требование к предоставлению обеспечения заявки, которое в равной мере распространяется на всех участников конкурсного отбора. При этом форма, размер, порядок предоставления, а также основания и порядок возврата обеспечения заявки определяются организатором конкурсного отбора и указываются в документации об отборе.

Воспользовавшись таким правом, Заказчик установил в пункте 4.1.2 Документации обеспечение заявки в размере 70 432 799 руб.

При расчете обеспечения заявки Организатор конкурсного отбора использовал следующие параметры:

Наименование зоны	Объем ежегодного образования отходов, тонн	Объем ежегодного образования отходов, куб.м	Ориентировочный тариф, руб./куб.м.	Стоимость в год, рублей	Обеспечение заявки, рублей	Доля от годовой выручки
Зона 1	504 451,64	2 522 258,20	558,49	1 408 655 982,12	70 432 799,11	5%

В тоже время в пункте 16 Правил № 881 установлено, что способом обеспечения исполнения победителем конкурсного отбора или единственным участником конкурсного отбора обязательств по соглашению является предоставление безотзывной банковской гарантии, предоставляемой на каждый год срока действия соглашения со дня его вступления в силу. Размер обеспечения исполнения победителем конкурсного отбора или единственным участником конкурсного отбора обязательств по соглашению не может составлять менее 5 процентов максимально допустимой выручки регионального оператора, определяемой как произведение максимально допустимой стоимости услуги регионального оператора и количества (объема) твердых коммунальных отходов, образующихся в зоне деятельности регионального оператора и установленных в документации об отборе, в течение соответствующего года.

Данная схема расчета была использована Организатором конкурсного отбора при расчете обеспечения заявки.

Кроме того, представитель Организатора конкурсного отбора в части отсутствия требований к банковской гарантии пояснил следующее.

Согласно подпункту «з» пункта 26 Правил № 881 заявка содержит документы, подтверждающие предоставление обеспечения заявки, если в документации об отборе содержится требование к предоставлению такого обеспечения (платежное поручение, подтверждающее перечисление денежных средств, или иные документы, подтверждающие факт перечисления денежных средств), а также банковские реквизиты счета для возврата обеспечения заявки.

Исходя из смысла данного положения, установление подтверждения участником торгов обеспечения заявки только в виде перечисления денежных средств на расчетный счет Организатора конкурсного отбора, по

мнению представителя Организатора конкурсного отбора, не нарушает нормы Правил № 881.

Также представитель Организатора конкурсного отбора отметил, что использование в пункте 5.1.6 Раздела 5 Документации, устанавливающего порядок обеспечения **исполнения обязательств** по соглашению об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами (далее - Соглашение), слов «обеспечение заявки» является технической ошибкой.

Между тем, Комиссия полагает, что право Организатора конкурсного отбора самостоятельно устанавливать размер обеспечения заявки не должно иметь своей целью ограничение доступа к торгам или приводить к ограничению конкуренции.

Статьей 15 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что федеральным органам исполнительной власти запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, несмотря на отсутствие в приведенных выше Правилах требований к размеру обеспечения заявки, право организатора торгов самостоятельно устанавливать размер обеспечения заявки не является безусловным и безграничным.

Обеспечение заявки и его размер устанавливаются организатором аукциона в случае необходимости и целесообразности. При этом организатором конкурсного отбора предоставленное ему право по установлению размера обеспечения заявки должно быть использовано добросовестно, с соблюдением положений законодательства о недопущении ограничения конкуренции на том или ином товарном рынке.

Таким образом, установив размер обеспечения заявки в 70 432 799 руб., Организатор конкурсного отбора тем самым ограничил свободный доступ к участию в Конкурсе, в том числе для субъектов, которые возможно располагали денежными средствами, необходимыми для внесения обеспечения исполнения обязательств по соглашению и для реализации иных обязанностей регионального оператора по Соглашению, но не имели возможности одновременно внести установленное Организатором конкурсного отбора обеспечение заявки.

В силу части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции наряду с установленными частью 1 статьи запретами при проведении торгов, если организаторами или заказчиками торгов являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах.

В рассматриваемом случае установление обеспечения заявки в необоснованном размере изначально лишает какое-то количество субъектов права на участие в таком аукционе. Такие действия Организатора конкурсного отбора сужают круг потенциальных участников торгов, следствием чего является ограничение конкуренции, что противоречит требованиям ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Аналогичная правовая позиция, относительно установления задатка в необоснованном размере, отражена в Постановлении ФАС Дальневосточного округа от 20.05.2013 № Ф03-829/2013 по делу № А59-2031/2012.

4. Заявитель полагает, что отсутствие в Документации условия, устанавливающего обязанность конкурсной комиссии объявлять непосредственно перед вскрытием конвертов с заявками заявителям, присутствующим при вскрытии таких конвертов, о возможности изменения или отзыва поданных заявок до вскрытия таких конвертов, предусмотренного пунктом 38 Правил № 881, ущемляет права участников Конкурса.

Комиссия считает данный довод несостоятельным, поскольку обязанность по включению Организатором конкурсного отбора вышеуказанного условия в документацию Правилами № 881 не предусмотрена.

5. Заявитель считает, что пунктом 7.8.3 Документации Организатор конкурсного отбора неправомерно возложил обязанность на регионального оператора по обеспечению обращения с твердыми коммунальными отходами, ранее размещенными в зоне деятельности регионального оператора на земельных участках, не предназначенных для этих целей и указанных в приложении № 4 к Документации, на условиях, установленных соглашением об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами, поскольку такое условие может привести к незапланированным затратам регионального оператора и к его невозможности выполнения иных обязательств по соглашению. Вместе с тем, в соответствии с приложением № 4 к Документации вышеуказанная обязанность возлагается еще и на администрации соответствующих

муниципальных образований. Таким образом, условия, содержащиеся в пункте 7.8.3 Документации и приложении № 4 к Документации, по мнению Заявителя, противоречат друг другу.

Между тем, представитель Организатора конкурсного отбора считает данный довод несостоятельным, также как и Комиссия, по следующим основаниям.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 12.11.2016 № 1156 утверждены Правила обращения с твердыми коммунальными отходами (далее — Правила № 1156).

Пунктом 16 Правил № 1156 установлено, что в случае обнаружения региональным оператором места складирования твердых коммунальных отходов, объем которых превышает 1 куб.метр, на земельном участке, не предназначенном для этих целей и не указанном в соглашении (далее - место несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов), региональный оператор обязан в течение 5 рабочих дней:

а) уведомить любым способом, позволяющим получить подтверждение доставки такого уведомления, собственника земельного участка, орган местного самоуправления и орган, осуществляющий государственный экологический надзор, об обнаружении места несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов;

б) уведомить любым способом, позволяющим получить подтверждение доставки такого уведомления, собственника земельного участка о необходимости ликвидации места несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов в течение 30 дней после получения уведомления и направить ему проект договора на оказание услуг по ликвидации выявленного места несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов.

Если собственник земельного участка в течение 30 дней со дня получения уведомления регионального оператора не обеспечил ликвидацию места несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов самостоятельно и не заключил договор с региональным оператором на оказание услуг по ликвидации выявленного места несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов, региональный оператор в течение 30 дней после отправления уведомления собственнику земельного участка ликвидирует место несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов. В этом случае региональный оператор вправе обратиться в суд с требованием о взыскании понесенных расходов (пункт 17 Правил №1156).

Собственник земельного участка обязан самостоятельно обеспечить ликвидацию места несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов или заключить договор на оказание услуг по ликвидации выявленного места несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов с региональным оператором (пункт 18 Правил №1156).

Пунктом 2.1.2 проекта Соглашения предусмотрено, что региональный оператор обязуется в течение срока действия Соглашения осуществлять деятельность по сбору (в том числе раздельному сбору), транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, захоронению твердых бытовых отходов (далее - ТКО) в соответствии с территориальной схемой ТКО, в том числе обеспечивать соблюдение требований действующего законодательства и иных нормативных правовых актов при организации деятельности в сфере обращения с ТКО.

Таким образом, пункт 7.8.3 Документации необходимо толковать в совокупности с вышеуказанными положениями, равно как и данный пункт и Приложение № 4 к Документации. Нарушение действующих нормативных правовых актов в данном случае не усматривается.

6. По мнению Заявителя, пунктом 7.8.4 Документации Организатором конкурсного отбора незаконно установлена обязанность регионального оператора по обеспечению создания и (или) содержания контейнерных площадок, места расположения которых указаны в приложении № 3, на условиях, установленных соглашением - за счет средств регионального оператора. Указанное условие противоречит пункту 13 Правилам № 1156, в соответствии с которым региональный оператор несет ответственность за обращение с твердыми коммунальными отходами с момента погрузки таких отходов в мусоровоз в местах сбора и накопления твердых коммунальных отходов. При этом бремя содержания контейнерных площадок, специальных площадок для складирования крупногабаритных отходов и территории, прилегающей к месту погрузки твердых коммунальных отходов, расположенных на придомовой территории, входящей в состав общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме, несут собственники помещений в многоквартирном доме. Бремя содержания контейнерных площадок, специальных площадок для складирования крупногабаритных отходов и территории, прилегающей к месту погрузки твердых коммунальных отходов, не входящих в состав общего имущества собственников помещений в многоквартирных домах, несут собственники земельного участка, на котором расположены такие площадки и территория.

Между тем, согласно подпункту «з» пункта 12 Правил документация об отборе должна содержать обязанности регионального оператора по созданию и (или) содержанию контейнерных площадок с указанием их мест нахождения и источника финансирования (при необходимости).

Ввиду наличия такой необходимости на территории Астраханской области Организатор конкурсного отбора

установил условие, содержащее в пункте 7.8.4 Документации, которое было также закреплено в пункте 2.1.2 проекта Соглашения.

Так, согласно пункту 2.1.2 проекта Соглашения региональный оператор обязуется в течение срока действия Соглашения осуществлять деятельность по сбору (в том числе раздельному сбору), транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, захоронению ТКО в соответствии с территориальной схемой ТКО, в том числе устанавливать места сбора и накопления ТКО, осуществлять монтаж, ремонт контейнерной площадки и контейнеров по согласованию с органами местного самоуправления муниципальных образований Астраханской области.

Таким образом, пункт 7.8.4 Документации необходимо толковать в совокупности с вышеуказанными положениями и положениями, предусмотренными Правилам № 1156. При таком толковании противоречия между положениями Документации и нормативных правовых актов отсутствуют.

7. Постановлением от 23.09.2016 № 42-п Министерство утвердило территориальную схему обращения с отходами, в том числе с твердыми коммунальными отходами на территории Астраханской области (далее - Схема обращения с отходами).

Схема обращения с отходами предусматривает деление Астраханской области в соответствии с особенностями социально-экономического развития муниципальных образований Астраханской области на 2 логистических кластера обращения с ТКО (далее - зона деятельности регионального оператора) (пункт 9.2 Схемы обращения с отходами).

В соответствии с пунктом 9.3 Схемы обращения с отходами зона деятельности регионального оператора 1 включает в себя следующие муниципальные образования, с общей численностью населения 993 892 человека:

1. Муниципальное образование "Ахтубинский район";
2. Муниципальное образование "Володарский район";
3. Муниципальное образование "Енотаевский район";
4. Муниципальное образование "Икрянинский район";
5. Муниципальное образование "Камызякский район";
6. Муниципальное образование "Красноярский район";
7. Муниципальное образование "Лиманский район";
8. Муниципальное образование "Наримановский район";
9. Муниципальное образование "Приволжский район";
10. Муниципальное образование "Харабалинский район";
11. Муниципальное образование "Черноярский район"
12. Муниципальное образование "Город Астрахань".

Зона деятельности регионального оператора 2 включает в себя муниципальное образование "Закрытое административное территориальное образование Знаменск", с общей численностью населения 27 634 человек (пункт 9.4 Схемы обращения с отходами).

Согласно пункту 7.2 Схемы обращения с отходами на территории Астраханской области расположено 7 объектов размещения отходов, включенных в государственный реестр объектов размещения отходов (далее — ГРОРО):

1. ЗАО «Астраханский Промышленно-Экологический Комплекс» (наименование объекта размещения ТКО, (адрес месторасположения): полигон для депонирования брикетированных твердых бытовых отходов (далее - ТБО) (Астраханская область, Наримановский район, 5 км. Западнее с. Рассвет, 10,5 км. Южнее с. Волжское);
2. МУП с Красный Яр «АвангардЪ» (наименование объекта размещения ТКО, (адрес месторасположения): полигон ТБО (Астраханская область, Красноярский район, на расстоянии 1 км. Северо-восточнее с. Кр. Яр);
3. МП «Капьяржилкомхоз» МО ЗАТО Знаменск АО (наименование объекта размещения ТКО, (адрес месторасположения): полигон ТБО (416540, Астраханская область, г. Знаменск, Промзона № 3);
4. ООО «Газпром добыча Астрахань» (наименование объекта размещения ТКО, (адрес месторасположения): полигон твердых отходов - размещения твердых промышленных и ТБО (Астраханская область,

Красноярский район, п. Аксарайский);

5. ООО «ЭКОЛОГ» (наименование объекта размещения ТКО, (адрес месторасположения): полигон ТКО (Астраханская область, Лиманский район, 1,5 км юго-западнее р.п. Лиман);
6. Южный филиал ООО «Газпром энерго» (Шламонакопитель);
7. ООО «Единый санитарно-эпидемиологический комплекс» (наименование объекта размещения ТКО, (адрес месторасположения): свалка ТБО пос. Тумак (Полигон ТБО с. Тумак).

Подпунктом «б» пункта 12 Правил № 881 определено, что документация об отборе содержит описание границы зоны деятельности регионального оператора и направления транспортирования отходов в пределах этой зоны в соответствии с территориальной схемой обращения с отходами, в том числе с твердыми коммунальными отходами (далее - схема обращения с отходами).

Согласно пункту 7.1 Документации описание границы зоны деятельности регионального оператора 1 и направления транспортирования отходов в пределах этой зоны в соответствии со схемой обращения с отходами Организатором конкурсного отбора приведены в приложении № 1 к Документации.

При анализе приложения № 1 к Документации Комиссией было установлено, что при описании направления транспортирования отходов в пределах зоны деятельности регионального оператора 1 Организатор конкурсного отбора указал из 5 объектов размещения отходов, включенных в ГРОРО и действующих в границах зоны деятельности регионального оператора 1, только 4.

Довод представителя Организатора конкурсного отбора о том, что полигон для депонирования брикетированных твердых бытовых отходов, расположенный по адресу: Астраханская область, Наримановский район, 5 км западнее с. Рассвет, 10,5 км южнее с. Волжское, и принадлежащий ЗАО «Астраханский Промышленно-Экологический Комплекс», не включен в описание направления транспортирования отходов в пределах зоны деятельности регионального оператора 1, содержащееся в приложении № 1 Документации, из-за отсутствия у ЗАО «Астраханский Промышленно-Экологический Комплекс» соответствующей лицензии, не может быть принят Комиссией, поскольку ни на момент опубликования Документации на официальном сайте, ни на момент рассмотрения жалобы в Схему обращения с отходами изменения внесены не были, тогда как Разделом 10 Схемы обращения с отходами возможность пересмотра Схемы обращения с отходами Министерством предусмотрена.

Однако, как следует из материалов дела, Министерство так и не воспользовалось такой возможностью.

Таким образом, Организатор конкурсного отбора допустил нарушение подпункта «б» пункта 12 Правил № 881 путем не указания в приложении №1 Документации полигона для депонирования брикетированных твердых бытовых отходов, расположенного по адресу: Астраханская область, Наримановский район, 5 км западнее с. Рассвет, 10,5 км южнее с. Волжское, и принадлежащего ЗАО «Астраханский Промышленно-Экологический Комплекс», как объекта размещения ТКО, при описании направления транспортирования отходов в пределах зоны деятельности регионального оператора 1.

8. Заявитель считает, что в нарушение пункта 20 Правил № 881 Организатором конкурсного отбора установлен в Документации только один из необходимых критериев для оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсном отборе – это приведенная стоимость услуги регионального оператора. Критерий качества услуг, установленный Организатором конкурсного отбора, носит формальный характер.

Однако с данным доводом согласиться не может ни Комиссия, ни Организатор конкурсного отбора по следующим основаниям.

Согласно пункту 20 Правил № 881 критериями оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсном отборе являются:

- а) приведенная стоимость услуги регионального оператора;
- б) качество услуги регионального оператора.

Данный перечень является исчерпывающим (пункт 23 Правил № 881).

В соответствии с пунктом 21 Правил № 881 критериями качества услуги регионального оператора являются:

- а) критерий надежности - количество допустимых нарушений графика вывоза твердых коммунальных отходов из мест сбора и накопления в год;
- б) критерий оперативности - срок рассмотрения обращений потребителей услуги регионального оператора;
- в) критерий открытости - наличие сайта регионального оператора в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" с возможностью обмена информацией с потребителями услуги посредством электронной почты;

г) критерий исполнительности - срок возмещения убытков потребителям услуги при несоблюдении региональным оператором обязательств, предусмотренных нормативными правовыми актами и соглашением.

Как установлено Комиссией, все перечисленные «подкритерии» критерия качества услуги регионального оператора Организатором конкурсного отбора указаны в разделе 8 «Критерии конкурсного отбора» Документации.

Кроме того, как следует из пункта 22 Правил № 881 в целях выявления лучших условий исполнения соглашения в соответствии с критериями конкурсного отбора при первом проведении конкурсного отбора в отношении соответствующей зоны деятельности регионального оператора законодатель предоставил организатору конкурсного отбора право установить следующие дополнительные критерии качества услуги регионального оператора:

а) 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;

б) критерий квалифицированности - наличие заключивших с участником конкурсного отбора трудовые договоры работников, имеющих стаж работы в сфере обращения с отходами не менее 3 лет;

в) критерий обеспеченности - 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;

г) критерий экологичности - характеристики объектов, используемых для обработки, обезвреживания, захоронения твердых коммунальных отходов, отражающие глубину переработки отходов, степень негативного воздействия на окружающую среду, реализованные технологические решения, направленные на снижение негативного воздействия на окружающую среду, принадлежащих участнику конкурсного отбора на законных основаниях.

Предоставленным правом Организатор конкурсного отбора воспользовался, указав в вышеуказанном разделе Документации все вышеперечисленные дополнительные «подкритерии» критерия качества услуги регионального оператора. При этом необходимо отметить, что для всех критериев и «подкритериев», указанных в Документации, Организатором конкурсного отбора установлены предельные значения и величины значимости таких критериев и «подкритериев».

Таким образом, всё вышеуказанное подтверждает необоснованность довода Заявителя о формальном подходе Организатора конкурсного отбора к вопросу, касающемуся установления критерия качества услуги регионального оператора в Документации.

9. Пунктом 2.7 Таблицы 1 «Критерии конкурсного отбора, их минимальные и (или) максимальные значения и величина значимости» Раздела 8 «Критерии конкурсного отбора» Документации определено, что в целях выявления Организатором конкурсного отбора лучших условий исполнения Соглашения в соответствии, в том числе с критерием «обеспеченности» конкурсного отбора участнику такого отбора необходимо указать наличие либо отсутствие обязательства по строительству или модернизации объекта по обработке, обезвреживанию не позднее 2018 года.

В то же время для подтверждения заявленных значений по данному критерию конкурса участник конкурсного отбора должен предоставить, в том числе копии договоров, соглашений с наличием обязательств такого участника по строительству и (или) модернизации таких объектов в срок не позднее чем через 3 года со дня опубликования Документации (концессионное соглашение, соглашение о государственно-частном партнерстве, соглашение о муниципально-частном партнерстве, инвестиционное соглашение).

Такое описание в Документации указанных положений приводит к их противоречию, что может повлечь ущемление прав потенциальных участников данного отбора.

10. Заявитель посчитал, что действия Организатора конкурсного отбора по проведению Конкурса в один этап не соответствует требованиям Правил № 881.

Комиссия считает данный довод необоснованным по следующим основаниям.

Из подпункта «с» пункта 12 Правил № 881 следует, что **в случае необходимости** документация об отборе должна содержать, в том числе срок, место и порядок подачи участниками конкурсного отбора уведомления об участии во втором этапе.

Пунктом 1.4 Документации установлено, что рассматриваемый конкурсный отбор проводится Организатором Конкурса впервые.

При первом проведении конкурсного отбора в отношении соответствующей зоны деятельности регионального оператора организатор конкурсного отбора вправе использовать процедуру оценки и сопоставления заявок, предусмотренную пунктами 69 - 75 названных Правил (пункт 68 Правил № 881).

Из анализа Документации Комиссия установила, что данное право Организатор конкурсного отбора реализовал путем применения процедуры оценки и сопоставления заявок, предусмотренной пунктами 69 — 75 Правил № 881.

В соответствии с пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» наличие выявленных нарушений Закона о защите конкуренции и Правил № 881 в действиях Организатора конкурсного отбора является основанием для выдачи Министерству обязательного для исполнения предписания об устранении допущенных нарушений.

На основании вышеизложенного, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЭКО-АЛЬЯНС» на действия Министерства при организации и проведении конкурса по отбору регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами и право на заключение соглашения об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Астраханской области (зона деятельности 1) (номер извещения, размещенного на сайте torgi.gov.ru: 251116/13405074/02) (вх. № 11607 от 05.12.2016) обоснованной в части.

2. Признать Министерство нарушившим подпункты «е» и «и» пункта 12 Правил проведения уполномоченными органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации конкурсного отбора региональных операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.09.2016 г. № 881, часть 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

3. Выдать Министерству предписание об устранении допущенных нарушений.

4. Передать материалы, собранные в ходе рассмотрения жалобы Заявителя, должностному лицу Астраханского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>

<...>

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