

ООО «ЭкоСфера»
мкр. Гора Восточная, д. 69,
г. Урюпинск, Волгоградская обл., 403117

Департамент промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры
ул. Студенческая, д. 2, г. Ханты-Мансийск, Ханты-Мансийский автономный округ –
Югра, 628011

РЕШЕНИЕ № Т-23/18
по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЭкоСфера»
на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

Дата принятия решения: 22.03.2018

г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров № 28 в составе: <.....> ,

при участии представителей:

- ООО «ЭкоСфера»: <.....> – доверенность от 12.02.2018 № б/н;
- Департамент промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры:
<.....> – доверенность от 07.03.2018 № 17,
<.....> – доверенность от 07.03.2018 № 18, <.....> – доверенность
от 07.03.2018 № 19, <.....> – доверенность от 07.03.2018
№ 21, рассмотрев жалобу ООО «ЭкоСфера» на действия организатора торгов –
Департамента промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры
при проведении конкурсного отбора регионального оператора по обращению с
твердыми коммунальными отходами в Ханты-Мансийском автономного округа –
Югре по зоне деятельности, включающей: 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 (извещение № 160218/25282945/01), в
соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О
защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции)

У С Т А Н О В И Л А:

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба ООО «ЭкоСфера» (далее – Заявитель) на действия организатора торгов – Департамента промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры (далее – Организатор торгов) при проведении конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами в Ханты-Мансийском автономном округе – Югре по зоне деятельности, включающей: 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 (извещение № 160218/25282945/01) (далее – Конкурс; Жалоба).

Из Жалобы следует, что Организатором торгов при утверждении Конкурсной документации об отборе для проведения конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами в Ханты-Мансийском автономном округе – Югре по зоне деятельности, включающей: 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 (далее – Конкурсная документация) были нарушены требования 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 № 881 (далее – Правила).

Представители Организатора торгов с доводами Жалобы не согласились, указав, что при организации и проведении Конкурса Организатор торгов действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, в том числе Правил.

Рассмотрев все представленные документы, а также выслушав пояснения представителей Заявителя, Организатора торгов, Комиссия ФАС России установила следующее.

16.02.2018 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru Организатором торгов было размещено извещение о проведении Конкурса (далее – извещение о проведении Конкурса), согласно которому дата начала подачи заявок на участие в Конкурсе – 19.02.2018; дата окончания подачи заявок на участие в Конкурсе – 14.03.2018; дата вскрытия конвертов – 15.03.2018; дата подписания протокола рассмотрения заявок – 23.03.2018; срок, на который присваивается статус регионального оператора – 10 лет.

1. Согласно Жалобе в разделе 8 Конкурсной документации Организатором торгов в нарушение положений Правил установлены не все дополнительные критерии Конкурса, а также наибольшее количество баллов присваивается критерию обеспеченности.

Кроме того, из описания критерия обеспеченности в Конкурсной документации не представляется возможным определить, получит ли участник Конкурса баллы по указанному критерию в случае наличия у него обязательств по завершению строительства и (или) модернизации объектов обработке, обезвреживанию и (или) захоронению твердых коммунальных отходов 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.

По мнению Заявителя, Организатором торгов в нарушение положений пункта 22 Правил в Конкурсной документации установлены не все дополнительные критерии качества услуги регионального оператора, а также в нарушение пункта 52 Правил значение критерия приведенной стоимости услуги регионального оператора установлено ниже значения критерия обеспеченности.

На рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России представитель Организатора торгов пояснил, что Конкурс в отношении данной зоны деятельности регионального оператора проводится впервые.

Согласно пункту 20 Правил критериями оценки и сопоставления заявок являются приведенная стоимость услуги регионального оператора и качество услуги регионального оператора. Критериями качества услуги регионального оператора являются критерий надежности, критерий оперативности, критерий открытости и критерий исполнительности.

В соответствии с пунктом 8.3 Конкурсной документации Организатором торгов установлен один дополнительный критерий качества услуги регионального оператора – критерий обеспеченности.

Согласно пункту 22 Правил при первом проведении конкурсного отбора в отношении зоны деятельности регионального оператора организатор конкурсного отбора вправе установить следующие дополнительные критерии качества услуги регионального оператора: критерий мощности, критерий квалифицированности, критерий обеспеченности, критерий экологичности.

Комиссия ФАС России отмечает, что из положений Правил не следует, что организатором торгов при первом проведении конкурсного отбора должны быть установлены все указанные в пункте 22 Правил дополнительные критерии качества услуги регионального оператора.

Таким образом, принимая во внимание, что Конкурс проводится Организатором торгов впервые, а также что установление дополнительных критериев качества услуги регионального оператора является не обязанностью, а правом Организатора торгов, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что при установлении Организатором торгов в Конкурсной документации в качестве дополнительного критерия качества услуги регионального оператора критерия

обеспеченности Организатор торгов действовал в соответствии с требованиями пункта 22 Правил.

В ходе рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России представитель Организатора торгов также пояснил, что в соответствии с пунктом 68 Правил в конкурсном отборе применяется одноэтапная процедура оценки и сопоставления заявок, предусмотренная пунктами 69-75 Правил.

В соответствии с пунктом 71 Правил лучшие условия исполнения соглашения соответствуют наибольшему количеству содержащихся в конкурсном предложении наилучших значений критериев оценки и сопоставления заявок по сравнению с соответствующими значениями, содержащимися в конкурсных предложениях других участников конкурсного отбора, с учетом значимости критериев конкурсного отбора, предусмотренных документацией об отборе.

Критерии конкурсного отбора, их минимальные и максимальные значения и значимость приведены в пункте 8.3 Конкурсной документации.

Таким образом, по мнению Организатора торгов, требования пункта 52 Правил не применяются при проведении Конкурса.

В соответствии с пунктом 8.3 Конкурсной документации Организатором торгов установлены предельные значения для критериев конкурсного отбора и величина значимости критериев.

Согласно пункту 52 Правил лучшие условия исполнения соглашения соответствуют минимальному значению приведенной стоимости услуги регионального оператора.

При этом пункт 52 Правил относятся к общим правилам оценки и сопоставления заявок, в то время как пункт 71 Правил, в соответствии с которым лучшие условия исполнения соглашения соответствуют наибольшему количеству содержащихся в конкурсном предложении наилучших значений критериев оценки и сопоставления заявок по сравнению с соответствующими значениями, содержащимися в конкурсных предложениях других участников конкурсного отбора, с учетом значимости критериев конкурсного отбора, предусмотренных документацией об отборе, относится к проведению оценки и сопоставления заявок при первом проведении конкурсного отбора.

Таким образом, принимая во внимание, что Конкурс проводится Организатором торгов впервые, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что при установлении в Конкурсной документации величин значимости критериев Организатор торгов действовал в соответствии с требованиями пункта 71 Правил.

Кроме того, на рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России представитель Организатора торгов пояснил, что согласно подпункту «в» пункта 22 Правил 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.

Аналогичное описание критерия обеспеченности указано в подпункте 2.5 пункта 8.3 Конкурсной документации.

При этом из буквального толкования подпункта «в» пункта 22 Правил и подпункта 2.5 пункта 8.3 Конкурсной документации следует, что объекты обработки, обезвреживания и размещения могут принадлежать участнику Конкурса как на праве собственности и иных законных основаниях, так и в виде обязательства по завершению строительства или модернизации таких объектов в соответствии с концессионным соглашением, соглашением о государственно-частном партнерстве, соглашением о муниципально-частном партнерстве либо инвестиционным договором.

Таким образом, какие-либо ограничения участников по предоставлению соответствия по критерию обеспеченности исключительно документами по владению объектами размещения в Конкурсной документации отсутствуют.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что данный довод Жалобы является необоснованным.

2. Согласно Жалобе в подпункте 2.5 пункта 8.3 Конкурсной документации Организатором торгов была допущена техническая ошибка, которая не позволит Организатору торгов верно посчитать максимальное количество баллов, а именно неясно за какое количество объектов по размещению твердых коммунальных отходов присваивается максимальное количество баллов.

Так, согласно подпункту 2.5 пункта 8.3 Конкурсной документации по подкритерию «Объекты по размещению ТКО» максимально присваивается 35 баллов, в то время как из его содержания следует, что при наличии 3 и более объектов присваивается 25 баллов.

На рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России представитель Организатора торгов пояснил, что Организатором торгов при разработке Конкурсной документации была допущена техническая ошибка при указании количества баллов по подкритерию «Объекты по размещению ТКО» критерия обеспеченности.

В целях устранения допущенной технической ошибки Организатором торгов на официальном сайте были размещены разъяснения Конкурсной документации, согласно которым Организатор торгов подтверждает, что максимальное количество баллов по объектам размещения ТКО в рамках критерия обеспеченности следует читать как 35 баллов, то есть при наличии 3 и более объектов по размещению твердых коммунальных отходов участник получит 35 баллов.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что данный довод Жалобы необоснован.

3. Согласно Жалобе Организатором торгов были допущены нарушения Правил в части указания в Конкурсной документации неактивных ссылок на

Территориальную схему по обращению с твердыми коммунальными отходами и Региональную программу обращения с отходами.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 12 Правил документация об отборе содержит ссылку на общедоступный и бесплатный источник опубликования территориальной схемы обращения с отходами, в том числе с твердыми коммунальными отходами.

Согласно подпункту «ж» пункта 12 Правил документация об отборе содержит ссылку на общедоступный и бесплатный источник опубликования региональной программы в области обращения с отходами (при наличии такой программы).

На рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России представитель Организатора торгов сообщил, что Территориальная схема обращения с отходами утверждена распоряжением Правительства Ханты-Мансийского автономного округа – Югры от 21.10.2016 № 559-рп «О Территориальной схеме обращения с отходами, в том числе с твердыми коммунальными отходами, в Ханты-Мансийском автономном округе – Югре и признании утратившими силу некоторых распоряжений Правительства Ханты-Мансийского автономного округа – Югры» (далее – Территориальная схема), Региональная программа в области обращения с отходами утверждена постановлением Правительства Ханты-Мансийского автономного округа – Югры от 09.10.2013 № 426-п «О государственной программе Ханты-Мансийского автономного округа – Югры «Обеспечение экологической безопасности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры на 2018-2025 годы и на период до 2030 года» (далее – Региональная программа).

Ссылки на Территориальную схему и Региональную программу указаны Организатором торгов в пунктах 1.8 и 1.9 Конкурсной документации, являются активными, бесплатными и общедоступными для любого круга лиц в любое время суток.

При изучении Конкурсной документации Комиссией ФАС России были исследованы ссылки на Территориальную схему и Региональную программу и сделан вывод, что данные ссылки являются активными.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что указанный довод Жалобы не находит своего подтверждения.

4. Согласно Жалобе пунктом 5.1.6 и пунктом 5.1.7 Конкурсной документации установлены требования к банковской гарантии, представляемой участником Конкурса для целей исполнения соглашения.

Данные положения Конкурсной документации, по мнению Заявителя, нарушают право сторон банковской гарантии на свободу договора, так как устанавливают для третьего лица (гаранта), не являющегося стороной соглашения организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами, обязательные требования.

На рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России представитель Организатора торгов пояснил, что в соответствии с пунктом 16 Правил 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.

Аналогичное требование содержится в постановлении Правительства Ханты-Мансийского автономного округа – Югры от 22.09.2017 № 352-п «О содержании и порядке заключения соглашения между уполномоченным исполнительным органом государственной власти Ханты-Мансийского автономного округа – Югры и региональным оператором по обращению с твердыми коммунальными отходами».

Требования к содержанию банковской гарантии, срокам и порядку ее предоставления изложены в разделе 5 Конкурсной документации.

Общие положения о банковских гарантиях регламентированы статьями 368-379 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

В силу пункта 3 статьи 368 ГК РФ независимые гарантии могут выдаваться банками или иными кредитными организациями (банковские гарантии), а также другими коммерческими организациями. К существенным условиям договора независимой гарантии законодатель относит: дату выдачи, наименование принципала, бенефициара и гаранта, основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается гарантией, денежную сумму, подлежащую выплате или порядок определения такой суммы, срок действия гарантии, а также обстоятельства, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 № 1005 утверждены Дополнительные требования к банковской гарантии, используемой для целей Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Право заказчика установить дополнительные требования к банковской гарантии и его правомерность отражены в определении Верховного суда Российской Федерации от 07.08.2017 № 305-КГ17-6467 от 07.08.2017, решении Арбитражного суда Пермского края по делу № А50-10885/2016, определении Верховного суда от 15.06.2017 № 309-КГ 17-6879.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 19.12.2013 № 1188 утверждены Требования к банковской гарантии, предоставляемой в случае, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем.

В соответствии с пунктом 1 статьи 6 ГК РФ в случаях, когда отношения прямо не

урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона).

Таким образом, установление Организатором торгов указанных требований к содержанию банковской гарантии, по аналогии с законодательством о закупках и законодательством в сфере концессионных соглашений, не ограничивает конкуренцию среди потенциальных участников торгов.

Учитывая срок действия соглашения, заключаемого по результатам Конкурса, и его социальную значимость, по мнению Организатора торгов, перечень условий банковской гарантии, установленный пунктами 5.1.6 и 5.1.7 Конкурсной документации, не является излишним и призван обеспечить подтверждение надлежащего обеспечения исполнения обязательств.

Учитывая изложенное, принимая во внимание, что требование к содержанию банковской гарантии не является невыполнимым, а также что Заявителем не представлено доказательств, свидетельствующих о невозможности получения банковской гарантии на установленных Конкурсной документацией условиях, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что данный довод Жалобы не находит своего подтверждения.

5. Согласно Жалобе Организатором торгов в пункте 1.1 проекта Соглашения об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами, являющегося приложением № 7 к Конкурсной документации (далее – проект Соглашения), неверно определена зона деятельности регионального оператора.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 12 Правил документация об отборе содержит описание границы зоны деятельности регионального оператора и направления транспортирования отходов в пределах этой зоны в соответствии со схемой обращения с отходами.

На рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России представитель Организатора торгов пояснил, что Правительством Ханты-Мансийского автономного округа – Югры утверждена Территориальная схема.

Описание границы зоны деятельности регионального оператора и направления транспортирования отходов в пределах этой зоны в соответствии со схемой обращения с отходами содержится в Приложении № 1 к Конкурсной документации.

Кроме того, в пункте 1.4 проекта Соглашения также содержится описание зоны деятельности регионального оператора в соответствии с Территориальной схемой.

При этом пункт 1.1 проекта Соглашения не содержит указания на зону деятельности регионального оператора.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что данный довод Жалобы не находит своего подтверждения.

6. Согласно Жалобе Организатором торгов в пункте 2.1.2 проекта Соглашения

указано, что региональный оператор обязан в течение срока действия соглашения принимать твердые коммунальные отходы в объеме и в местах (на площадках) накопления, которые определены в договоре на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами и обеспечивать их транспортирование, обработку, обезвреживание, захоронение в соответствии с законодательством Российской Федерации.

При этом такого вида услуг, как прием твердых коммунальных отходов, не существует, лицензия на него не выдается, в связи с чем в пункте 2.1.2 проекта Соглашения неверно определены виды деятельности регионального оператора.

В соответствии с частью 4 статьи 24.6 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее – Закон № 89-ФЗ) 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.

Согласно части 2 статьи 24.7 Закона № 89-ФЗ по договору на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами региональный оператор обязуется принимать твердые коммунальные отходы в объеме и в местах (на площадках) накопления, которые определены в этом договоре, и обеспечивать их транспортирование, обработку, обезвреживание, захоронение в соответствии с законодательством Российской Федерации, а собственник твердых коммунальных отходов обязуется оплачивать услуги регионального оператора по цене, определенной в пределах утвержденного в установленном порядке единого тарифа на услугу регионального оператора.

Кроме того, согласно статье 1 Закона № 89-ФЗ сбор отходов – прием отходов в целях их дальнейших обработки, утилизации, обезвреживания, размещения лицом, осуществляющим их обработку, утилизацию, обезвреживание, размещение.

Таким образом, возложение на регионального оператора обязанности принимать отходы не противоречит законодательству об обращении с отходами и не возлагает на регионального оператора неправомерных обязанностей.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что указанный довод Жалобы является необоснованным.

7. Согласно Жалобе пункты 2.1.3 и 2.1.4 проекта Соглашения дублируются.

На рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России представитель Организатора торгов сообщил, что дублирование пунктов 2.1.3 и 2.1.4 проекта Соглашения является следствием технической ошибки и не влечет для участников Конкурса возникновения дополнительных обязанностей, не ограничивает круг участников Конкурса и не нарушает права и законные интересы участников Конкурса.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что при допущении Организатором торгов в проекте Соглашения технической ошибки при дублировании обязанности регионального оператора, возникновение

дополнительных обязанностей регионального оператора не возникает.

Учитывая изложенное, данный довод Жалобы не обоснован.

8. Согласно Жалобе в проекте Соглашения указана обязанность регионального оператора заключить договоры на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами с собственниками твердых коммунальных отходов.

При этом в соответствии с Правилами обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 12.11.2016 № 1156 (далее – Правила обращения с твердыми коммунальными отходами) договор на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами заключается с потребителем.

Согласно части 1 статьи 24.7 Закона № 89-ФЗ региональные операторы заключают договоры на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами с собственниками твердых коммунальных отходов, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 2 статьи 24.7 Закона № 89-ФЗ по договору на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами региональный оператор обязуется принимать твердые коммунальные отходы в объеме и в местах (на площадках) накопления, которые определены в этом договоре, и обеспечивать их транспортирование, обработку, обезвреживание, захоронение в соответствии с законодательством Российской Федерации, а собственник твердых коммунальных отходов обязуется оплачивать услуги регионального оператора по цене, определенной в пределах утвержденного в установленном порядке единого тарифа на услугу регионального оператора.

Согласно части 4 статьи 24.7 Закона № 89-ФЗ собственники твердых коммунальных отходов обязаны заключить договор на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами с региональным оператором, в зоне деятельности которого образуются твердые коммунальные отходы и находятся места их накопления.

Кроме того, в соответствии с пунктом 2 Правил обращения с твердыми коммунальными отходами потребитель – собственник твердых коммунальных отходов или уполномоченное им лицо, заключившее или обязанное заключить с региональным оператором договор на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами.

На рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России представитель Организатора торгов пояснил, что сам по себе термин потребитель является более широким по значению, однако, несмотря на наличие в Правилах обращения с твердыми коммунальными отходами понятия «потребитель», Законом № 89-ФЗ установлена обязанность регионального оператора заключить договор на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами именно с собственниками твердых коммунальных отходов.

Таким образом, принимая во внимание, что Законом № 89-ФЗ прямо установлена обязанность регионального оператора заключить договор

на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами с собственниками твердых коммунальных отходов, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что при разработке проекта Соглашения Организатор торгов действовал в соответствии с Законом № 89-ФЗ.

Учитывая изложенное, указанный довод Жалобы является необоснованным.

9. Согласно Жалобе Организатором торгов в нарушение подпункта «д» пункта 12 Правил в Конкурсной документации не указаны кадастровые номера земельных участков, на которых на момент проведения конкурсного отбора складированы твердые коммунальные отходы и которые не предназначены для этих целей.

В соответствии с подпунктом «д» пункта 12 Правил документация об отборе содержит сведения о расположении в зоне деятельности регионального оператора земельных участков (с указанием их кадастровых номеров и собственников), на которых на момент проведения конкурсного отбора складированы твердые коммунальные отходы и которые не предназначены для этих целей, количестве твердых коммунальных отходов, складированных в таких местах.

При этом в Приложении № 4 к Конкурсной документации отсутствуют сведения о кадастровых номерах таких земельных участков, что является нарушением подпункта «д» пункта 12 Правил.

На рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России представитель Организатора торгов пояснил, что согласно статье 130 ГК РФ земельные участки, участки недр и все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, отнесены к недвижимому имуществу.

В соответствии со статьей 209 ГК РФ собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом.

Согласно статье 6 Земельного кодекса РФ (далее – ЗК РФ) земельный участок выступает объектом земельных отношений. В соответствии с пунктом 3 статьи 6 ЗК РФ земельный участок является недвижимой вещью, которая представляет собой часть земной поверхности и имеет характеристики, позволяющие определить ее в качестве индивидуально-определенной вещи.

Согласно статье 131 ГК РФ право собственности и другие вещные права на недвижимые вещи, ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации в едином государственном реестре органами, осуществляющими государственную регистрацию прав на недвижимость и сделок с ней.

Регистрации подлежат: право собственности, право хозяйственного ведения, право оперативного управления, право пожизненного наследуемого владения, право постоянного пользования, ипотека, сервитуты, а также иные права.

В соответствии со статьей 14 Федерального закона от 13.07.2015 № 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости» (далее – Закон о государственной регистрации) основанием для осуществления

государственного кадастрового учета и (или) государственной регистрации прав, в том числе на земельные участки, является межевой план, технический план или акт обследования, подготовленные в результате проведения кадастровых работ в установленном федеральным законом порядке, утвержденная в установленном федеральным законом порядке карта-план территории, подготовленная в результате выполнения комплексных кадастровых работ.

Согласно статье 8 Закона о государственной регистрации в кадастр недвижимости вносятся основные и дополнительные сведения об объекте недвижимости. К основным сведениям об объекте недвижимости относятся характеристики объекта недвижимости, позволяющие определить такой объект недвижимости в качестве индивидуально-определенной вещи, а также характеристики, которые определяются и изменяются в результате образования земельных участков, уточнения местоположения границ земельных участков, в том числе кадастровый номер объекта недвижимости, дата его присвоения и сведения о собственнике.

Согласно разъяснениям Росприроднадзора, изложенным в письме от 23.05.2012 № ВК-03-03-36/6231, несанкционированные места размещения отходов это территории, не предназначенные для размещения отходов.

Размещение отходов запрещается на территориях, прилегающих к городским и сельским поселениям, в лесопарковых, курортных, лечебно-оздоровительных, рекреационных зонах, на путях миграции животных, вблизи нерестилищ и в иных местах, в которых может быть создана опасность для окружающей среды, естественных экологических систем и здоровья человека (например, на берегах водохранилищ и в зонах периодического затопления, на территориях санитарной охраны источников питьевого водоснабжения), а также запрещается сброс отходов производства и потребления, в том числе радиоактивных отходов, в поверхностные и подземные водные объекты, на водосборные площади, в недра и на почву. Кроме того, запрещается захоронение отходов в границах населенных пунктов, водоохраных зон, на водосборных площадях подземных водных объектов, которые используются в целях питьевого и хозяйственно-бытового водоснабжения.

В соответствии с письмом Росреестра от 26.04.2017 М 14-05403-ГЕ/17 со ссылкой на постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 24.09.2013 № 1160/13 по делу № А76-1598/2012 право собственности может быть зарегистрировано лишь в отношении тех вещей, которые, обладая признаками недвижимости, способны выступать в гражданском обороте в качестве отдельных (самостоятельных) объектов гражданских прав.

По смыслу статьи 131 ГК РФ, закон в целях обеспечения стабильности гражданского оборота, устанавливает необходимость государственной регистрации права собственности и других вещных прав на недвижимые вещи, ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение. При этом по общему правилу государственная регистрация права на вещь не является обязательным условием для признания ее объектом недвижимости (пункт 1 статьи 130 ГК РФ).

В Определении Верховного суда Российской Федерации от 08.07.2016

по делу № 259-ПЭК16 указано, что регистрация права собственности на объект, не относящийся к недвижимому имуществу, нарушает права и законные интересы иных лиц.

При разрешении вопроса о признании вещи недвижимостью, независимо от осуществления государственной регистрации права собственности на нее, следует устанавливать наличие у нее признаков, способных относить ее в силу природных свойств или на основании закона к недвижимым объектам.

Таким образом, при решении вопроса об отнесении объектов к объектам недвижимости, государственный кадастровый учет и государственная регистрация прав на которые должны осуществляться в порядке, установленном Законом о государственной регистрации, необходимо руководствоваться наличием у таких объектов признаков, способных относить их в силу природных свойств или на основании закона к недвижимым вещам, наличием самостоятельного функционального (хозяйственного) назначения, а также их возможностью выступать в гражданском обороте в качестве самостоятельного объекта гражданских прав.

Учитывая изложенное, земельные участки, на которых размещены твердые коммунальные отходы, которые не предназначены для этих целей (свалки), не отвечают признакам земельного участка, не отвечают признакам объектов гражданских прав, не имеют характеристики, позволяющей определить ее в качестве индивидуально-определенной вещи, не имеют межевых планов, технических планов или актов обследования, подготовленных в результате проведения кадастровых работ в установленном федеральным законом порядке и иных технических документов, а также не могут быть зарегистрированы как объекты недвижимости, и, следовательно, не могут иметь кадастровых номеров и собственников.

В соответствии с пунктом 1.4 постановления Правительства Ханты-Мансийского автономного округа – Югры от 29.11.2007 № 294-п (далее – постановление Правительства ХМАО-Югры № 294-п) ведение регионального кадастра отходов осуществляет Служба по контролю и надзору в сфере охраны окружающей среды, объектов животного мира и лесных отношений Ханты-Мансийского автономного округа – Югры.

Согласно пункту 4.2 постановления Правительства ХМАО-Югры № 294-п региональный реестр мест складирования отходов содержит обобщенные данные о местах несанкционированного складирования отходов производства и потребления, в том числе твердых коммунальных отходов сроком более 11 месяцев, не обустроенных в соответствии с требованиями природоохранного законодательства, расположенных на территории автономного округа. Учету в таком реестре подлежат все действующие и выведенные из эксплуатации, не ликвидированные свалки на основании сведений, представленных органами местного самоуправления.

Организатор торгов на рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России пояснил, что поскольку места несанкционированного размещения отходов не могут иметь кадастровых номеров и собственников, а порядок ведения регионального реестра содержит только обобщенные данные о таких местах, в которые не входят сведения о кадастровых номерах и собственниках,

следовательно, такая информация не может быть предоставлена в рамках проведения Конкурса, что подтверждается письмами Службы по контролю и надзору в сфере охраны окружающей среды, объектов животного мира и лесных отношений Ханты-Мансийского автономного округа – Югры от 06.02.2018 № 31-02-881, от 08.02.2018 № 31-02-946.

Комиссия ФАС России отмечает, что Приложение № 4 к Конкурсной документации содержит иные, позволяющие идентифицировать земельные участки, на которых на момент проведения Конкурса складированы твердые коммунальные отходы и которые не предназначены для этих целей, сведения.

Учитывая изложенное, принимая во внимание, что из данных, приведенных в Приложении № 4 к Конкурсной документации, представляется возможным достоверно определить местоположение земельных участков, на которых на момент проведения Конкурса складированы твердые коммунальные отходы и которые не предназначены для этих целей, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что при разработке Конкурсной документации положения подпункта «д» пункта 12 Правил Организатором торгов нарушены не были.

Таким образом, данный довод Жалобы не находит своего подтверждения.

10. Согласно Жалобе в соответствии с пунктом 2.1.8 проекта Соглашения региональный оператор обязан обеспечивать обращение с твердыми коммунальными отходами, ранее размещенными в зоне деятельности регионального оператора на земельных участках, не предназначенных для этих целей, оставленными без возможности определения их собственника в порядке, установленном действующим законодательством Российской Федерации.

При этом проект Соглашения не содержит указания на источник финансирования обязанности 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 Конкурсной документации.

На рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России представитель Организатора торгов пояснил, что Правилами обращения с твердыми коммунальными отходами предусмотрен порядок действий регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на земельных участках, не предназначенных для этих целей.

В соответствии с пунктом 16 Правил обращения с твердыми коммунальными отходами 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:

– 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;

– 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.

Согласно пункту 17 Правил обращения с твердыми коммунальными отходами 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.

В соответствии с пунктом 18 Правил обращения с твердыми коммунальными отходами 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.

Таким образом, по мнению Организатора торгов, обязанность регионального оператора обеспечить обращение с твердыми коммунальными отходами, ранее размещенными в зоне деятельности регионального оператора на земельных участках, не предназначенных для этих целей, оставленными без возможности определения их собственника, установленная пунктом 2.1.8 проекта Соглашения, соответствует требованиям Правил обращения с твердыми коммунальными отходами.

В соответствии с подпунктом «з» пункта 12 Правил документация об отборе содержит обязанности 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 документации об отборе, с указанием источника финансирования (при необходимости).

Таким образом, ввиду того, что проект Соглашения содержит обязанность регионального оператора по обеспечению обращения с твердыми коммунальными отходами, ранее размещенными в зоне деятельности регионального оператора на земельных участках, не предназначенных для этих целей, а также что в соответствии с подпунктом «з» пункта 12 Правил в случае наличия такой обязанности регионального оператора должен быть указан источник финансирования, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что при неуказании в Конкурсной документации источника финансирования обязанности регионального оператора по обеспечению обращения с твердыми

коммунальными отходами, ранее размещенными в зоне деятельности регионального оператора на земельных участках, не предназначенных для этих целей, Организатором торгов был нарушен подпункт «з» пункта 12 Правил.

Учитывая изложенное, данный довод Жалобы является обоснованным.

11. Согласно Жалобе пунктом 2.1.10 проекта Соглашения установлена обязанность регионального оператора организовывать содержание мест (площадок) накопления твердых коммунальных отходов, перечень которых приведен в Приложении 3 к Конкурсной документации, за счет собственников помещений в многоквартирном доме, 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 либо за счет собственников земельного участка, на котором расположены такие площадки и территория: 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 многоквартирном доме, за исключением установленных законодательством Российской Федерации случаев, когда такая обязанность лежит на других лицах.

При этом в соответствии с Правилами обращения с твердыми коммунальными отходами 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.

Таким образом, по мнению Заявителя, включение в проект Соглашения условий, определяющих обязанности регионального оператора, не предусмотренных действующим законодательством, является незаконным и подлежит исключению из проекта Соглашения.

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

В соответствии с пунктом 13 Правил обращения с твердыми коммунальными отходами 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.

Согласно статье 4 Федерального закона от 31.12.2017 № 503-ФЗ «О внесении изменений в Закон № 89-ФЗ» к полномочиям органов местного самоуправления городских округов в области обращения с твердыми

коммунальными отходами относятся, в том числе создание и содержание мест (площадок) накопления твердых коммунальных отходов, за исключением установленных законодательством Российской Федерации случаев, когда такая обязанность лежит на других лицах.

На рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России представитель Организатора торгов пояснил, что ввиду неоднозначности действующего законодательства в части обязанности по созданию и (или) содержанию контейнерных площадок, во избежание возложения на регионального оператора дополнительных обязанностей, Организатор торгов установил наличие для регионального оператора такой обязанности только в том случае, если такая обязанность не лежит на иных лицах в силу прямого указания закона.

Таким образом, принимая во внимание, что в соответствии с пунктом 2.1.10 проекта Соглашения обязанность по созданию и (или) содержанию контейнерных площадок возникнет у регионального оператора в случае, если действующим законодательством не будут установлены иные лица, на которых будет возложена данная обязанность, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что данный довод Жалобы не находит своего подтверждения.

12. Согласно Жалобе Организатором торгов в пункте 2.1.29 проекта Соглашения установлены не предусмотренные законодательством Российской Федерации способы уведомления потребителей по обращению с твердыми коммунальными отходами о получении статуса регионального оператора.

В соответствии с пунктом 2.1.29 проекта Соглашения региональный оператор обязан в течение 30 (тридцати) календарных дней с даты подписания Соглашения уведомить потребителей услуги по обращению с отходами, управляющие и ресурсоснабжающие организации, которые оказывают услуги в зоне деятельности регионального оператора, о получении статуса регионального оператора. Уведомление допускается посредством направления письменных уведомлений на бумажном носителе в соответствующий адрес, уведомление посредством бегущей строки на телевидении, посредством размещения соответствующих уведомлений в газете «Новости Югры», а также посредством размещения информации на официальном сайте регионального оператора.

Согласно пункту 6 Правил обращения с твердыми коммунальными отходами региональный оператор в течение месяца со дня наделения его статусом регионального оператора обязан направить всем потребителям по адресу многоквартирного дома или жилого дома, адресу, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц либо в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей, предложение о заключении договора на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами и проект такого договора.

На рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России представитель Организатора торгов пояснил, что обязанность регионального оператора, установленная пунктом 2.1.29 проекта Соглашения, имеет своей целью дополнительное информирование собственников отходов, иных потребителей услуг о получении юридическим лицом особого статуса регионального оператора и завершение переходного периода реформы обращения с отходами на территории Ханты-Мансийского автономного

округа – Югры.

Кроме того, Организатор торгов не ограничивает регионального оператора в способе информирования потребителя о получении статуса регионального оператора, надлежащим информированием будет считаться уведомление посредством направления письменных уведомлений на бумажном носителе в соответствующий адрес, уведомление посредством бегущей строки на телевидении, посредством размещения соответствующих уведомлений в газете «Новости Югры», а также посредством размещения информации на официальном сайте Регионального оператора.

Также уведомление потребителя возможно одновременно с направлением проекта договора на услуги регионального оператора.

Учитывая изложенное, принимая во внимание социальную значимость уведомления потребителей о получении региональным оператором своего статуса, а также что региональный оператор самостоятельно выбирает способ уведомления, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что довод Жалобы необоснован.

13. Согласно Жалобе в соответствии с пунктом 2.4.2 проекта Соглашения Организатор торгов имеет право определять целевые показатели деятельности регионального оператора.

При этом в соответствии с Правилами обращения с отходами целевые показатели деятельности определены региональной программой и не могут устанавливаться Организатором торгов.

На рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России представитель Организатора торгов пояснил, что в соответствии с частью 1 статьи 24.6 Закона № 89-ФЗ сбор, транспортирование, обработка, утилизация, обезвреживание, захоронение твердых коммунальных отходов на территории субъекта Российской Федерации обеспечиваются одним или несколькими региональными операторами в соответствии с региональной программой в области обращения с отходами и территориальной схемой обращения с отходами.

Согласно пункту 1 статьи 13.2 Закона № 89-ФЗ региональная программа в области обращения с отходами, в том числе с твердыми коммунальными отходами, должна содержать значения целевых показателей в области обращения с отходами, в том числе с твердыми коммунальными отходами, достижение которых обеспечивается в результате реализации соответствующей программы.

В соответствии с паспортом Региональной программы основным ответственным исполнителем Региональной программы является Служба по контролю и надзору в сфере охраны окружающей среды, объектов животного мира и лесных отношений Ханты-Мансийского автономного округа – Югры. Постановлением Правительства Ханты-Мансийского автономного округа – Югры от 20.10.2017 № 413-п соисполнителем Региональной программы определен Департамент промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры.

Таким образом, Департамент промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры, как соисполнитель Региональной программы в области обращения с отходами, имеет право не только определять целевые показатели деятельности регионального оператора, но и вносить на рассмотрение ответственного исполнителя программы – Природнадзора Югры предложения по внесению изменения в Региональную программу в области обращения с отходами в данной части.

Рассмотрев указанный довод Жалобы Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление права Организатора торгов по определению целевых показателей деятельности регионального оператора является формой контроля исполнения региональным оператором возложенных на него обязанностей по Соглашению.

Таким образом, данный довод Жалобы не находит своего подтверждения.

14. Согласно Жалобе Организатором торгов в пункте 3.2 проекта Соглашения указано, что максимальные значения единого тарифа и необходимой валовой выручки регионального оператора на каждый календарный год действия Соглашения определены в соответствии с конкурсным предложением и указаны в Приложении № 1 к Соглашению, которое является неотъемлемой частью Соглашения.

При этом действующим законодательством Российской Федерации понятие «максимальное значение единого тарифа» не предусмотрено.

В соответствии с подпунктом «м» пункта 12 Правил документация об отборе информацию о порядке расчета приведенной стоимости услуги регионального оператора и ее максимально допустимой величине.

На рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России представитель Организатора торгов пояснил, что пункт 3.2 проекта Соглашения по существу указывает на необходимость зафиксировать в составе Соглашения значения, которые должны быть приведены в конкурсном предложении в составе расчета приведенной стоимости услуг регионального оператора и которые необходимы сторонам Соглашения для исполнения требований, предусмотренных пунктом 89 Основ ценообразования в области обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.05.2016 № 484 и пунктом 84 Приказа ФАС России от 21.11.2016 № 1638/16.

В соответствии с частью 1 статьи 24.9 Закона № 89-ФЗ государственное регулирование тарифов в области обращения с твердыми коммунальными отходами (далее – тарифы) осуществляется органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации или в случае передачи соответствующих полномочий законом субъекта Российской Федерации органами местного самоуправления в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно части 3 статьи 24.9 Закона № 89-ФЗ единый тариф на услугу по обращению с твердыми коммунальными отходами устанавливается в отношении региональных операторов.

Комиссия ФАС России отмечает, что на этапе проведения Конкурса значение тарифа не может быть указано участником Конкурса в составе конкурсного предложения, так как тариф устанавливается органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации или в случае передачи соответствующих полномочий законом субъекта Российской Федерации органами местного самоуправления непосредственно для регионального оператора.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Организатором торгов в проекте Соглашения содержится требование об указании максимального значения единого тарифа, в то время как тариф устанавливается для регионального оператора после проведения Конкурса.

Кроме того, в соответствии с Правилами в проекте Соглашения должна быть указана стоимость услуги регионального оператора ее максимально допустимая величина.

Таким образом, с учетом пояснений Организатора торгов, а также понятий, предусмотренных Законом № 89-ФЗ, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что в целях исключения введения потенциальных участников Конкурса в заблуждение положения пункта 3.2 проекта Соглашения необходимо привести в соответствие с понятиями, указанными в подпункте «з» пункта 12 Правил.

15. Согласно Жалобе Организатором торгов в проекте Соглашения установлены штрафные санкции для регионального оператора, которые не предусмотрены действующим законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 5.2 проекта Соглашения за неисполнение и (или) ненадлежащее исполнение региональным оператором принятых по Соглашению обязательств, Организатор торгов вправе применить к региональному оператору дополнительные штрафные санкции.

Согласно пункту 5.3 проекта Соглашения Организатор торгов вправе применить штрафные санкции, установленные пунктом 5.2 проекта Соглашения, в указанном размере в отношении каждого выявленного нарушения. Применение штрафных санкций не освобождает регионального оператора от надлежащего исполнения принятых на себя обязательств.

В соответствии с пунктом 10.9 проекта Соглашения Организатор торгов имеет право предъявить требования по обеспечению на исполнение любых обязательств регионального оператора по Соглашению, в том числе по возмещению убытков, уплате штрафов (неустойки, пеней), возмещению иных расходов, возникших вследствие неисполнения и (или) ненадлежащего исполнения региональным оператором своих обязательств по Соглашению.

На рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России представитель Организатора торгов пояснил, что в силу статей 309 и 310 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона. Односторонний отказ от исполнения обязательства не допускается.

Согласно статьям 329 и 330 ГК РФ одним из способов обеспечения обязательств является неустойка, применение неустойки возможно в виде пени или штрафа.

Таким образом, неустойка является мерой гражданско-правовой ответственности, которая применяется только в случае нарушения исполнителем установленных законом или договором сроков выполнения работы (оказания услуги).

Установление штрафных санкций является законным правом Организатора торгов и в первую очередь является мерой стимуляции регионального оператора к надлежащему исполнению обязательств по Соглашению.

Таким образом, Организатор торгов, устанавливая ответственность регионального оператора, руководствовался исключительно общими положениями гражданского законодательства, регулирующим схожие правоотношения.

Учитывая социальную значимость работы регионального оператора и невозможность допущения приостановления либо прекращения процесса обращения с твердыми коммунальными отходами, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление Организатором торгов штрафов обосновано и направлено на стимулирование деятельности регионального оператора.

Таким образом, довод Жалобы является необоснованным.

16. Согласно Жалобе в соответствии с пунктом 8.2 проекта Соглашения региональный оператор обязан приступить к исполнению обязательств по соглашению не позднее 01.10.2018.

Вместе с тем, по мнению Заявителя, предельной датой должно быть указано 01.01.2019.

Согласно статье 425 ГК РФ договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения.

В соответствии с письмом Минстроя России от 30.12.2016 № 45067-АЧ/04 поэтапный запуск новой системы регулирования в области обращения с твердыми коммунальными отходами в срок до 01.01.2019 предусмотрен Федеральным законом от 28.12.2016 № 486-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон № 486-ФЗ).

При этом субъектам Российской Федерации необходимо не позднее 01.05.2018 заключить соглашения с региональными операторами, до 01.07.2018 обеспечить направление предложений об установлении единого тарифа на услугу регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами в орган регулирования, не позднее 01.01.2019 обеспечить наступление обязанности по оплате коммунальной услуги по обращению с твердыми коммунальными отходами.

Устанавливая срок 01.10.2018, до которого региональный оператор обязан приступить к исполнению обязательств по соглашению в полном объеме, Организатор торгов предоставляет региональному оператору переходный период, в течение которого региональный оператор обязан соблюсти все процедуры по отбору операторов (при необходимости), утверждения тарифа и направление собственникам договоров на свои услуги.

При этом установление переходного периода не противоречит закону, не ущемляет права регионального оператора, а наоборот предоставляет дополнительные возможности для урегулирования региональным оператором всех вопросов сферы обращения с твердыми коммунальными отходами до даты, с которой региональный оператор обязан приступить к исполнению своих обязательств в полном объеме.

Учитывая изложенное, принимая во внимание, что 01.01.2019 является крайним сроком, до которого все субъекты Российской Федерации обязаны осуществить переход на новую форму обращения с твердыми коммунальными отходами, в том числе, обеспечить оплату услуг по обращению с отходами как коммунальных, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что при установлении в пункте 8.2 проекта Соглашения срока 01.10.2018, не позднее которого региональный оператор обязан приступить к исполнению обязательств по соглашению, Организатор торгов действовал в соответствии с Законом № 486-ФЗ.

Таким образом, указанный довод Жалобы является необоснованным.

На рассмотрении Жалобы Комиссией антимонопольного органа представителем Заявителя были представлены дополнения к Жалобе.

Согласно части 13 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, заявитель, а также лица, подавшие заявки на участие в торгах, вправе направить в антимонопольный орган возражение на жалобу или дополнение к ней и участвовать в рассмотрении жалобы лично или через своих представителей. Возражение на жалобу должно содержать сведения, указанные в части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции. Возражение на жалобу направляется в антимонопольный орган не позднее чем за два рабочих дня до дня рассмотрения жалобы.

В связи с тем, что дополнения к Жалобе были представлены представителем Заявителя на рассмотрении Жалобы с нарушением положений части 13 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, указанные дополнения к Жалобе не могут быть рассмотрены Комиссией ФАС России по существу.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В ходе рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России было установлено, что в подпункте 2.5 пункта 8.3 Конкурсной документации Организатором торгов указано, что критерий обеспеченности – владение объектами по обработке, обезвреживанию, 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 автономного округа или органами местного самоуправления.

Указанный критерий Конкурса разбит Организатором торгов на три подкритерия:

- объекты по обработке ТКО;
- объекты по обезвреживанию ТКО;
- объекты по размещению ТКО.

Согласно подпункту «в» пункта 22 Правил 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;

При этом Комиссия ФАС России отмечает, что согласно статье 1 Закона № 89-ФЗ размещение отходов – хранение и захоронение отходов.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что при установлении в качестве подкритерия Конкурса «Объекты по размещению ТКО», в то время как согласно подпункту «в» пункта 22 Правил и описанию критерия обеспеченности в подпункте 2.5 пункта 8.3 Конкурсной документации критерий обеспеченности включает в себя непосредственно объекты по захоронению твердых коммунальных отходов, Организатором торгов был нарушен подпункт «в» пункта 22 Правил.

На основании изложенного и в соответствии с частью 17, частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «ЭкоСфера» на действия организатора торгов – Департамента промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры при проведении конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами в Ханты-Мансийском автономном округе – Югре по зоне деятельности, включающей: 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 (извещение № 160218/25282945/01), обоснованной в части отсутствия в Конкурсной документации указания на источник финансирования обязанности регионального оператора по обеспечению обращения с твердыми коммунальными отходами, ранее размещенными в зоне деятельности регионального оператора на земельных участках, не предназначенных для этих целей, включения в проект Соглашения понятия «максимальное значение единого тарифа», а также включения в Конкурсную документацию подкритерия Конкурса, включающего в себя хранение и захоронение твердых коммунальных отходов.

2. Выдать организатору торгов – Департаменту промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры обязательное для исполнения предписание.

Решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

<.....>