

ООО «ЭкоЦентр»

ул. Пушкина, д. 117П, г. Волжский,

Волгоградская обл., 404101

Министерство строительства
и жилищно-коммунального комплекса Омской области

ул. Некрасова, д. 6,
г. Омск, 644099

РЕШЕНИЕ № Т-56/18
по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЭкоЦентр»
на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

Дата принятия решения: 17.04.2018 г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров № 57 в составе: <.....> при участии представителей:

– ООО «ЭкоЦентр» - <.....> - доверенность от 09.01.2016 № 03;

– Министерство строительства и жилищно-коммунального комплекса Омской области: <.....> - доверенность от 10.04.2018 № МСЖК-6049, <.....> - доверенность от 10.04.2018 № МСЖК-6046, <.....> . - доверенность от 10.04.2018 № МСЖК-6047, рассмотрев жалобу ООО «ЭкоЦентр» на действия организатора торгов — Министерства строительства и жилищно-коммунального комплекса Омской области при проведении конкурсного отбора среди юридических лиц на присвоение статуса регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Омской области (извещение № 200318/26813093/01) 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 «ЭкоЦентр» (далее – Заявитель) на действия организатора торгов – Министерства строительства и жилищно-коммунального комплекса Омской области (далее – Организатор торгов) при проведении конкурсного отбора среди юридических лиц на присвоение статуса регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Омской области (извещение № 200318/26813093/01) (далее – Конкурс; Жалоба).

Из Жалобы следует, что Организатором торгов при утверждении Конкурсной документации о проведении конкурсного отбора среди лиц на присвоение статуса

регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Омской области (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 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее — Закон об отходах) и Правил.

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

20.03.2018 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, согласно которому дата начала подачи заявок на участие в Конкурсе – 21.03.2018; дата окончания подачи заявок на участие в Конкурсе – 09.04.2018 в 17:00; дата вскрытия конвертов – 10.04.2018 11:00; дата подписания протокола рассмотрения заявок – 11.04.2018; срок, на который присваивается статус регионального оператора – 10 лет.

1. Согласно Жалобе в Конкурсной документации приведен неверный расчет параметров приведенной стоимости, в связи с чем была неверно определена ее максимально допустимая величина.

В ходе рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России было установлено, что Приложение № 2 к Конкурсной документации содержит информацию о порядке расчета приведенной стоимости услуги регионального оператора и ее максимально допустимой величине: при расчете приведенной стоимости услуги регионального оператора использован индекс потребительских цен в размере 4%, определенный в Прогнозе социально-экономического развития Российской Федерации на 2017 год и на плановый период 2018 и 2019 годов, одобренном на заседании Правительства Российской Федерации в октябре 2016 года, а также ставка дисконтирования, равная норме доходности инвестированного капитала в реальном выражении в первом году долгосрочного периода регулирования – 5,8%, во втором году долгосрочного периода регулирования 10,95%, в третьем и последующих годах – 13,95%, согласно приказу Федеральной антимонопольной службы Российской Федерации от 11 ноября 2016 года № 1594/16.

Максимально допустимая величина приведенной стоимости услуги регионального оператора на период 2018 – 2027 годов составляет: 32 547 350,00 тысяч рублей.

Кроме того, в Приложении № 2 к Конкурсной документации также указано, что расчет приведенной стоимости услуги регионального оператора и ставки дисконтирования осуществляется в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 30.05.2016 № 484 «О ценообразовании в области обращения с твердыми коммунальными отходами», а также приказом ФАС России от 21.11.2016 № 1638/16 «Об утверждении Методических указаний по расчету регулируемых тарифов в области обращения с твердыми коммунальными отходами».

В соответствии с подпунктом «м» пункта 12 Правил документация об отборе содержит информацию о порядке расчета приведенной стоимости услуги

регионального оператора и ее максимально допустимой величине.

Пунктом 1 приказа ФАС России от 25.12.2017 № 1768/17 утверждена минимальная норма доходности инвестированного капитала для расчета тарифов в области обращения с твердыми коммунальными отходами с применением метода доходности инвестированного капитала, созданного до перехода к регулированию тарифов с применением метода доходности инвестированного капитала, на долгосрочный период регулирования с началом долгосрочного периода регулирования в 2018 году, в номинальном выражении в следующих размерах: в первом году долгосрочного периода регулирования — 5,11%; во втором году долгосрочного периода регулирования — 10,21%; в третьем году долгосрочного периода регулирования - 13,21%.

На рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России представитель Организатора торгов пояснил, что Организатором торгов были допущены технические ошибки в части указания в Приложении № 2 к Конкурсной документации размеров нормы доходности инвестированного капитала в соответствии с приказом Федеральной антимонопольной службы Российской Федерации от 11 ноября 2016 года № 1594/16, при этом расчет приведенной стоимости регионального оператора был произведен в соответствии с требованиями приказа Федеральной антимонопольной службы Российской Федерации от 25.12.2017 № 1768/17, включая предусмотренные им размеры минимальной нормы доходности инвестированного капитала.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что Организатором торгов при разработке Конкурсной документации, а именно при указании в Приложении № 2 к Конкурсной документации неверной информации о порядке расчета приведенной стоимости услуги регионального оператора и размеров ставок дисконтирования, были нарушены требования подпункта «м» пункта 12 Правил.

2. Согласно Жалобе в нарушение положений Правил критерий обеспеченности не предусматривает градацию присвоения баллов в зависимости от количества объектов, наличие которых подтверждают участники Конкурса.

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 2.7 Приложения № 5 «Критерии конкурсного отбора, их минимальные и (или) максимальные значения и величина значимости» к Конкурсной документации. При этом величина значимости критерия в баллах установлена как «0,1 баллов (наличие объекта или наличие обязательства); 0 баллов (отсутствие объекта или обязательства)».

При этом положениями Правил не предусмотрено обязательство деления критериев конкурсного отбора на подкритерии.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что указание вышеуказанным образом критерия обеспеченности и величины его значимости

соответствуют требованиям подпункта «в» пункта 22 Правил.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что довод Жалобы не находит своего подтверждения.

3. Согласно Жалобе пунктом 35 Конкурсной документации установлен размер обеспечения исполнения победителем конкурсного отбора или единственным участником конкурсного отбора обязательств по соглашению как 10 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.

Данные положения Конкурсной документации, по мнению Заявителя, нарушают требования Правил, поскольку в случае установления организатором торгов размера обеспечения исполнения договора более 5 процентов максимально допустимой выручки регионального оператора, Организатором торгов в составе Конкурсной документации должно быть указано обоснование установления такого размера обеспечения исполнения соглашения.

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.

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

При этом Правилами не предусмотрено размещение в составе Конкурсной документации обоснования установления указанного Организатором торгов размера обеспечения исполнения соглашения.

Учитывая изложенное, а также принимая во внимание, что установленный Организатором торгов размер обеспечения исполнения соглашения соответствует требованиям пункта 16 Правил Комиссия ФАС России приходит к выводу, что данный довод Жалобы не находит своего подтверждения.

4. По мнению Заявителя, Организатором торгов в пунктах 3.2- 3.6, 3.7, 3.8 Приложения № 5 «Критерии конкурсного отбора, их минимальные и (или) максимальные значения и величина значимости» к Конкурсной документации неправомерно установлено обязательство обеспечить выполнение заявленных победителем Конкурса критериев банковской гарантией в соответствии с условиями заключаемого соглашения.

При этом пунктом 2.1.11 Приложения № 3 «Проект соглашения об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Омской области» к Конкурсной документации (далее — проект соглашения) установлено: обеспечить оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами в

соответствии с критериями качества услуги регионального оператора, определенных не ниже критериев, указанных региональным оператором в конкурсном предложении (заявке):

1) Региональный оператор не вправе допускать более _____ нарушений графика вывоза твердых коммунальных отходов из мест сбора и накопления в год.

2) Региональный оператор обязан рассматривать обращения потребителей услуг в сфере обращения с твердыми коммунальными отходами в срок, не превышающий _____ дней со дня поступления обращения.

3) Срок возмещения убытков потребителям услуги при несоблюдении Региональным оператором обязательств, предусмотренных нормативными правовыми актами и настоящим Соглашением не может превышать _____ дней со дня поступления обращения.

4) Обеспечить наличие в штате организации не менее _____ человек, имеющих стаж работы в сфере обращения с отходами не менее 3 лет.

5) Обеспечить создание и круглосуточную работу официального сайта регионального оператора в информационно-телекоммуникационной сети Интернет с возможностью обмена информацией с потребителями услуги посредством электронной почты в течение срока действия соглашения.

6) Обеспечить долю массы твердых коммунальных отходов, подлежащих захоронению, в общей массе отходов, поступающих на объекты по обработке, обезвреживанию, захоронению твердых коммунальных отходов, принадлежащих региональному оператору на законных основаниях, не более _____ процентов.

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.

На основании изложенного Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что установление в Конкурсной документации обязанности по обеспечению обязательств по соглашению не противоречит требованиям пункта 16 Правил.

5. По мнению Заявителя, установление в проекте соглашения требования о зачислении всей выручки регионального оператора на счет, открытый в соответствии с требованиями пункта 2.1.10 проекта соглашения, является неправомерным.

Согласно пункту 2.1.10 проекта соглашения в течение 15 дней со дня наделения статусом регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Омской области обеспечить открытие расчетного счета (счетов) в одном из банков, включенных в перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения согласно статье 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации. Региональный оператор обязуется обеспечить, чтобы вся выручка регионального оператора зачислялась на указанный счет (счета), в том числе путем указания реквизитов такого счета (счетов) в договорах с третьими лицами.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Организатора торгов пояснил, что указанное условие не противоречит действующему законодательству Российской Федерации и установлено в целях снижения финансовых рисков, связанных с блокированием денежных средств регионального оператора в связи с осуществлением иной деятельности.

В соответствии с пунктом 5 статьи 24.8 Закона об отходах операторы по обращению с твердыми коммунальными отходами и региональные операторы обязаны вести бухгалтерский учет и отдельный учет расходов и доходов по регулируемым видам деятельности в области обращения с твердыми коммунальными отходами в соответствии с законодательством Российской Федерации о бухгалтерском учете, порядке ведения отдельного учета затрат по видам указанной деятельности и единой системой классификации таких затрат, утверждаемые уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.

На основании изложенного Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что в связи с обязанностью регионального оператора по ведению отдельного учета расходов и доходов по регулируемым видам деятельности в области обращения с твердыми коммунальными отходами, в проекте соглашения возможно установление требования о зачислении на счет, открытый в соответствии с требованиями пункта 2.1.10 проекта соглашения только дохода регионального оператора по регулируемым видам деятельности в области обращения с твердыми коммунальными отходами в рамках заключенного соглашения.

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 изучения Комиссией ФАС России в Конкурсной документации было установлено следующее.

В соответствии с пунктом 1.1 Таблицы 1 «Критерии конкурсного отбора, их минимальные и (или) максимальные значения и величина значимости» Приложения № 5 к Конкурсной документации устанавливаются следующие предельные значения, в том числе для критерия Конкурса «Приведенная стоимость услуги регионального оператора» и величина значимости критерия оценки и сопоставления заявок:

№ Критерий	Обозначение	Ед. изм.	Максимальное значение критерия	Минимальное значение критерия	Требование к изменению начального значения	Величина значимости критерия; количество баллов
I. Приведенная стоимость услуги регионального оператора						
1	Приведенная стоимость услуги регионального оператора	DV	тыс. руб. 32 547 350,0	27 559 040,0	уменьшение	0,3

Согласно подпункту «м» пункта 12 Правил документация об отборе содержит информацию о порядке расчета приведенной стоимости услуги регионального оператора и ее максимально допустимой величине.

При этом положениями Правил установлено минимально допустимой величины приведенной стоимости услуги регионального оператора не предусмотрено.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Организатором торгов при установлении в Приложении № 5 к Конкурсной документации минимального значения величины приведенной стоимости услуги регионального оператора был нарушен подпункт «м» пункта 12 Правил.

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).

В ходе изучения Конкурсной документации, Комиссией ФАС России установлено, что в соответствии с пунктом 2.1.7 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, оставленными без возможности определения их собственника, и указанных в Конкурсной документации.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что в случае, если Конкурсной документацией и проектом соглашения предусмотрена 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, оставленными без возможности определения их собственника, в Конкурсной документации должен быть указан источник финансирования.

На основании изложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу о нарушении Организатором торгов требований подпункта «з» пункта 12 Правил.

В ходе изучения Конкурсной документации Комиссией ФАС России установлено, что в подпункте 2.7 Приложения № 5 «Критерии конкурсного отбора, их минимальные и (или) максимальные значения и величина значимости» к Конкурсной документации установлен критерий обеспеченности, документами для подтверждения значения которого являются, в том числе документы, подтверждающие владение (на срок не менее срока действия соглашения для регионального оператора) заявителем объектами по обработке, обезвреживанию и (или) захоронению твердых коммунальных отходов (копия свидетельства о государственной регистрации права или копия выписки из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество, подтверждающее государственную регистрацию права собственности или иного законного права владения указанными объектами), копия договора аренды, иного договора, подтверждающего наличие законного права владения указанными объектами).

В соответствии с подпунктом «и» пункта 12 Правил документация об отборе содержит, в том числе требования к документам, подтверждающим указанные участником конкурсного отбора значения критериев качества оказания услуги региональным оператором.

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 Правилами не предусмотрено ограничений в отношении срока владения участниками конкурса объектами по обработке, обезвреживанию и (или) захоронению твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора на праве собственности или иного законного основания, подтверждающего значение критерия обеспеченности.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Организатором торгов при установлении требования по критерию обеспеченности был нарушен подпункт «в» пункта 22 Правил.

Дополнительно Комиссия ФАС России отмечает следующее.

Письмом ФАС России от 05.04.2018 № АК/23927/18 Заявитель, Организатор торгов были уведомлены о рассмотрении Жалобы 11.04.2018 в 13:00.

При этом 11.04.2018 Заявителем были направлены дополнения к Жалобе.

В соответствии с частью 13 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, уполномоченный орган и (или) организация, осуществляющая эксплуатацию сетей, 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.

На основании изложенного дополнения, направленные в ФАС России позднее, чем за два дня до рассмотрения Жалобы, не могут быть рассмотрены Комиссией ФАС России.

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 «ЭкоЦентр» на действия организатора торгов — Министерства строительства и жилищно-коммунального комплекса Омской области при проведении конкурсного отбора среди юридических лиц на присвоение статуса регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Омской

области (извещение № 200318/26813093/01) обоснованной в части указания в Конкурсной документации неверной информации о порядке расчета приведенной стоимости услуги регионального оператора и размеров ставок дисконтирования, установления в проекте соглашения требования к региональному оператору о зачислении на счет, открытый в соответствии с требованиями пункта 2.1.10 проекта соглашения, всей выручка регионального оператора.

2. Выдать организатору торгов – Министерству строительства и жилищно-коммунального комплекса Омской области 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.

М.В Ермакова (499) 755-23-23 доб. 088-515