

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель комиссии:

«_____» – заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

«_____» — главный специалист-эксперт отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства Управления;

«_____» — эксперт отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства Управления;

в отсутствие Заявителя, уведомленного надлежащим образом;

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

рассмотрев жалобу «_____» (вх. от 11.12.2020 № 2496-ж) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АО «Югра-Экология» при проведении аукциона в электронной форме № 127/2020, на право заключения договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории города Мегион (лот № 2), извещение № 32009767580, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу — Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России), в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, поступила жалоба «_____» (далее - Заявитель) на действия АО «Югра-Экология» (далее – Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме № 127/2020 на право заключения договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Ханты-Мансийского автономного округа - Югры в пределах зоны деятельности регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами, определенной границами Муниципального образования Ханты-Мансийского автономного округа – Югры город Мегион (лот № 2), извещение № 32009767580.

Заявитель обжалует действия Заказчика при проведении закупки и положения документации о закупке.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на

действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

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

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, рассмотрение жалобы назначено на 27.11.2020. В назначенную дату состоялось рассмотрение жалобы посредством видеоконференц-связи.

Заказчик сообщил, что с доводами жалобы не согласен по основаниям, изложенным в письменных возражениях на Жалобу.

06.12.2020 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение № 32009767580 о проведении аукциона в электронной форме. Указанное извещение, документация о закупке размещены также на Единой электронной торговой площадке РТС-тендер.

В соответствии с извещением установлены следующие сроки:

- дата начала срока подачи заявок – 06.12.2020 (мск+2);
- дата и время окончания подачи заявок – 14.12.2020 в 12:00 (мск+2);
- дата подведения итогов – 15.12.2020 (мск+2).

Начальная (максимальная) цена договора (цена лота) составляет 23 697 350,00 (Двадцать три миллиона шестьсот девяносто семь тысяч триста пятьдесят) рублей 00 копеек, кроме того, НДС 20% - 4 739 470,00 (Четыре миллиона семьсот тридцать девять тысяч четыреста семьдесят) рублей 00 копеек.

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

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

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

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

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

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

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

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах. В случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

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

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

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

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг

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

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

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

АО «Югра-Экология» является региональным оператором по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории ХМАО-Югры на основании соглашений, заключенных с Департаментом промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры: в соответствии с соглашением от 02.04.2018 № 25 – по Южной зоне деятельности, в соответствии с соглашением от 24.07.2019 № 35 – по Северной зоне деятельности.

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

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

1. Заказчиком нарушен порядок проведения торгов в части предварительного согласования условий проведения торгов с уполномоченным органом.
2. Заказчиком нарушен порядок расчета начальной (максимальной) цены договора.
3. Положения документации о закупке не соответствуют законодательству в сфере обращения с отходами.

Заказчик с доводами Жалобы не согласен, считает свои действия правомерными, а документацию о закупке соответствующей законодательству в сфере закупок.

Рассмотрев материалы Жалобы Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

В соответствии с Распоряжением от 10.11.2020 № 01-07-ЮЭ/014 О выборе способа

закупки на транспортирование ТКО Заказчиком определены для Южной и Северной зоны деятельности:

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

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

Согласно указанному Распоряжению город Мегион отнесен к территориям Северной зоны, на которых образуется более 50 процентов ТКО.

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

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

- заключения гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, а также бюджетным учреждением, государственным, муниципальным унитарными предприятиями либо иным юридическим лицом в соответствии с частями 1, 2.1, 4 и 5 статьи 15 Закона №44-ФЗ.

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

По доводу №1 Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

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

Постановлением Правительства Российской Федерации от 03.11.2016 № 1133 утверждены Правила проведения торгов, по результатам которых формируются

цены на услуги по транспортированию ТКО для регионального оператора (далее - Правила проведения торгов, Правила № 1133).

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

В соответствии с пунктом 62 Правил проведения торгов, если иное не установлено соглашением с субъектом Российской Федерации, предварительному согласованию подлежат условия проведения торгов, предусмотренные документацией об аукционе, указанные в подпунктах "б", "г", "д" и "ж" пункта 12 настоящих Правил, а также следующие условия проведения торгов:

- а) требования к участникам аукциона;
- б) порядок, место, дата и время начала и окончания срока подачи заявок на участие в аукционе;
- в) порядок расчета цены предмета аукциона;
- г) способ и размер обеспечения исполнения победителем аукциона или единственным участником обязательства по договору, порядок и срок его представления.

Согласно пункта 64 Правил, уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации осуществляет оценку представленных региональным оператором условий проведения торгов с целью определения соответствия этих условий соглашению с субъектом Российской Федерации, территориальной схеме обращения с отходами, региональной программе в области обращения с отходами, в том числе с твердыми коммунальными отходами, а также положениям настоящих Правил, и в течение 5 рабочих дней со дня получения от регионального оператора условий проведения торгов принимает решение о согласовании или о необходимости внесения изменений в условия проведения торгов с указанием разделов (пунктов), требующих доработки, и уведомляет регионального оператора об этом решении в течение одного рабочего дня со дня принятия такого решения.

Из документов, представленных Заказчиком, установлено следующее.

Между Департаментом промышленности ХМАО-Югры и АО «Югра-Экология» заключено Соглашение об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами № 35 от 24.07.2019.

В соответствии с пунктом 2.1.5 Соглашения региональный оператор обязан согласовывать с Департаментом, в сроки, не позднее чем за 3 рабочих дня до объявления торгов, следующие сведения, являющиеся условиями проведения

торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора:

- сведения о предмете аукциона (лота), в том числе описание границы территории в пределах зоны деятельности регионального оператора, на которой оказываются услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов. Иные условия проведения торгов, за исключением изложенных в данном пункте, подлежат определению Региональным оператором самостоятельно в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Заказчик обратился в уполномоченный орган - Департамент промышленности ХМАО-Югры с письмом № 01-04-ЮЭ/12344 о согласовании условий проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортировке ТКО регионального оператора.

Письмом от 01.10.2020 № 38-исх-5788 Департамент промышленности ХМАО-Югры согласовал региональному оператору АО «Югра-Экология» представленные сведения в части предмета аукциона и описания границ территории, в пределах которой оказываются услуги по транспортированию ТКО.

По доводу № 2 Заявителя Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Заявитель в своей Жалобе указывает, что Заказчиком нарушен порядок расчета начальной (максимальной) цены договора. А именно, Заказчиком неверно указана НМЦ в пункте 10 документации о закупке и пункте 3.1 проекта Договора. По мнению Заявителя, в документации о закупке должно быть указано: 28 436 820 рублей (двадцать восемь миллионов четыреста тридцать шесть тысяч восемьсот двадцать рублей ноль копеек), включая НДС 20% - 4 739 470,00 (Четыре миллиона семьсот тридцать девять тысяч четыреста семьдесят рублей 00 копеек).

Пункт 10 документации о закупке содержит следующие сведения о Начальной (максимальной) цене контракта: 23 697 350,00 (Двадцать три миллиона шестьсот девяносто семь тысяч триста пятьдесят) рублей 00 копеек, кроме того, НДС 20% - 4 739 470,00 (Четыре миллиона семьсот тридцать девять тысяч четыреста семьдесят) рублей 00 копеек. Сумма с НДС составляет 28 436 820 рублей (двадцать восемь миллионов четыреста тридцать шесть тысяч восемьсот двадцать рублей ноль копеек), что соответствует сумме, указанной Заявителем в доводе № 2 Жалобы.

Пункт 3.1 проекта Договора, являющегося неотъемлемой частью документации о закупке, изложен в следующей редакции.

Предельная цена договора составляет _____ рублей ____ копеек, кроме того, НДС 20% _____ рублей ____ копеек, (заполняется если Оператор является плательщиком НДС). НДС не облагается на основании применения упрощённой системы налогообложения (гл. 26.2 НК РФ) (указывается если Оператор не является плательщиком НДС) и зафиксирована в Протоколе согласования договорной цены (приложение №1 к настоящему договору).

Цена за 1 м3 составляет ____ рублей ____ копеек, кроме того, НДС 20% _____ рублей ____ копеек, (заполняется если Оператор является плательщиком

НДС). НДС не облагается на основании применения упрощённой системы налогообложения (гл. 26.2 НК РФ) (указывается если Оператор не является плательщиком НДС).

Цена за 1 тонну составляет ____рублей __копеек, кроме того, НДС 20% _____ рублей __ копеек, (заполняется если Оператор является плательщиком НДС). НДС не облагается на основании применения упрощённой системы налогообложения (гл. 26.2 НК РФ) (указывается если Оператор не является плательщиком НДС).

Цена включает в себя стоимость всех расходов Оператора, стоимость всех работ, материалов, оборудования, затраты связанные с оформлением работ, заработную плату, транспортные и командировочные расходы, питание, проживание страхование, таможенное оформление, в том числе и уплата таможенных платежей, налогов и сборов на ввоз на территорию РФ в соответствии с существующими расценками на момент совершения таможенного оформления, транспортные расходы и получение разрешений на транспортировку грузов, доставляемых Оператором, вывоз мусора, накладные расходы, лимитированные затраты, а также все налоги (в том числе и НДС, если Оператор облагается НДС), иные расходы, связанные с выполнением работ по договору.

Окончательная стоимость услуг по договору определяется исходя из цены услуги за единицу и фактического объема (количества) принятых Региональным оператором услуг без замечаний.

Таким образом, Заказчик предусмотрел цену договора для участников – плательщиков НДС и участников, использующих УСН.

В статье 22 Закона № 44-ФЗ в части формирования начальной (максимальной) цены нет указания на то, что при формировании цены должен учитываться (или не учитываться) налог на добавленную стоимость. В связи с отсутствием в Законе о контрактной системе положений, позволяющих заказчику в одностороннем порядке корректировать (уменьшать) цену контракта в зависимости от применяемой победителем системы налогообложения, контракт заключается по цене, предложенной победителем.

Таким образом, Заказчиком соблюдены требования об указании в проекте контракта вариативного условия о цене контракта.

НМЦ в размере 23 697 350,00 рублей соответствует размеру НМЦ, которая НДС не облагается. Цена, включая НДС равна сумме указанных Заказчиком НМЦ договора 23 697 350,00 рублей и НДС 20% 4 739 470,00 рублей. Цена с НДС составляет 28 436 820,00 рублей.

Обоснование НМЦ опубликовано в ЕИС вместе с документацией о закупке и Заявителем не обжалуется.

При этом, Комиссией установлено, что Заявитель не подавал заявку на участие в закупке, а также не обращался к Заказчику за разъяснением положений закупочной документации в части установления цены договора.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу, что формулировка, в которой указана НМЦ договора в пункте 10

документации о закупке, не нарушает права и законные интересы Заявителя, не противоречит положениям Закона № 44-ФЗ.

Приводя в жалобе довод №3 Заявитель также сообщает, что проект договора, а также документация о закупке не соответствуют действующему законодательству в сфере обращения с отходами.

Данный довод Заявителя не подпадает под случаи, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона № 223-ФЗ. При этом Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено следующее.

Статьей 34 Закона о контрактной системе предусмотрены требования к положениям контракта, заключаемого по результатам проведенных процедур.

В соответствии с частью 7 статьи 15 Закона о контрактной системе, в случае, если законодательством Российской Федерации с целью заключения гражданско-правового договора (контракта) в рамках отношений, не указанных в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона, предусмотрена обязанность проведения конкурсов и аукционов или использования иных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с настоящим Федеральным законом, то при их проведении положения статей 14, 23, 28 - 30, 34, 35 настоящего Федерального закона не применяются, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации.

Согласно пункта 12 Правил, документация об аукционе наряду с информацией, указанной в статье 64 Закона о контрактной системе, содержит следующую информацию:

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

б) сведения о количестве (объеме или массе) твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора с разбивкой по видам и классам опасности отходов и с учетом сезонной составляющей;

в) сведения об источниках образования твердых коммунальных отходов и местах накопления твердых коммунальных отходов, в том числе о контейнерных площадках (при их наличии);

г) применяемый способ коммерческого учета объема или массы отходов при их транспортировании;

д) сроки и порядок оплаты услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов;

е) порядок контроля качества услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов, осуществляемого региональным оператором;

ж) срок, на который заключается договор. При этом указанный срок не может превышать срок, на который организатору аукциона присвоен статус регионального оператора.

В результате вышеизложенного, Заказчиком не применяются требования, установленные статьей 34 Закона № 44-ФЗ, а документация содержит требования, предусмотренные Правилами проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора в связи с чем довод № 3 заявителя является необоснованным.

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу «_____» (вх. от 11.12.2020 № 2496-ж) на действия Заказчика АО «Югра-Экология» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Ханты-Мансийского автономного округа - Югры в пределах зоны деятельности регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами, определенной границами Муниципального образования Ханты-Мансийского автономного округа – Югры город Мегион (лот № 1), извещение № 32009767581, необоснованной.

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

Председатель Комиссии

«_____»

Члены Комиссии:

«_____»

«_____»