

Заказчик –

КГУП «Приморский
экологический оператор»

ул. Бородинская, д. 28,

г. Владивосток, Приморский
край, 690105

Заявитель –

ООО «Базис»

ул. 50 лет Октября, д.2, кв.3,

пгт. Славянка, Хасанский район,
Примосркий край, 692701

АО «Сбербанк - АСТ»

Милютинский пер.,10, стр.4,

г. Москва, 101000

РЕШЕНИЕ

дело № 025/10/18.1-1747/2023

25 декабря 2023 года г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в составе:

Заместитель председателя комиссии: <...>– начальник отдела контроля торгов и органов власти;

Члены комиссии:

<...> – специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов власти;

<...>– ведущий специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов власти;

рассмотрев жалобу ООО «Базис»,

в присутствии:

от Заявителя: <...> – представители по доверенности;

от Заказчика: <...> - представитель по доверенности;

УСТАНОВИЛА:

В Приморское УФАС России поступила жалоба ООО «Базис» на действия Заказчика – Краевое государственное унитарное предприятие «Приморский экологический оператор» при проведении электронного аукциона для торгов по обращению с твердыми коммунальными на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в Хасанском муниципальном районе (извещение № 0520600005123000037).

По мнению Заявителя, Заказчик допустил нарушения требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44-ФЗ), так как проект договора не соответствует действующему законодательству.

Постановлением Правительства РФ от 03.11.2016 № 1133 «Об утверждении Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора» утверждены Правила проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора (далее - Правила).

Согласно пункта 5 Правил при проведении аукциона на организатора аукциона не распространяются положения Закона №44-ФЗ, регламентирующие:

а) планирование закупок;

б) предоставление преимуществ при осуществлении закупок и установление ограничений участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя);

в) создание контрактных служб;

г) требования к членам комиссии по осуществлению закупок о прохождении членами комиссии профессиональной переподготовки или повышения квалификации в сфере закупок;

д) последствия признания аукциона в электронной форме несостоявшимся, предусмотренные частью 8 статьи 52 Федерального закона;

е) особенности исполнения контракта в части подготовки и размещения в единой информационной системе в сфере закупок документов, предусмотренных частями 13 и 14 статьи 94 Федерального закона;

ж) изменение и расторжение контракта;

з) осуществление мониторинга закупок и аудита в сфере закупок;

и) контроль в сфере закупок;

к) порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены контракта (цены предмета аукциона).

На основании подпункта «и» пункта 5 Правил, действия регионального оператора при проведении таких торгов не могут быть обжалованы в порядке, предусмотренным ст. 106 Закона о контрактной системе.

Между тем, согласно пункта 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ №О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц № (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Таким образом, учитывая совокупность вышеприведенных норм, обжалуемая Заявителем закупочная процедура относится к торгам, обязательным в силу законодательства РФ, следовательно, жалоба на действия (бездействие) Заказчика при осуществлении торгов данной категории подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, как

жалоба на торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством РФ.

Приморским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, и принята к рассмотрению по существу.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона №44-ФЗ определение поставщика (подрядчика, исполнителя) - совокупность действий, которые осуществляются заказчиками в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, начиная с размещения извещения об осуществлении закупки товара, работы, услуги для обеспечения государственных нужд (федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации) или муниципальных нужд либо в установленных настоящим Федеральным законом случаях с направления приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершаются заключением контракта.

Согласно пункту 12 Правил Извещение о проведении аукциона наряду с информацией, указанной в частях 1 и 2 статьи 42 Федерального закона, содержит электронные документы, в которые включается следующая информация:

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;

з) сведения о прогнозируемом расстоянии транспортирования твердых коммунальных отходов (суммарном расстоянии за весь срок, на который заключается договор) от мест (площадок) накопления твердых коммунальных отходов до объектов обработки, обезвреживания, энергетической утилизации и (или) захоронения твердых коммунальных отходов, а также между указанными объектами в соответствии с территориальной схемой обращения с отходами, в том числе с твердыми коммунальными отходами, утвержденной в установленном порядке.

Частью 2 статьи 42 Закона №44-ФЗ установлено, что извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать следующие электронные документы:

1) описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона;

2) обоснование начальной (максимальной) цены контракта. Заказчик, осуществляющий деятельность на территории иностранного государства, также указывает информацию о валюте, используемой для определения и обоснования начальной (максимальной) цены контракта, для оплаты поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги, и порядок применения официального курса иностранной валюты к рублю Российской Федерации, установленного Центральным банком Российской Федерации и используемого при оплате поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги;

3) требования к содержанию, составу заявки на участие в закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников закупки;

4) порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсах в соответствии с настоящим Федеральным законом;

5) проект контракта;

6) перечень дополнительных требований к извещению об осуществлении закупки, участникам закупок, содержанию заявок на участие в закупках при осуществлении закупок:

а) на оказание услуг специализированного депозитария и доверительного управления средствами пенсионных накоплений,

установленных в соответствии со статьей 19 Федерального закона от 24 июля 2002 года № 111-ФЗ «Об инвестировании средств для финансирования накопительной пенсии в Российской Федерации»;

б) на оказание услуг специализированного депозитария, оказываемых уполномоченному федеральному органу, и доверительного управления, установленных в соответствии со статьей 24 Федерального закона от 20 августа 2004 года № 117-ФЗ «О накопительно-ипотечной системе жилищного обеспечения военнослужащих»;

в) на выполнение работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом, установленных федеральным законом, регулирующим отношения по организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом.

Жалоба ООО «Базис» подана в период до окончания подачи заявок и направлена на обжалование положений проект контракта, размещенного в составе документов к извещению о проведении закупки.

Учитывая изложенное, доводы Заказчика о том, что рассматриваемый спор носит гражданского-правовой характер, Комиссией Приморского УФАС России отклоняется.

Согласно части 2 статьи 34 Закона №44-ФЗ при заключении и исполнении контракта изменение его существенных условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

При этом, как отмечено выше, в соответствии с подпунктом «ж» пункта 5 Правил порядок изменения и расторжения контракта, определенный Законом №44-ФЗ в рассматриваемом случае не распространяется на организатора торгов.

В соответствии с пунктом 25 Постановление Правительства РФ от 12.11.2016 № 1156 «Об обращении с твердыми коммунальными отходами и внесении изменения в постановление Правительства Российской Федерации от 25 августа 2008 г. № 641» (далее – Постановление Правительства РФ №1156) существенными условиями договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов являются:

а) предмет договора;

б) планируемый объем и (или) масса транспортируемых твердых

КОММУНАЛЬНЫХ ОТХОДОВ, СОСТАВ ТАКИХ ОТХОДОВ;

в) периодичность и время вывоза твердых коммунальных отходов;

г) места приема и передачи твердых коммунальных отходов, маршрут в соответствии со схемой обращения с отходами;

д) предельно допустимое значение уплотнения твердых коммунальных отходов;

е) способ коммерческого учета количества твердых коммунальных отходов;

ж) сроки и порядок оплаты услуг по договору;

з) права и обязанности сторон по договору;

и) порядок осуществления региональным оператором контроля деятельности оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами, осуществляющего деятельность по транспортированию твердых коммунальных отходов;

к) ответственность сторон;

л) цена транспортирования одной единицы (куб. м. и (или) тонны) твердых коммунальных отходов.

Подпунктом «в» пункта 12 Правил установлено, что в том числе в электронных документах должны содержаться сведения об источниках образования твердых коммунальных отходов и местах накопления твердых коммунальных отходов, в том числе о контейнерных площадках (при их наличии). Таким образом, сведения о местах накопления твердых коммунальных отходов, в том числе, о контейнерных площадках, должны быть однозначно и безусловно определены в извещении (приложениях).

В соответствии с частью 8 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) условия договора, заключенного по результатам торгов в случаях, когда его заключение в соответствии с законом допускается только путем проведения торгов, могут быть изменены сторонами:

1) по основаниям, установленным законом;

2) в связи с изменением размера процентов за пользование займом при изменении ключевой ставки Банка России (соразмерно такому изменению), если на торгах заключался договор займа (кредита);

3) по иным основаниям, если изменение договора не повлияет на его

условия, имевшие существенное значение для определения цены на торгах.

Согласно пункту 1.5 Проекта договора место приема и передачи твердых коммунальных отходов определен в разделе Термины и определения настоящего договора. Место приема и передачи ТКО может быть изменено Региональным оператором на основании уведомления. Изменения, указанные в уведомлении, обязательны для Исполнителя с момента, указанного в уведомлении Регионального оператора.

Пунктом 4.7 Проекта договора установлено, что Исполнитель оказывает услугу в соответствии с Перечнем мест накопления, установленным Приложением № 4 к настоящему договору. Перечень мест накопления в течение срока действия договора может быть изменен Региональным оператором (в том числе по инициативе органов местного самоуправления и уполномоченного органа государственной власти субъекта РФ).

В соответствии с пунктом 4.18 Проекта договора Исполнитель осуществляет прием ТКО в местах накопления ТКО согласно Приложения № 4 к настоящему договору с учетом изменений, вносимых Региональным оператором.

Согласно пункту 5.4.6. Проекта договора Региональный оператор вправе по предварительному письменному уведомлению Исполнителя вносить изменения (актуализировать) в перечень Мест накопления твердых коммунальных отходов в границах территории оказания услуг Исполнителя, установленной Приложением № 4 к настоящему договору.

Рассмотрев вышеуказанные положения договора, Комиссия Приморского УФАС России отмечает, что изменение Региональным оператором мест приема и передачи твердых коммунальных отходов является существенным условием договора, кроме того, имеет существенное значение для определения цены на торгах.

Кроме того, Комиссией отмечено, что в соответствии с ч.10 ст. 24.6 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» операторы по обращению с ТКО, региональные операторы обязаны соблюдать схему потоков твердых коммунальных отходов, предусмотренную территориальной схемой обращения с отходами субъекта Российской Федерации, на территории которого такие операторы осуществляют свою деятельность.

Таким образом, место приема и передачи ТКО определяется Территориальной схемой обращения с отходами, в том числе с ТКО,

Приморского края, утвержденной приказом Министерства природных ресурсов и охраны окружающей среды Приморского края от 25.02.2019 № 37-01-09/38 (далее – Территориальная схема), а не региональным оператором.

Учитывая изложенное Комиссия Приморского УФАС России приходит к выводу о том, что Региональный оператор допустил нарушение подпунктов «в», «з» пункта 12 Правил.

В отношении довода об излишнем требовании в пункте 5.1.1 Проекта договора «Предоставить в адрес Регионального оператора повременной График вывоза по каждому месту сбора ТКО, указанному в Приложении № 4, в 3-х часовом диапазоне, не позднее 7 дней, с момента заключения настоящего договора» Комиссией Приморского УФАС России установлено следующее.

Подпунктом «в» пункта 25 Постановления Правительства РФ №1156 установлено, что существенными условиями договора являются периодичность и время вывоза твердых коммунальных отходов.

В соответствии с разделом 2 письма ФАС России от 11.08.2021 № ВК/67016/21 периодичность вывоза твердых коммунальных отходов региональным оператором должна соответствовать срокам временного накопления несортированных твердых коммунальных отходов, установленным санитарными правилами и нормами.

Санитарные правила и нормы СанПиН 2.1.3684-21 «Санитарно-эпидемиологические требования к содержанию территорий городских и сельских поселений, к водным объектам, питьевой воде и питьевому водоснабжению, атмосферному воздуху, почвам, жилым помещениям, эксплуатации производственных, общественных помещений, организации и проведению санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий», утвержденные Постановлением Главного государственного санитарного врача РФ от 28.01.2021 № 3, в частности, предусматривают, что срок временного накопления несортированных твердых коммунальных отходов определяется исходя из среднесуточной температуры наружного воздуха в течение 3 суток: плюс 5 град. С и выше - не более 1 суток; плюс 4 град. С и ниже - не более 3 суток. Хозяйствующий субъект, осуществляющий деятельность по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов, обеспечивает вывоз их по установленному им графику с 7 до 23 часов (пункты 11, 15 СанПиН 2.1.3684-21).

Таким образом, по мнению Комиссии Приморского УФАС России, проектами договоров определена периодичность и время вывоза твердых коммунальных отходов в нарушение требований подпункта «в»

пункта 25 Постановления Правительства РФ № 1156.

Согласно доводам жалобы, Заявитель также полагает, что пункт 4.3 Проекта договора не соответствует СанПиН 2.1.3684-21, и ограничивает число участников закупки.

Согласно вышеуказанного пункта вывоз и транспортирование ТКО (периодичность вывоза ТКО) осуществляется Исполнителем ежедневно.

В соответствии с Приложением №1 к СанПиН 2.1.3684-21 установлена кратность вывоза отходов:

Расстояние от объектов нормирования	Кратность вывоза отходов
20 метров и более	При температуре плюс 4 °С и ниже - 1 раз в 3 дня.
	При температуре плюс 5 °С и выше - ежедневно
от 15 до 20 метров	При температуре плюс 4 °С и ниже - 1 раз в 3 дня.
	При температуре плюс 5 °С и выше - ежедневно

Периодичность вывоза ТКО региональным оператором должна соответствовать срокам временного накопления несортированных ТКО, установленным санитарными правилами и нормами.

Указанная позиция также поддерживается судебной практикой, в частности, аналогичные выводы были указаны судами в Апелляционном определении Судебной коллегии по административным делам Верховного Суда Российской Федерации от 19.06.2019 N 1-АПА19-5, постановлении Арбитражного суда Северо-Западного округа от 24.12.2020 N Ф07-14003/2020 по делу N А21-8180/2019, постановлении Арбитражного суда Поволжского округа от 17.12.2019 N Ф06-55725/2019 по делу N А65-7546/2019, постановлении Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 21.09.2020 N Ф08-7256/2020 по делу N А63-10417/2019.

В частности, в вышеуказанных решениях суды отмечают императивный характер положений, санитарных правил и норм, соблюдение которых

является обязательным для регионального оператора в части периодичности вывоза ТКО.

Следовательно, включение в договор положений об уточнении сроков в соответствии с санитарными нормами и правилами не противоречит положениям Закона № 89-ФЗ, Правилам № 1156.

Аналогичная позиция также приведена в Решении ФАС России от 19.03.2021 № 052/01/10-418/2020.

В соответствии с подпунктом «д» пункта 12 Правил извещение о проведении аукциона должно содержать электронные документы, в которые включается информация о сроках и порядке оплаты услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов.

Пунктом 3.6. Проекта договора установлено, что региональный оператор производит оплату по договору за фактически оказанные Исполнителем услуги за соответствующий расчетный период, в безналичном форме, путем перечисления денежных средств на расчетный счет Исполнителя, указанный в разделе 15 договора, в следующем порядке:

- до 3-го числа месяца, следующего за расчетным, Исполнитель направляет Региональному оператору документы, указанные в п. 3.8 настоящего договора, на электронные почты, указанные в п. 3.8. настоящего Договора и в разделе 15 «Адреса и реквизиты сторон» настоящего договора;
- до 5-го числа месяца, следующего за расчетным, Исполнитель направляет Региональному оператору оригиналы документов, указанные в п. 3.8 настоящего договора, почтой на юридический адрес, указанный в разделе 15 «Адреса и реквизиты сторон» настоящего договора;
- оплата за фактически оказанные в истекшем месяце услуги осуществляется в течение 10 (десяти) рабочих дней с даты подписания Региональным оператором акта приемки оказанных услуг;

Одновременно с этим, в пункте 3.9 Проекта договора указано, что региональный оператор рассматривает поступившие документы в течение не более 30 дней с даты их поступления и при отсутствии замечаний к их оформлению и содержанию, в том числе к оказанным услугам, направляет Исполнителю подписанный акт оказанных услуг, либо письменный мотивированный отказ (возражения) от подписания. В мотивированном отказе Региональный оператор указывает на выявленные недостатки услуг или оформления документов и срок для их устранения Исполнителем. В случае, если Региональным оператором будет установлено, что фактическое количество (объем) твердых

коммунальных отходов больше или меньше указанного Исполнителем в акте приемки оказанных услуг за расчетный период, последний производит корректировку такого количества в установленном порядке. Исполнитель обязан устранить нарушения и направить документы Региональному оператору на повторное рассмотрение и приемку. Повторная приемка услуг осуществляется в порядке и сроки, предусмотренными настоящим подпунктом.

При указанных обстоятельствах, учитывая наличие информации о сроках и порядке оплаты услуг в проекте договора, Комиссия не усматривает нарушения в действиях Заказчика в данной части.

Подпунктом «к» пункта 25 Постановления Правительства РФ №1156 установлено, что ответственность сторон является существенным условием договора.

Из доводов жалобы следует, что пункт 3.7 Проекта договора исключает ответственность Регионального оператора в случае неисполнения в установленные сроки обязательств по оплате.

Пунктом 3.7 Проекта договора определено, что обязательства Регионального оператора по оплате оказанных услуг за расчетный период считаются исполненными с даты списания денежных средств с расчетного счета Регионального оператора. Проценты на сумму оплаты услуг с даты подписания акта об оказании услуг до момента оплаты, произведенной в соответствии с настоящим пунктом, не начисляются и не уплачиваются.

Частью 1 статьи 395 ГК РФ в случаях неправомерного удержания денежных средств, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате подлежат уплате проценты на сумму долга. Размер процентов определяется ключевой ставкой Банка России, действовавшей в соответствующие периоды. Эти правила применяются, если иной размер процентов не установлен законом или договором

В связи с тем, что положения пункта 3.7 Проекта договора не содержат оговорок в части периода времени на оплату, указанного в пункте 3.6 Проекта договора, а напротив снимает ответственность с Регионального оператора, Комиссия Приморского УФАС России считает довод заявителя обоснованным, т.к. Региональным оператором допущено нарушение подпункта «к» пункта 25 Постановления Правительства РФ №1156, пункта 12 Правил.

Заявитель полагает, что Региональным оператором допущено нарушение в части сроков рассмотрения документов (п. 3.9 Проекта договора), так как срок рассмотрения документов «в течении 30 дней»

нарушает права Исполнителя на своевременную оплату услуг.

Также Заявитель, не согласен с пунктом 3.17 Проекта договора.

Подпунктами «д», «е» пункта 12 Правил установлено, что извещение о проведении аукциона наряду с информацией, указанной в частях 1 и 2 статьи 42 Федерального закона, содержит электронные документы, в которые включаются сроки и порядок оплаты услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов, порядок контроля качества услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов, осуществляемого региональным оператором.

Вышеуказанный порядок не регламентирован нормативно-правовыми актами, регламентируется Заказчиком самостоятельно исходя из своих потребностей в контроле за исполнением обязательств по договору.

Учитывая изложенное, указанные положения (пп. 3.9, 3.17 Проекта договора) соответствуют требованиям **подпунктам «д», «е» пункта 12 Правил.**

Пунктом 3.14 Проекта договора установлено, что Стороны производят коммерческий учет твердых коммунальных отходов в соответствии с «Правилами коммерческого учета объема и (или) массы твердых коммунальных отходов», утвержденными Постановлением Правительства РФ от 03.06.2016 № 505, исходя из массы твердых коммунальных отходов, определенной с использованием средств измерения. При этом масса ТКО определяется как разница между массой мусоровоза на въезде в место приема и передачи ТКО и массой порожнего мусоровоза на выезде с него. В случае отсутствия средства измерения на объекте приема – передачи ТКО или выхода средства измерения из строя, в расчет принимается средний вес ТКО за предыдущий отчетный период при работающем средстве измерения, в отношении каждого мусоровоза, принятый Региональным оператором в соответствии с условиями настоящего договора.

Подпунктом «г» пункта 12 Правил установлено, что извещение должно содержать применяемый способ коммерческого учета объема или массы отходов при их транспортировании.

Согласно пункту 7 Постановления Правительства РФ от 03.06.2016 № 505 «Об утверждении Правил коммерческого учета объема и (или) массы твердых коммунальных отходов» (далее – Постановление Правительства РФ №505), в целях осуществления расчетов с операторами по обращению с твердыми коммунальными отходами, осуществляющими деятельность по транспортированию твердых коммунальных отходов, коммерческий учет твердых коммунальных отходов осуществляется в

соответствии с пунктом 5 настоящих Правил.

Так, коммерческий учет ТКО осуществляется:

а) расчетным путем исходя из:

- нормативов накопления твердых коммунальных отходов, выраженных в количественных показателях объема;

- количества и объема контейнеров для накопления твердых коммунальных отходов, установленных в местах накопления твердых коммунальных отходов;

б) исходя из массы твердых коммунальных отходов, определенной с использованием средств измерения.

Нормативы накопления ТКО в Приморском крае утверждены приказом Министерства природных ресурсов и охраны окружающей среды Приморского края от 4 декабря 2017 года № 365 (в редакции от 12.05.2021 № 37-01-09/63)

Заказчиком в нарушение пункта 5 Правил, утвержденных Постановлением Правительства РФ №505, подпункта «г» пункта 12 Правил установлен иной способ коммерческого учета объема или массы отходов при их транспортировании.

Относительно довода о несоответствии пункта 5.1.4 Проекта договора Комиссия Приморского УФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 5.1.4 Проекта договора ежедневно до 12:00 часов следующего дня предоставлять Региональному оператору копию отчета по накоплению ТКО по форме Приложения № 6 к настоящему договору в формате PDF любым доступным способом (почтовое отправление, сеть «Интернет»), позволяющим подтвердить получение такого уведомления адресатом. Наиболее предпочтительный способ обмена документами по настоящему договору - посредством электронного документооборота на электронную почту operator4@spzv.ru.

Между тем, согласно пункту 30 Постановления Правительства №1156 в отношении каждого мусоровоза должен вестись маршрутный журнал по форме, утвержденной уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, в котором указывается информация о движении мусоровоза и загрузке (выгрузке) твердых коммунальных отходов. Такой журнал может вестись в электронном виде. Оператор по обращению с твердыми коммунальными отходами, осуществляющий транспортирование твердых коммунальных отходов, обязан в течение

одного рабочего дня предоставить региональному оператору, органам исполнительной власти субъекта Российской Федерации, органам местного самоуправления по их запросу копию маршрутного журнала, а также обеспечить доступ указанных лиц к информации, передаваемой с использованием аппаратуры спутниковой навигации в порядке, предусмотренном договором на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов.

Учитывая изложенное, Комиссия Приморского УФАС России отмечает, что требование о ежедневном направлении отчета не противоречит действующему законодательству, вместе с тем, ограничение в части времени предоставления таких документов является избыточным.

Согласно пункту 5.1.13 Проекта договора определено, что исполнитель обязан отслеживать техническое состояние контейнеров, установленных на территории обслуживания Исполнителя. В случае выявления необходимости их ремонта, замены, покраски, маркировки (выполнения иных работ, связанных с их содержанием), Исполнитель уведомляет об этом Регионального оператора в письменном виде в течение 2 (двух) дней с даты установления такой необходимости.

Согласно доводам Заявителя, указанный пункт необходимо исключить из обязательств исполнителя, так как указанное положение функционально, технологически и экономически не связано с предметом торгов.

Комиссия Приморского УФАС России отмечает, что указанное положение не возлагает дополнительных финансовых обязательств на Исполнителя, носит уведомительный характер и никоим образом не ограничивает прав участников.

На основании изложенного указанный довод не нашел своего подтверждения.

Согласно пункта 4 Постановления Правительства №1156 региональный оператор осуществляет сбор, транспортирование, обработку, утилизацию, обезвреживание, захоронение твердых коммунальных отходов самостоятельно или с привлечением операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами.

Разделом II Постановления Правительства №1156 определен порядок осуществления транспортирования твердых коммунальных отходов

Региональный оператор несет ответственность за обращение с твердыми коммунальными отходами с момента погрузки таких отходов в мусоровоз (п. 13 Постановления Правительства №1156).

Пунктом 23 Постановления Правительства №1156 установлено, что в

целях обеспечения транспортирования твердых коммунальных отходов региональный оператор вправе привлекать операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами, осуществляющих деятельность по транспортированию твердых коммунальных отходов, на основании договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов по цене, определенной сторонами такого договора, за исключением случаев, когда цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора формируются по результатам торгов.

По договору на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов оператор по обращению с твердыми коммунальными отходами, осуществляющий деятельность по транспортированию твердых коммунальных отходов, обязуется осуществлять транспортирование твердых коммунальных отходов, а региональный оператор обязуется оплачивать такие услуги (п. 24 Постановления Правительства №1156).

Согласно пункту 2 Постановления Правительства №1156:

«погрузка твердых коммунальных отходов» - перемещение твердых коммунальных отходов из мест (площадок) накопления твердых коммунальных отходов или иных мест, с которых осуществляется погрузка твердых коммунальных отходов, в мусоровоз в целях их транспортирования, а также уборка мест погрузки твердых коммунальных отходов;

«уборка мест погрузки твердых коммунальных отходов» - действия по подбору оброненных (просыпавшихся и др.) при погрузке твердых коммунальных отходов и перемещению их в мусоровоз.

Учитывая изложенное, Комиссия Приморского УФАС России приходит к выводу о том, что положения пункта 5.1.13 Проекта договора соответствуют требованиям действующего законодательства.

Согласно доводам жалобы, Заявитель полагает, что в пункт 4.20 Проекта договора включено избыточное требование в отношении представления акта контрольного взвешивания всех используемых Исполнителем для исполнения договора мусоровозов с использованием поверенных в установленном порядке средств измерения, проведенного в присутствии представителя Регионального оператора с полным топливным баком, водителем и операторами без груза (порожним).

Законодательство о контрактной системе не допускает возможность определения как участниками закупок, так и контрольными органами в сфере закупок потребности заказчика в закупаемых товарах, работах,

услугах, а равно изменении такой потребности. Потребность заказчика применительно к услугам формируется исходя из значимости целей оказания услуг, доведенных лимитов бюджетных ассигнований, специфики оказания услуг.

Заявителем жалобы не представлено доказательств ограничения числа участников закупки, в том числе, доказательств того, что указанное условие об осуществлении закупки создает преимущество и обеспечивают победу какому-то конкретному лицу или не позволяют сформировать предложение об участии в закупке.

Комиссия Приморского УФАС России отмечает, что указанное положение исключает необоснованные затраты бюджетных средств, и в рассматриваемом случае, обеспечит достижение цели закупки, что является значимым для заказчика.

В пунктах 5.1.39, 5.1.41 Проекта договора указана отсылка на маршрутные листы.

Как отмечено выше, пунктом 30 Постановления Правительства РФ №1156 определена обязанность по ведению маршрутного журнала в отношении мусоровозов.

Данная обязанность в том числе возлагается на Исполнителя пунктом 4.22 Проекта договора.

Комиссия Приморского УФАС России отмечает, что нормативно-правовыми актами не определено понятие «маршрутный лист», кроме того, пояснений в части включения данного термина и соотношения его с объектом закупки Региональным оператором не представлено.

Учитывая изложенное Комиссия Приморского УФАС России приходит к выводу о том, что довод Заявителя в указанной части обоснован.

Пунктом 5.1.14 Проекта договора указано, что в случае выхода из строя аппаратуры спутниковой навигации уведомить об этом Регионального оператора в течение 24 часов со времени поломки, обеспечить ее восстановление в срок, не превышающий 2 (двух) дней с даты выхода ее из строя. Несоблюдение указанного требования является основанием для отказа Регионального оператора в осуществлении приемки оказанных услуг и основанием для досрочного расторжения настоящего договора.

Пояснений в части ограничения Исполнителя исключительно восстановлением вышедшей из строя аппаратуры Региональным оператором не представлено.

Комиссия Приморского УФАС России отмечает, что законодателем не установлены ограничения в части восстановления вышедшего из строя оборудования. При этом, такое оборудование может быть заменено на иное, отвечающее требованиям договора.

Учитывая изложенное, довод Заявителя в части ограничения Исполнителя в форме устранения неполадок оборудования не отвечает требованиям действующего законодательства.

Пунктом 5.1.16 Проекта договора установлено, что при пакетированном приеме осуществлять оказание услуги в отношении твердых коммунальных отходов, собранных потребителями в пакеты.

В соответствии с п. 10. Постановления Правительства РФ № 1156 в соответствии с договором на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами в местах сбора и накопления твердых коммунальных отходов складирование твердых коммунальных отходов осуществляется потребителями следующими способами:

- а) в контейнеры, расположенные в мусороприемных камерах (при наличии соответствующей внутридомовой инженерной системы);
- б) в контейнеры, бункеры, расположенные на контейнерных площадках;
- в) в пакеты или другие емкости, предоставленные региональным оператором.

Таким образом, установление в проекте договора пакетированного способа приема мусора не противоречит требованиям законодательства РФ в сфере обращения с твердыми коммунальными отходами.

Согласно пункту 5.1.44 Проекта договора Исполнитель обязан не осуществлять отбор полезных фракций из перевозимых отходов и не допускать заезд транспортных средств для разгрузки на объекты по обращению с ТКО с загрузенностью менее чем 80 (восемьдесят) процентов.

Пунктом 29 Постановления Правительства РФ №1156 установлено, что при транспортировании твердых коммунальных отходов запрещается их уплотнение сверх предельно допустимого значения уплотнения, установленного договором на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов.

При этом, минимально допустимый объем наполнения транспортных средств, осуществляющих транспортирование твердых коммунальных отходов законодателем не определено.

Таким образом, определение в пункте 5.1.44 Проекта договора минимальной загруженности транспортных средств является избыточным.

Согласно 5.1.50. Проекта договора при исполнении маршрутных заданий исключить наличие отклонений от маршрутного задания, к которым относятся:

5.1.50.1. остановка, свыше одной минуты, вне маршрутных заданий и мест разгрузки, установленных в соответствии с условиями договора;

5.1.50.2. срабатывание датчиков погрузки (датчик угла наклона, датчик включения коробки отбора мощности) вне маршрутных заданий и мест разгрузки, установленных в соответствии с условиями договора;

5.1.50.3. отсутствие навигационных данных от бортовых устройств ГЛОНАСС/GPS в течение более, чем 3 минуты, во время нахождения экипажа мусоровоза на маршруте;

5.1.50.4. превышения фактической массы разгруженных отходов, зафиксированной на объекте разгрузки, над нормативными более, чем на 30 %. В качестве нормативной принимается масса, определенная в результате произведения средней плотности ТКО установленной территориальной схемой обращения с отходами на объем.

Согласно пояснениям Регионального оператора «Пункты 5.1.50: подпункты 5.1.50.1., 5.1.50.2., 5.1.50.3., 5.1.50.4. будут оставлены в настоящей редакции», при этом нормативно обоснованных доводов в части включения указанных положений в проект договора в материалы дела не представлено.

Комиссия Приморского УФАС России отмечает, что договор не корреспондирует к нормативным объемам разгрузки, что впоследствии позволит участникам злоупотребить своими правами при Исполнении договора.

Кроме того, как верно отмечено Заявителем, на территории Приморского края присутствуют «мертвые» зоны, однако, указанные обстоятельства в договор не включены.

Пояснения в отношении того, какие «датчики» подразумевает Региональный оператор, в пункте 5.1.50.2 Проекта договора в рамках рассмотрения жалобы не представлены, ввиду чего Комиссия Приморского УФАС России приходит к выводу о том, что Региональным оператором не определено, что включает в себя данное понятие, что впоследствии позволит участникам злоупотребить своими правами при Исполнении договора.

Также включив в условия договора невозможность остановки вне маршрутных заданий свыше одной минуты Региональный оператор злоупотребляет своим правом на определение объекта закупки с учетом своих потребностей, так как по пути следования транспортных средств могут быть, в том числе, экипажи ГИБДД, по требованию которых может быть остановлено любое транспортное средство, при этом срок проведения проверочных мероприятий сотрудниками ГИБДД не ограничен одной минутой. Одной из причин превышения лимита остановки, определенного в пункте 5.1.50.1 Проекта договора, в том числе, может являться остановка в связи с переездом железнодорожных путей.

Учитывая изложенное Комиссия Приморского УФАС России приходит к выводу о том, что вышеуказанные положения не соответствуют действующему законодательству и ограничивают участников закупки.

Порядок расторжения договора в соответствии с п. 5 Правил № 1133 устанавливается Заказчиком самостоятельно, не регулируется Законом №44-ФЗ.

С учетом этого, расторжение договора возмездного оказания услуг регулируется Гражданским кодексом Российской Федерации (статьи 450 - 452, 782). Указанным нормам предусмотренный Заказчиком порядок расторжения договора не противоречит.

Частью 2 статьи 450 ГК РФ по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

- 1) при существенном нарушении договора другой стороной;
- 2) в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Пунктом 25 Постановление Правительства РФ № 1156 определены существенные условия договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов.

Комиссия Приморского УФАС России, рассмотрев пункт 12.4 Проекта договора не противоречит требованиям ГК РФ.

Заявитель полагает, что включение в пункт 5.1.46 Проекта договора удержания штрафных санкций из суммы предстоящих платежей не основано на нормах действующего законодательства.

При этом Комиссия Приморского УФАС России отмечает, что согласно пункту 2 части 14 статьи 34 Закон №44-ФЗ в контракт могут быть включены условия об удержании суммы неисполненных поставщиком

(подрядчиком, исполнителем) требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), предъявленных заказчиком в соответствии с настоящим Федеральным законом, из суммы, подлежащей оплате поставщику (подрядчику, исполнителю).

Учитывая изложенное, указанный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Пунктом 5.1.27 Проекта договора определено, что в срок, не превышающий 2 (двух) рабочих дней, по требованию, возвратить Региональному оператору сумму излишне полученных денежных средств, в случае установления фактов оплаты Региональным оператором услуг сверх фактического объема оказанных услуг и (или) фактов ненадлежащего оказания услуг.

Комиссия Приморского УФАС России, рассмотрев вышеуказанное положение полагает, что данный пункт представляет собой возможность досудебного урегулирования, при этом не лишает Исполнителя права обратиться в арбитражный суд в случае наличия возможных разногласий.

Таким образом, указанное условие является договорным (ст. 421 Гражданского кодекса РФ), не требует общественного обсуждения и не свидетельствует о нарушении законодательства РФ о закупках для государственных или муниципальных нужд.

Согласно пункту 5.1.8 Проекта контракта при выявлении обстоятельств (климатические условия, наличие (отсутствие) подъездных путей, препятствий и прочее), препятствующих осуществлению вывоза твердых коммунальных отходов, в соответствии с Графиком вывоза твердых коммунальных отходов, Исполнитель незамедлительно (в течение 2-х часов) направляет Региональному оператору любым доступным способом информацию об этом с приложением фотоматериалов, а также предложения по осуществлению вывоза. В течение не более 1 (одного) дня с момента выявления таких обстоятельств, Исполнитель обязан предоставить в адрес Регионального оператора полную информацию о причинах нарушения Графика вывоза твердых коммунальных отходов, с приложением подтверждающих документов, а также подтверждение устранения указанного нарушения.

При этом, в соответствии с пунктом 10.1 Проекта договора стороны освобождаются от ответственности за частичное или полное неисполнение обязательств по настоящему договору, если оно явилось следствием действия непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств на время действия этих обстоятельств, если эти обстоятельства

непосредственно повлияли на исполнение договора и подтверждены документами компетентных органов.

Из анализа вышеуказанных положений следует, что в пункте 5.1.8 Проекта договора устранение нарушения включает в себя вывоз отходов, которые в силу поименованных обстоятельств не были собраны и транспортированы, и не включает в себя устранение обстоятельств, препятствующих осуществлению вывоза твердых коммунальных отходов.

Учитывая изложенное Комиссия Приморского УФАС России не усматривает нарушений в указанной части.

Проектом договора предусмотрена обязанность со дня оказания услуг по настоящему договору иметь функционирующую круглосуточную диспетчерскую службу для взаимодействия с Региональным оператором, в режиме работы с 8 часов утра до 8 часов вечера, передавать Региональному оператору и поддерживать в актуальном состоянии список всех телефонных номеров такой службы на всём протяжении действия настоящего договора.

Указанное условие является договорным (ст. 421 Гражданского кодекса РФ), не требует общественного обсуждения и не свидетельствует о нарушении законодательства РФ о закупках для государственных или муниципальных нужд.

Согласно пункту 5.1.49 Проекта договора в срок, не превышающий трех рабочих дней, по требованию Регионального оператора, возвратить сумму излишне полученных денежных средств по договору, в случае установления Региональным оператором, органами контроля (надзора) фактов фактического оказания услуг в объеме меньшем, чем принят и оплачен Региональным оператором и (или) фактов ненадлежащего оказания услуг. При этом, Исполнитель обязан уплатить Региональному оператору проценты за пользование чужими денежными средствами в соответствии со ст. 395 ГК РФ.

Частью 1 статьи 395 ГК РФ определено, что в случаях неправомерного удержания денежных средств, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате подлежат уплате проценты на сумму долга. Размер процентов определяется ключевой ставкой Банка России, действовавшей в соответствующие периоды. Эти правила применяются, если иной размер процентов не установлен законом или договором.

Вышеуказанное положение проекта договора не противоречит требованиям действующего законодательства и не исключает возможность подачи искового заявления в суд в случае несогласия.

Также Заявителем оспариваются пункты 5.1.32, 5.1.34, 5.1.43, 5.1.45 Проекта договора.

Ознакомившись с указанными положениями Комиссия Приморского УФАС России приходит к выводу о том, что данные требования обусловлены потребностью Заказчика, не ограничивают число участников закупки.

Указанные условия является договорными в силу статьи 421 ГК РФ, не требуют общественного обсуждения и не свидетельствует о нарушении законодательства РФ о закупках для государственных или муниципальных нужд.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Базис» на действия Заказчика – Краевое государственное унитарное предприятие «Приморский экологический оператор» при проведении электронного аукциона для торгов по обращению с твердыми коммунальными на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в Хасанском муниципальном районе (извещение № 0520600005123000037) обоснованной.
2. Признать, что закупочная комиссия допустила нарушение подпунктов «з», «в» «к» пункта 25 Постановления Правительства РФ №1156, пункта 12 Правил нарушение пункта 5 Правил, утвержденных Постановлением Правительства РФ №505.
3. Выдать предписание об устранении нарушения.
4. Передать материалы дела ответственному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

Заместитель председателя Комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>

Решение, принятое по результатам рассмотрения обращения по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

2023-9926