

РЕШЕНИЕ № 04/10/18.1-538/2022

по результатам рассмотрения жалобы ООО «РостТех» на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

Дата принятия решения: 17.10.2022 г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

– ООО «РостТех»: <...>;

– Министерство экологии и рационального природопользования Красноярского края: <...>, рассмотрев посредством системы видеоконференц-связи жалобу ООО «РостТех» от 03.10.2022 № б/н, направленную, в том числе письмом Красноярского УФАС России № АО/15918/22 от 05.10.2022 (вх. № 166690-ЭП/22 от 05.10.2022, доп. вх. № 167936-ЭП/22 от 07.10.2022), на действия (бездействие) организатора торгов – Министерства экологии и рационального природопользования Красноярского края при проведении конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами для Красноярской правобережной технологической зоны Красноярского края (извещение № 220922/25833875/01) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба ООО «РостТех» (далее – Заявитель) от 03.10.2022 № б/н, направленная, в том числе письмом Красноярского УФАС России № АО/15918/22 от 05.10.2022 (вх. № 166690-ЭП/22 от 05.10.2022, доп. вх. № 167936-ЭП/22 от 07.10.2022),

на действия (бездействие) организатора торгов – Министерства экологии и рационального природопользования Красноярского края (далее – Организатор торгов) при проведении конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами для Красноярской правобережной технологической зоны Красноярского края (извещение № 220922/25833875/01) (далее – Конкурс, Жалоба).

Согласно Жалобе Организатором торгов при организации и проведении Конкурса были нарушены положения действующего законодательства Российской Федерации.

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

22.09.2022 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru (далее – официальный сайт) Организатором торгов размещено извещение о проведении Конкурсного отбора, согласно которому дата окончания подачи заявок – 13.10.2022, дата вскрытия конвертов с заявками – 14.10.2022, дата подписания протокола рассмотрения заявок на участие в Конкурсном отборе – 21.10.2022, дата подписания протокола оценки и сопоставления заявок – 28.10.2022, дата окончания подачи уведомления об участии во втором этапе Конкурсного отбора – 31.10.2022, дата вскрытия конвертов с уведомлениями об участии во втором этапе – 01.11.2022.

Конкурсный отбор проводится в соответствии с Правилами проведения уполномоченными органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации конкурсного отбора региональных операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 05.09.2016 № 881 (далее – Правила), Документацией о конкурсном отборе регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами для Красноярской правобережной технологической зоны Красноярского края, утвержденной приказом Министерства экологии и рационального природопользования Красноярского края от 20.09.2022 № 77-1424-од (далее – Конкурсная документация).

1. Согласно Жалобе у Организатора торгов отсутствовали основания

для проведения Конкурса в силу следующего.

06.08.2018 между Организатором торгов и Заявителем было заключено Соглашение об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Красноярской правобережной технологической зоны Красноярского края от 06.08.2018 № 12. Приказом Министерства экологии и рационального природопользования Красноярского края от 25.01.2022 № 77-56од (далее – Приказ № 77-56од) Заявитель был лишен статуса регионального оператора Красноярской правобережной технологической зоны.

Заявитель с указанным решением Организатора торгов не согласился, Приказ № 77-56од был обжалован Заявителем в Арбитражный суд Красноярского края (дело № А33-2070/2022).

Также Заявитель обратился в суд с иском о признании недействительными конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами для Красноярской правобережной технологической зоны Красноярского края (извещение № 290622/25833875/01) (дело № А33-17119/2022).

По мнению Заявителя, он был лишен статуса регионального оператора незаконно, в настоящий момент фактически осуществляет деятельность в качестве регионального оператора Красноярской правобережной технологической зоны, в связи с чем у Организатора торгов отсутствуют основания для проведения Конкурса.

Согласно пункту 41 Правил обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 12.11.2016 № 1156, юридическое лицо, лишенное статуса регионального оператора, обязано:

- а) исполнять обязанности регионального оператора до дня, определенного соглашением, заключенным органом государственной власти субъекта Российской Федерации с новым региональным оператором по результатам конкурсного отбора;
- б) в течение 10 рабочих дней со дня определения нового регионального оператора передать ему все сведения и документы, необходимые для организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами, включая реестр договоров и копии заключенных договоров в сфере обращения с отходами.

По состоянию на 17.10.2022 отсутствует судебный акт, в соответствии

с которым Приказ № 77-56од о лишении Заявителя статуса регионального оператора Красноярской правобережной технологической зоны признается недействительным (отменяется).

Комиссией ФАС России установлено, что действующим законодательством Российской Федерации не предусмотрен запрет на проведение уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации конкурсного отбора регионального оператора в случае обжалования в судебном порядке приказа (иного документа) о лишении юридического лица статуса регионального оператора.

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

2. Согласно Жалобе в Конкурсной документации установлено неисполнимое требование к расчету прогнозной необходимой валовой выручки регионального оператора, препятствующие подаче заявки хозяйствующим субъектом, а именно в Конкурсной документации отсутствуют данные о значении показателей массы и (или) объема твердых коммунальных отходов в части образования, обработки, утилизации, обезвреживания и размещения за 2031 год.

Исходя из содержания пункта 1 статьи 13.3 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее – Закон об отходах)

в целях организации и осуществления деятельности по накоплению (в том числе разделному накоплению), сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов утверждаются территориальные схемы обращения с отходами и федеральная схема обращения с твердыми коммунальными отходами.

Пунктом 2 статьи 13.3 Закона об отходах установлено, что территориальная схема обращения с отходами разрабатывается и утверждается уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в соответствии с документами территориального планирования.

Согласно абзацу 3 пункта 3 статьи 13.3 Закона об отходах территориальная схема обращения с отходами должна включать в себя данные о количестве образующихся отходов на территории субъекта Российской Федерации с разбивкой по видам и классам опасности отходов.

Территориальной схеме обращения с отходами, в том числе с твердыми коммунальными отходами в Красноярском крае, утверждена Приказом

Министерства природных ресурсов и экологии Красноярского края от 23.09.2016

№ 1/451-од (далее – Территориальная схема).

В соответствии с подпунктом «в» пункта 12 Правил документация об отборе должна содержать сведения о количестве (показатели объема и (или) массы)

и источниках образования твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора в разрезе поселений, городских округов (районов городских округов) (с разбивкой по видам и классам опасности отходов).

Согласно подпункту «о» пункта 12 Правил документация об отборе должна содержать сведения о сроке, на который присваивается статус регионального оператора.

Исходя из содержания пункта 7.8 Конкурсной документации порядок расчета приведенной стоимости услуги регионального оператора и ее максимально допустимая величина производится в порядке, установленным в Приложении № 8 к Конкурсной документации.

Согласно Приложению № 8 к Конкурсной документации при расчете прогнозной необходимой валовой выручки регионального оператора по годами

приведенной стоимости услуги регионального оператора в Красноярской правобережной технологической зоне должны использоваться значения показателей массы и (или) объема твердых коммунальных отходов в части образования, обработки, утилизации, обезвреживания и размещения согласно Приложению Б2 Территориальной схемы (далее – Приложение Б2).

Комиссией установлено, что в Приложении Б2 приведены данные с 2020 по 2030 год включительно.

При этом согласно пункту 7.12 Конкурсной документации и пункту 3.1 Проекта соглашения об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами территории Красноярской правобережной технологической зоны Красноярского края (Приложение № 7 к Конкурсной документации) срок, на который присваивается статус регионального оператора, – **до 31.12.2031** включительно.

На основании изложенного Комиссия ФАС России пришла к выводу, что у потенциального участника Конкурса отсутствует возможность расчета прогнозной необходимой валовой выручки регионального

оператора за весь срок действия соглашения ввиду отсутствия в Территориальной схеме и Конкурсной документации значения показателей массы и (или) объема твердых коммунальных отходов в части образования, обработки, утилизации, обезвреживания и размещения за 2031 год.

Кроме того, в пояснениях Организатор торгов указал, что соответствующие изменения будут им внесены в Конкурсную документацию.

Таким образом, данный довод Жалобы является обоснованным.

3. Согласно Жалобе в Конкурсной документации не отражена информация о том, что транспортирование отходов второго плеча должно осуществляться специализированным транспортом и о том, что региональный оператор должен обладать оборотным фондом контейнеров для вывоза спрессованных остатков от обработки твердых коммунальных отходов («хвостов»). Отсутствие данных сведений препятствует правильному расчету прогнозной необходимой валовой выручки регионального оператора.

Пунктом 12 Правил установлен перечень документов и сведений, которые должна содержать документация о конкурсном отборе.

Требования к участникам конкурсного отбора установлены пунктом 19 Правил.

Включение в документацию о проведении Конкурсного отбора, установление требования к участникам конкурсного отбора об осуществлении транспортирования отходов второго плеча специализированным транспортом, о том, что региональный оператор должен обладать оборотным фондом контейнеров для вывоза спрессованных остатков от обработки твердых коммунальных отходов («хвостов»), положением Правил не предусмотрено.

Таким образом, данный довод Жалобы является необоснованным.

4. Согласно Жалобе в Конкурсной документации неправильно выполнен расчет максимальной приведенной стоимости услуги регионального оператора.

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

Приложение № 8 Конкурсной документации содержит порядок расчета приведенной стоимости услуги регионального оператора и ее максимально допустимую величину.

Максимально допустимая величина приведенной стоимости услуги регионального оператора составляет 8 501 461 090 руб.

В тоже время Заявитель указал, что при расчете расходов регионального оператора на захоронение используется та же величина массы отходов, что и при расчете расходов на обработку. Указанные данные противоречат данным Территориально схеме.

На рассмотрении жалобы Комиссией ФАС России представитель Организатора торгов пояснил, что в расчете максимальной приведенной стоимости услуги регионального оператора были допущены ошибки, данные о величинах твердых коммунальных отходов, применяемых при расчете прогнозной необходимой валовой выручки регионального оператора по годам и приведенной стоимости услуги регионального оператора в Красноярской правобережной технологической зоне, будут приведены в соответствии с Территориальной схемой.

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

5. Согласно Жалобе претенденту на участие в Конкурсе из Конкурсной документации невозможно определить, какие документы необходимо предоставлять в составе заявки на участие в Конкурсе в подтверждение наличия лицензии на деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I-IV классов опасности (далее также – Лицензия).

Согласно подпункту «б» пункта 19 Правил участник конкурсного отбора должен обладать действующей лицензией на деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I-IV классов опасности, обращение с которыми предусмотрено документацией об отборе, с одним или несколькими разрешенными видами деятельности, осуществляемыми участником конкурсного отбора;

В соответствии с подпунктом «д» пункта 26 Правил заявка должна содержать документы и сведения, подтверждающие соответствие заявителя требованиям к участникам конкурсного отбора.

Согласно пункту 28 Правил не допускается требовать от заявителей иные документы и сведения, за исключением документов и сведений, предусмотренных пунктом 26 Правил.

Пунктом 2.1.2 Конкурсной документации предусмотрено требование о наличии у участника Конкурса действующей лицензии на деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I-IV классов опасности, обращение с которыми предусмотрено конкурсной документацией, с одним или несколькими разрешенными видами деятельности, осуществляемые участником конкурсного отбора.

В пункте 2.2.2 Конкурсной документации указано, что заявитель в составе заявки представляет документы и сведения, подтверждающие соответствие заявителя требованиям к участникам конкурсного отбора, в частности по требованию, указанному в пункте конкурсной 2.1.2 конкурсной документации, предоставляет засвидетельствованную в нотариальном порядке копию лицензии или иные подтверждающие документы о наличии лицензии, указанной в пункте 2.1.2. конкурсной документации.

При этом Комиссия ФАС России отмечает, что в пункте 2.2.2 Конкурсной документации Организатором торгов используется широкая формулировка, не позволяющая однозначно толковать какие именно документы помимо копии Лицензии, подтверждающие наличие у претендента на участие в Конкурсе действующей Лицензии, могут быть представлены потенциальным участником в составе заявки на участие в Конкурсе.

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

6. Согласно Жалобе Заявителю не ясно для чего нужны сведения, приведенные в Таблице 7 Приложения № 5 к Конкурсной документации о прогнозных инвестициях в объекты инфраструктуры, а именно для каких расчетов необходимо использовать такие данные и каким образом указанные инвестиции влияют на расчет прогнозной необходимой валовой выручки регионального оператора по годам и приведенной стоимости услуги регионального оператора.

Согласно пункту 35 Правил расчет приведенной стоимости услуги регионального оператора и ставки дисконтирования осуществляется в соответствии с основами ценообразования в области обращения с твердыми коммунальными отходами, утверждаемыми Правительством

Российской Федерации.

Требования к содержанию документации об отборе установлены пунктом 12 Правил.

Правилами не запрещено включение в Конкурсную документацию информации (данных), помимо той, что установлена требованиями пункта 12 Правил.

Кроме того, пунктом 12 Правил не предусмотрено требование об обосновании включения в Конкурсную документацию тех или иных данных.

Потенциальный участник Конкурса самостоятельно производит расчет приведенной стоимости услуги регионального оператора в соответствии с основами ценообразования в области обращения с твердыми коммунальными отходами.

Таким образом, данный довод Жалобы не находит своего подтверждения.

7. Согласно Жалобе Организатором торгов до момента рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России по существу не внесены изменения в Конкурсную документацию, о внесении которых было указано в разъяснениях Конкурсной документации, размещенных на официальном сайте.

На рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России представитель Организатора торгов пояснил, что Организатором торгов не были внесены указанные Заявителем изменения в Конкурсную документацию ввиду принятия ФАС России к рассмотрению по существу жалобы ООО «Ликсо» (уведомление о принятии жалобы к рассмотрению от 03.10.2022 № 04/91074/22) на действия (бездействие) Организатора торгов при организации и проведении Конкурса. Проведение Конкурса было приостановлено Организатором торгов в полном объеме до принятия ФАС России решения по указанной жалобе. Также представитель Организатора торгов указал, что все изменения в Конкурсную документацию будут внесены после снятия ФАС России запретов, наложенных в связи с принятием жалоб ООО «Ликсо» и Заявителя к рассмотрению.

Согласно части 18 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы

на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

Часть 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции указывает, что в случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, является ничтожным.

При этом Комиссия ФАС России отмечает, что приостановление Конкурса в полном объеме является правом Организатора торгов и не является нарушением положений статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что данный довод Жалобы является необоснованным.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «РостТех» от 03.10.2022 № б/н, направленную, в том числе письмом Красноярского УФАС России № АО/15918/22 от 05.10.2022 (вх. № 166690-ЭП/22 от 05.10.2022, доп. вх. № 167936-ЭП/22 от 07.10.2022), на действия (бездействие) организатора торгов – Министерства экологии и рационального природопользования Красноярского края при проведении конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами для Красноярской правобережной технологической зоны Красноярского края (извещение № 220922/25833875/01) частично обоснованной.

2. Выдать организатору торгов – Министерству экологии и рационального природопользования Красноярского края обязательное для исполнения предписание.

Решение или предписание комиссии антимонопольного органа может

быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.