

РЕШЕНИЕ № Т-73/18
по результатам рассмотрения жалобы ООО «Спецпроект»
на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

Дата принятия решения: 21.05.2018 г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров № 67 в составе: <.....> ,

при участии представителей:

– ООО «Спецпроект»: <.....> – доверенность от 20.04.2018 № 3-ро, <.....> – доверенность от 01.03.2018 № б/н;

– Комитет жилищно-коммунального хозяйства и топливно-энергетического комплекса Волгоградской области: <.....> – доверенность от 03.05.2018 № 9, <.....> – доверенность от 03.05.2018 № 11, <.....> – доверенность от 03.05.2018 № 12, <.....> – доверенность от 08.05.2018 № 14,

рассмотрев жалобу ООО «Спецпроект» на действия организатора торгов – Комитета жилищно-коммунального хозяйства и топливно-энергетического комплекса Волгоградской области при проведении конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Волгоградской области (извещение № 020418/6805820/01) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции)

У С Т А Н О В И Л А:

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба ООО «Спецпроект» (далее – Заявитель) на действия организатора торгов – Комитета жилищно-коммунального хозяйства и топливно-энергетического комплекса Волгоградской области (далее – Организатор торгов) при проведении конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Волгоградской области (извещение № 020418/6805820/01) (далее –

Конкурс; Жалоба).

Из Жалобы следует, что Организатором торгов при проведении Конкурса были нарушены требования Правил проведения уполномоченными органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации конкурсного отбора региональных операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 05.09.2016 № 881 (далее – Правила).

Представители Организатора торгов с доводами Жалобы не согласились, указав, что при организации и проведении Конкурса Организатор торгов действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, в том числе Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее — Закон об отходах) и Правил.

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

02.04.2018 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru Организатором торгов было размещено извещение о проведении Конкурса, согласно которому дата начала подачи заявок на участие в Конкурсе – 03.04.2018 в 09:00; дата окончания подачи заявок на участие в Конкурсе – 23.04.2018 в 10:00; дата вскрытия конвертов – 23.04.2018 14:00; дата подписания протокола рассмотрения заявок – 25.04.2018; срок, на который присваивается статус регионального оператора – 10 лет.

Пунктом 35 Документации об отборе для проведения конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Волгоградской области (далее - Конкурсная документация) установлен размер обеспечения исполнения соглашения как 10 процентов максимально допустимой выручки регионального оператора, указанной в Приложении № 10 Конкурсной документации, определяемой как произведение максимально допустимой стоимости услуги регионального оператора и количества (объема) твердых коммунальных отходов, образующихся в зоне деятельности регионального оператора в течение соответствующего года.

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

На рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России представитель Организатора торгов пояснил, что в соответствии с пунктом 16 Правил способом обеспечения исполнения победителем конкурсного отбора или единственным участником конкурсного отбора обязательств по соглашению является предоставление безотзывной банковской гарантии, предоставляемой на каждый год срока действия соглашения со дня его вступления в силу. Размер обеспечения исполнения победителем конкурсного отбора или единственным

участником конкурсного отбора обязательств по соглашению не может составлять менее 5 процентов максимально допустимой выручки регионального оператора, определяемой как произведение максимально допустимой стоимости услуги регионального оператора и количества (объема) твердых коммунальных отходов, образующихся в зоне деятельности регионального оператора и установленных в документации об отборе, в течение соответствующего года.

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

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

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя согласился с правомочностью установления вышеуказанного размера обеспечения исполнения соглашения.

Согласно дополнению к Жалобе от 27.04.2018 № 2-РО конкурсной комиссией неправомерно принято решение о допуске ООО «Управление отходами-Волгоград» к участию в Конкурсе, в том числе поскольку банковская гарантия, представленная в составе заявки ООО «Управление отходами-Волгоград», не соответствует требованиям Конкурсной документации.

Согласно Протоколу рассмотрения заявок на участие в конкурсном отборе регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Волгоградской области от 25.04.2018 (далее — Протокол) на основании результатов рассмотрения заявки ООО «Управление отходами-Волгоград» конкурсной комиссией принято решение о допуске ООО «Управление отходами-Волгоград» к участию в предварительном отборе и о признании его участником конкурсного отбора.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что в составе заявки ООО «Управление отходами-Волгоград» представлена банковская гарантия № 07-08/01820 от 23.04.2018, выданная Филиалом «Газпромбанк» (Акционерное общество) «Южный» (далее — Банковская гарантия, Банк).

В соответствии с Банковской гарантией Банк по просьбе ООО «Управление отходами-Волгоград» безотзывно обязуется выплатить Организатору торгов любую сумму или суммы, не превышающие в целом 354 542 440 руб. по получении Банком первого требования платежа Организатора торгов в случаях, установленных частью 13 статьи 44 Федерального закона от «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе): уклонения или отказа ООО «Управление отходами-Волгоград» заключить контракт в порядке, установленном Конкурсной документацией (далее - Контракт); непредоставления или предоставления Организатору торгов с нарушением условий, установленных Законом о контрактной системе, до заключения Контракта обеспечения исполнения Контракта.

Согласно пункту 13 Правил организатором конкурсного отбора может быть установлено требование к предоставлению обеспечения заявки, которое в равной мере распространяется на всех участников конкурсного отбора. При этом форма, размер, порядок предоставления, а также основания и порядок возврата обеспечения заявки определяются организатором конкурсного отбора и указываются в документации об отборе.

Согласно пункту 1.9 Конкурсной документации Конкурсная документация подготовлена в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 05.09.2016 № 881 «О проведении уполномоченными органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации конкурсного отбора региональных операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами».

В соответствии с пунктом 4.1.9 Конкурсной документации банковская гарантия, выданная участнику конкурсного отбора банком для целей обеспечения заявки, должна соответствовать требованиям предусмотренным пунктом 4.1.10 Конкурсной документации. Срок действия банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки, должен составлять не менее трех месяцев с даты окончания срока подачи заявок.

Согласно подпункту 8 пункта 4.1.10 Конкурсной документации банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать, в том числе положение об обстоятельствах, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии - уклонение или отказ от заключения соглашения со стороны принципала в случае, если по результатам конкурсного отбора принципал обязан заключить соглашение.

Таким образом, принимая во внимание пункт 1.9 Конкурсной документации, а также что регулирование процедуры проведения Конкурса осуществляется в соответствии с положениями Закона об отходах и Правилами, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что Банковская гарантия в части указания обстоятельств, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии, исходя из норм Закона о контрактной системе, не соответствует требованиям подпункта 8 пункта 4.1.10 Конкурсной документации.

Согласно подпункту «в» пункта 43 Правил конкурсная комиссия рассматривает заявки на предмет соответствия требованиям, установленным документацией об отборе, и осуществляет проверку соответствия заявителей требованиям, установленным пунктом 19 Правил. Заявитель не допускается конкурсной комиссией к участию в конкурсном отборе, в том числе в случае несоответствия заявки требованиям, установленным документацией об отборе.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что решение Организатора торгов о допуске ООО «Управление отходами-Волгоград» к участию в Конкурсе и о признании его участником Конкурса принято в нарушение требований подпункта «в» пункта 43 Правил.

Письмом ФАС России от 27.04.2018 № РП/30642/18 Заявитель, Организатор торгов были уведомлены о рассмотрении Жалобы 04.05.2018 в 13:00.

28.04.2018 Заявителем были направлены дополнения к Жалобе № 3-РО (вх. № 67442/18 от 28.04.2018).

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

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

Дополнительно Комиссия ФАС России считает необходимым отметить, что на заседании Комиссии представитель Организатора торгов пояснил, что в соответствии с Протоколом от 27.04.2018 об отстранении участников конкурсного отбора от участия в конкурсном отборе регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Волгоградской области конкурсной комиссией Организатора торгов принято решение об отстранении заявки ООО «Управление отходами-Волгоград» от участия в конкурсном отборе на основании содержания в Банковской гарантии недостоверных сведений о возможности осуществления Банком выплаты по ней.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Спецпроект» на действия организатора торгов – Комитета жилищно-коммунального хозяйства и топливно-энергетического комплекса Волгоградской области при проведении конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Волгоградской области (извещение № 020418/6805820/01) обоснованной в части неправомерного допуска ООО «Управление отходами-Волгоград» к участию в Конкурсе.

2. Предписание не выдавать.

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

<.....>