

Заказчик

ООО «Чистый город Кемерово»

<...>

Заявитель

ООО «Эко Партнер»

<...>

Оператору электронной площадки ООО «РТС-Тендер»

<...>

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-53/2023

«23» января 2023 г. Кемерово,

ул. Ноградская, д. 5

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия Кемеровского УФАС России) в составе:

Заместитель Председателя
Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

<...> - начальник отдела ЖКХ, транспорта и связи;

<...> – начальник отдела ТЭК;

<...> – главный специалист-эксперт отдела органов власти;

<...> – главный специалист-эксперт отдела ЖКХ, транспорта и связи,

при участии посредством видеоконференцсвязи (ВКС):

- <...> - представителя ООО «Чистый город Кемерово» (доверенность от 30.12.2022 № 69-23);

- <...> – директора ООО «Эко Партнер»,

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «Эко Партнер» № 042/07/3-53/2023 и ее материалы,

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО «Эко Партнер» (вх. от 12.01.2023 № 247-ЭП/23) на действия заказчика ООО «Чистый город Кемерово» (далее – Заказчик) при организации и проведении аукциона в электронной форме на право заключения агентского договора на исполнение поручения Принципала по возврату дебиторской задолженности, извещение опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 32211974983 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Заказчик допустил следующие нарушения:

1. установил начальную (максимальную) цены 14 148 255, 25 руб., при этом включил в себя все расходы, связанные с выполнением Агентского договора, в процентах за единицу услуги и в процентах от суммы задолженности, соответственно, данный порядок определения начальной (максимальной) цены непрозрачный, непонятный, вводит в заблуждение и разработан не в соответствии с Положением о закупках и Законом о закупках;

2. действия заказчика нарушают права граждан, предусмотренные ч. 18 ст. 155 ЖК РФ, так как по содержанию предмета договора и закупочной Документации предмет закупки скрывает суть коллекторской услуги, что противоречит федеральному законодательству. Также п. 2.2. Технического задания установлено, что Исполнение Поручения посредством совершения действий, направленных на возврат задолженности в досудебном порядке, осуществляются в соответствии со следующими нормативно-правовыми актами, в том числе в соответствии с Федеральным законом «О защите прав и законных интересов физических лиц при осуществлении деятельности по возврату просроченной задолженности и о внесении изменений в Федеральный закон «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях» от 03.07.2016 № 230-ФЗ, что нарушает права и законные интересы граждан, предусмотренные действующим законодательством РФ, так как личные встречи с должниками присущи коллекторским агентствам, которые в свою очередь не имеют права заниматься взысканием долгов за жилищно-коммунальные услуги.

Уведомлением № ТМ/362/23 от 16.01.2023 жалоба № 042/07/3-53/2023 назначена к рассмотрению на 23.01.2023 на 15 часов 00 минут.

Данное уведомление на основании части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» направлено на адреса электронной почты лиц, участвующих в рассмотрении жалобы.

20.01.2023 от Заказчика поступил отзыв по доводам жалобы (вх. 578/23) и запрошенные документы. Заказчик не согласен с доводами жалобы Заявителя и

считает их необоснованными.

Начальная максимальная цена договора (далее НМЦД) установлена в соответствии с пп. 5 п. 18.2, п. 1.8.18.1 раздела 1.8 Положения о закупке товаров, работ услуг для нужд ООО «Чистый город Кемерово», п. 5 ч. 9, п. 5 ч. 10 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». Запросы на дачу разъяснений не поступали, соответственно Заявитель в случае каких-либо вопросов по Документации мог воспользоваться правом и обратиться за разъяснением положений Документации.

Относительно второго довода, в соответствии с ч. 18 ст. 15 ЖК РФ установлен запрет на уступку права требования задолженности за коммунальные услуги. Предметом агентского договор является исполнение поручение Принципала по возврату дебиторской задолженности, уступка права требования задолженности за коммунальные услуги договором не предусмотрена.

Согласно п. 3.1.5 проекта Договора Агент не вправе получать от Должника денежные средства в счет возврата Задолженности, а обеспечивает поступление денежных средств, уплаченных Должниками в счет возврата Задолженности перед Принципалом, на расчетный счет Принципала, предназначенный для оплаты услуги по обращению с ТКО. Из анализа проекта Договора следует, что Агент обеспечивает от имени Принципала информирование потребителя о наличии задолженности способами, не противоречащими действующему законодательству, тем самым увеличивает сумму сбора за услуги по обращению с ТКО.

23.01.2023 Заявитель поддержал доводы, изложенные в жалобе.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-53/2023, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг (далее - Положение), которое разработано в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Заказчик разместил на официальном сайте ЕИС извещение и документацию об аукционе в электронной форме на Исполнение Агентом поручения Принципала по возврату дебиторской задолженности (далее – Документация).

В соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона о закупках Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в

частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с п. 5 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

В соответствии с п. 1.8.18.1 Положения определен метод анализа рынка является приоритетным и заключается в установлении начальной (максимальной) цены договора на основании информации о рыночных ценах идентичных товаров (работ, услуг) или при их отсутствии - однородных товаров (работ, услуг). Идентичными признаются товары (работы, услуги), обладающие идентичными основными признаками, а однородными - товары (работы, услуги), имеющие сходные характеристики.

Информация о ценах товаров (работ, услуг) должна быть получена с учетом сопоставимых с условиями закупки коммерческих и (или) финансовых условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Если в характеристиках товаров, в коммерческих и (или) финансовых условиях поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг есть различия, допускается пересчет цен с использованием коэффициентов, обоснованных Заказчиком.

Информация о ценах может быть получена по запросу Заказчика у участников рынка или из любых общедоступных источников. В целях определения начальной (максимальной) цены договора методом анализа рынка рекомендуется использовать не менее трех ценовых предложений.

Начальная (максимальная) цена договора методом анализа рынка определяется по формуле: $НМЦД = (X1 + X2 + X3 \dots) / n * V$,

где:

НМЦД – начальная (максимальная) цена договора, определяемая методом анализа рынка;

$X1 + X2 + X3 \dots$ - цены товара, работы, услуги, полученные из ценовых предложений;

n - количество ценовых предложений;

V - количество (объем) закупаемого товара (работы, услуги).

Согласно Приложению № 2 Информационной карты Документации произведен расчет обоснование начальной (максимальной) цены договора на основании информации о действующих рыночных ценах на данный вид услуг, полученной по запросу у исполнителей/агентов, осуществляющих идентичные услуги и определена начальная (максимальная) цена договора 14 148 255,25 (четырнадцать миллионов сто сорок восемь тысяч двести пятьдесят пять) рублей 25 копеек и включает в себя все расходы исполнителя/агента, связанные с исполнением исполнителем/агентом своих обязательств по Агентскому договору, в том числе общую стоимость всех услуг, а также уплату налогов, сборов и других обязательных платежей, которые являются обязательными в соответствии с

действующим законодательством РФ.

Аукцион в электронной форме проводится путем снижения начальной (максимальной) цены договора.

Согласно п. 4 Информационной карты Документации определены сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота): 14 148 255,25 (четырнадцать миллионов сто сорок восемь тысяч двести пятьдесят пять) рублей 25 копеек, включает в себя все расходы, связанные с выполнением Агентского договора, в том числе общую стоимость всех услуг, а также уплату налогов, сборов и других обязательных платежей, которые являются обязательными в соответствии с действующим законодательством РФ. Размер агентского вознаграждения устанавливается в процентах от суммы всех платежей, поступивших в Отчетном периоде по всем Лицевым счетам, информация по которым была предоставлена в соответствующих Реестрах.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что НМЦД определена в соответствии с требованиями п. 1.8.18.1 Положения и не противоречит п. 5 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

Относительно второго довода Заявителя Комиссия Кемеровского УФАС России посчитала его обоснованным исходя из следующего:

В соответствии с п. 1 Документации настоящая документация подготовлена в соответствии с Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, Федеральным законом от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, общепринятыми правилами, сложившимися в мировой практике в сфере закупок, Положением о закупке товаров, работ и услуг для нужд ООО «Чистый Город Кемерово» (далее – Положение), опубликованном на Официальном сайте Единой Информационной системы в сфере закупок (далее – Официальный сайт ЕИС) (www.zakupki.gov.ru).

В соответствии с п. 2.1 Технического задания Приложения № 1 Информационной карты Документации основанием для привлечения Агента, совершающего действия, направленные на возврат задолженности физических лиц по оплате услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами и повышению суммы сбора, является необходимость применения дополнительных инструментов сбора задолженности потребителей - физических лиц ООО «Чистый Город Кемерово».

В соответствии с п. 2.2 Технического задания Приложения № 1 Информационной карты Документации установлены нормативные требования к качеству услуг (Поручения), их результату. Исполнение Поручения посредством совершения действий, направленных на возврат задолженности в досудебном порядке, осуществляются в соответствии со следующими нормативно-правовыми актами:

- Гражданским кодексом Российской Федерации;
- Гражданским процессуальным кодексом Российской Федерации;
- Жилищным кодексом Российской Федерации;
- Федеральным законом от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных»;

- Федеральным законом от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления»;
- Федеральным законом «О защите прав и законных интересов физических лиц при осуществлении деятельности по возврату просроченной задолженности и о внесении изменений в Федеральный закон «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях» от 03.07.2016 N 230-ФЗ (последняя редакция);
- Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов»;
- Постановлением Правительства Российской Федерации 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».

В соответствии с п. 3.3 Технического задания Приложения № 1 Информационной карты Документации установлен Порядок исполнения Поручения, в соответствии с которым Агент исполняет Поручение Принципала по возврату Задолженности в досудебном претензионном порядке, используя при взаимодействии с Должниками:

- личные встречи, телефонные переговоры (непосредственное взаимодействие);
- телеграфные сообщения, текстовые, голосовые и иные сообщения, передаваемые по сетям электросвязи, в том числе подвижной радиотелефонной связи;
- почтовые отправления по месту жительства или месту пребывания Должника.

Данный порядок исполнения Поручения по возврату задолженности в досудебном претензионном порядке установлен в п. 4.1 проекта Агентского договора.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг Заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В соответствии с ч. 4. ст. 1 Федерального закона от 03.07.2016 № 230-ФЗ (ред. от 20.10.2022) «О защите прав и законных интересов физических лиц при осуществлении деятельности по возврату просроченной задолженности и о внесении изменений в Федеральный закон «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях» настоящий Федеральный закон не распространяется на правоотношения, связанные с взысканием просроченной задолженности физического лица и возникшие из жилищного законодательства, законодательства Российской Федерации о водоснабжении, водоотведении, теплоснабжении, газоснабжении, об электроэнергетике, а также законодательства Российской Федерации, регулирующего отношения в сфере

обращения с твердыми коммунальными отходами.

В соответствии со ст. 4 Федерального закона от 03.07.2016 № 230-ФЗ «О защите прав и законных интересов физических лиц при осуществлении деятельности по возврату просроченной задолженности и о внесении изменений в Федеральный закон «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях» установлено, что при совершении действий, направленных на возврат просроченной задолженности, кредитор или лицо, действующее от его имени и (или) в его интересах, вправе взаимодействовать с должником, используя: личные встречи, телефонные переговоры (непосредственное взаимодействие).

Соответственно, осуществлять взаимодействие с должником, используя непосредственное взаимодействие личные встречи, телефонные переговоры имеют право только кредитор, кредитная организация или лицо, осуществляющее деятельность по возврату просроченной задолженности в качестве основного вида деятельности, включенное в государственный реестр.

Личные встречи с должниками присущи коллекторским агентствам, которые в свою очередь не имеют права заниматься взысканием долгов за жилищно-коммунальные услуги.

Иные лица могут взаимодействовать с должником в целях возврата задолженности только используя почтовые отправления по месту жительства или месту пребывания должника.

В соответствии с п. 148(23) постановления Правительства РФ от 06.05.2011 № 354 (ред. от 23.09.2022) «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов» (вместе с «Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов») (далее – Постановление № 354) установлено, что Исполнитель коммунальной услуги по обращению с твердыми коммунальными отходами имеет право:

а) требовать внесения платы за потребленную коммунальную услугу по обращению с твердыми коммунальными отходами, а также в случаях, установленных федеральными законами и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальной услуги по обращению с твердыми коммунальными отходами, - уплаты неустоек (штрафов, пеней);

б) привлекать на основании соответствующего договора, содержащего условие об обеспечении требований законодательства Российской Федерации о защите персональных данных, организацию или индивидуального предпринимателя:

для доставки платежных документов потребителям;

для начисления платы за коммунальную услугу по обращению с твердыми коммунальными отходами и подготовки доставки платежных документов потребителям;

в) устанавливать в порядке, предусмотренном пунктом 148(35) настоящих Правил, количество граждан, проживающих (в том числе временно) в занимаемом потребителем жилым помещением, и составлять акт об установлении количества таких граждан для расчета размера платы за предоставленную коммунальную

услугу по обращению с твердыми коммунальными отходами;

г) уведомлять потребителя о наличии задолженности по оплате коммунальной услуги по обращению с твердыми коммунальными отходами или задолженности по уплате неустоек (штрафов, пеней) посредством передачи смс-сообщения по сети подвижной радиотелефонной связи на пользовательское оборудование потребителя, телефонного звонка с записью разговора, сообщения электронной почты или через личный кабинет потребителя в государственной информационной системе жилищно-коммунального хозяйства, посредством размещения на официальной странице исполнителя в сети Интернет либо посредством передачи потребителю голосовой информации по сети фиксированной телефонной связи;

д) осуществлять иные права, предусмотренные жилищным законодательством Российской Федерации, в том числе настоящими Правилами и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальной услуги по обращению с твердыми коммунальными отходами.

Таким образом, на основании пп.б) п. 148 (23) Правил Исполнитель коммунальной услуги по обращению с твердыми коммунальными отходами вправе привлекать на основании соответствующего договора только в двух случаях:

1) для доставки платежных документов потребителям;

2) для начисления платы за коммунальную услугу по обращению с твердыми коммунальными отходами и подготовки доставки платежных документов потребителям.

А в соответствии с пп.г) п. 148(23) Правил уведомлять потребителя о наличии задолженности по оплате коммунальной услуги по обращению с твердыми коммунальными отходами или задолженности по уплате неустоек (штрафов, пеней) посредством передачи смс-сообщения по сети подвижной радиотелефонной связи на пользовательское оборудование потребителя, телефонного звонка с записью разговора, сообщения электронной почты или через личный кабинет потребителя в государственной информационной системе жилищно-коммунального хозяйства, посредством размещения на официальной странице исполнителя в сети Интернет либо посредством передачи потребителю голосовой информации по сети фиксированной телефонной связи может только лично.

Жилищное законодательство не лишает регионального оператора в сфере обращения с ТКО права привлекать третьих лиц для совершения юридических и фактических действий по взысканию задолженности за оказанные услуги и не запрещает правовые конструкции, в том числе агентские договоры, направленные на сбор денежных средств, при которых региональный оператор не выбывает из правоотношений, но с соблюдением прав и законных интересов граждан.

Агентский договор - это соглашение об оказании услуг, на основании которого одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала (статья 1005 ГК РФ). Агент может лишь выполнять ряд порученных ему действий, совершаемых в интересах Принципала.

Таким образом, действующим законодательством РФ четко оговорены, какие действия может осуществлять привлекаемое лицо на основании соответствующего договора. Личные встречи и телефонные переговоры (непосредственное взаимодействие) с гражданами (потребителями услуг) при наличии задолженности по оплате за услугу по обращению с ТКО не предусмотрены действующим законодательством РФ и нарушают права и законные интересы граждан.

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Эко Партнер» на действия заказчика ООО «Чистый город Кемерово» обоснованной.
2. Признать ООО «Чистый город Кемерово» нарушившим ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», п. 148 (23) постановления Правительства РФ от 06.05.2011 № 354 (ред. от 23.09.2022) «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов» (вместе с «Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов»).
3. Выдать предписание об аннулирование закупки № 32211974983.
4. Передать материалы жалобы должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства.

Заместитель руководителя управления <...>

<...>

<...>

<...>

<...>

Примечание. Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.