

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО АСТРАХАНСКОЙ ОБЛАСТИ

414000, г. Астрахань, ул. Шаумяна, 47, а/я 267, тел (851-2) 39-05-80 e-mail:
to30@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ №32-НТ-04-17

по делу о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

18 мая 2017 г. г. Астрахань

Комиссия Астраханского УФАС России по контролю за проведением торгов и порядком заключения договоров в соответствии со ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия), в составе:

председателя комиссии

<...> – руководителя Астраханского УФАС России (далее – Управление);

членов комиссии:

<...> - начальника отдела контроля в сфере закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления;

<...> - главного специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления,

в присутствии представителя заявителя – ООО «ЭКО-АЛЬЯНС» <...> (доверенность №1 от 01.09.2014), в присутствии представителя ООО «РО ТКО АО «Эко-Система Астраханской области» <...> (доверенность №19/17 от 04.04.2017), в присутствии представителей организатора торгов – ООО «ЭкоЦентр» <...> (доверенность № 7 от 03.04.2017), <...> (доверенность №10 от 03.04.2017), в присутствии законного представителя, директора Астраханского филиала ООО «ЭкоЦентр» <...> (Приказ №1-к от 21.02.2017), рассмотрев жалобу ООО «ЭКО-АЛЬЯНС» на действия организатора торгов - ООО «ЭкоЦентр» (юр.адрес: 404101, Волгоградская область, г. Волжский, ул. Пушкина, д. 117П) при проведении открытого аукциона на право заключения договоров, на основании которых осуществляется сбор и транспортирование твердых коммунальных отходов на территории Астраханской области в пределах зоны деятельности регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами (зона деятельности 1) (реестровый номер торгов на сайте forgi.gov.ru 170317/19895725/01), на основании ст.18.1

Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

18.05.2017 в 10:00 Комиссией в составе: председателя комиссии <...> – руководителя Астраханского УФАС России (далее – Управление); членов комиссии: <...> - начальника отдела контроля в сфере закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления;<...> - главного специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления, в присутствии представителя заявителя – ООО «ЭКО-АЛЬЯНС» <...> (доверенность №1 от 01.09.2014), в присутствии представителя ООО «РО ТКО АО «Эко-Система Астраханской области» <...> (доверенность №32/16 от 14.11.2016) в присутствии представителей организатора торгов – ООО «ЭкоЦентр» <...> (доверенность № 7 от 03.04.2017), <...> (доверенность №10 от 03.04.2017), в присутствии законного представителя, директора Астраханского филиала ООО «ЭкоЦентр» <...> (Приказ №1-к от 21.02.2017) был объявлен перерыв в рассмотрении дела до 16:30 18.05.2017. После перерыва Комиссия продолжила рассмотрение в том же составе в присутствии представителя заявителя – ООО «ЭКО-АЛЬЯНС» <...> (доверенность №1 от 01.09.2014), в присутствии представителя ООО «РО ТКО АО «Эко-Система Астраханской области» <...> (доверенность №19/17 от 04.04.2017) в присутствии представителей организатора торгов – ООО «ЭкоЦентр» <...> (доверенность № 7 от 03.04.2017), <...> (доверенность №10 от 03.04.2017), в присутствии законного представителя, директора Астраханского филиала ООО «ЭкоЦентр» <...> (Приказ №1-к от 21.02.2017).

В Астраханское УФАС России 05.05.2017 поступила жалоба ООО «ЭКО-АЛЬЯНС» (далее - Заявитель) на действия организатора торгов – ООО «ЭкоЦентр» (далее - организатор торгов, региональный оператор, организатор аукциона) при проведении открытого аукциона на право заключения договоров, на основании которых осуществляется сбор и транспортирование твердых коммунальных отходов на территории Астраханской области в пределах зоны деятельности регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами (зона деятельности 1) (реестровый номер торгов на сайте forgi.gov.ru 170317/19895725/01).

Комиссия, заслушав представителей организатора торгов, представителя Заявителя, а также изучив представленные документы, установила следующее.

08.04.2017 на сайте forgi.gov.ru организатором торгов была размещена аукционная документация на проведение открытого аукциона на право заключения договоров, на основании которых осуществляется сбор и транспортирование твердых коммунальных отходов на территории Астраханской области в пределах зоны деятельности регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами (зона деятельности 1) (далее – Аукцион), в дальнейшем организатором торгов в аукционную документацию вносились изменения (последняя редакция от 21.04.2017).

В предмет аукциона включены 15 лотов, сформированных по территориальному принципу.

Согласно Документации по проведению аукциона, размещенной в составе извещения о проведении аукциона, дата начала подачи заявок на участие в аукционе – 10.04.2017; дата окончания подачи заявок на участие в аукционе – 18.05.2017.

Заявитель в своей жалобе указывает довод о том, что аукционная документация не содержит точного адреса места подачи заявок на участие в аукционе.

Комиссия отклоняет вышеуказанный довод Заявителя, по следующим основаниям.

В п. 12 аукционной документации в редакции от 21.04.2017 указан адрес места подачи заявок на участие в аукционе - 414000, г. Астрахань, улица Свердлова 65 Б литер А 1 этаж кабинет № «4».

Таким образом, организатор торгов указал один адрес места подачи заявок на участие в аукционе - 414000, г. Астрахань, улица Свердлова 65 Б литер А 1 этаж кабинет № «4».

2. Заявителем считается, что организатором торгов нарушены сроки проведения аукциона, и ввиду этого у организатора торгов отсутствует право на проведение аукциона.

Комиссия соглашается с доводом заявителя о том, что организатором торгов был нарушен срок размещения документации об аукционе на сайте forgi.gov.ru, по следующим основаниям.

Согласно п. 16 Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора утвержденных Постановлением Правительства РФ от 03.11.2016 N 1133 (далее – Правила) извещение о проведении аукциона и документация об аукционе одновременно размещаются организатором аукциона на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, не позднее 25 рабочих дней после подписания соглашения с субъектом Российской Федерации и не менее чем за 25 рабочих дней до дня окончания срока подачи заявок на участие в аукционе.

07.02.2017 между ООО «ЭкоЦентр» (в качестве регионального оператора) и Министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства Астраханской области было заключено соглашение об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Астраханской области.

Последним днем размещения извещения о проведении аукциона и документации об аукционе является 17.03.2017

Однако в нарушение п. 16 Правил извещение о проведении аукциона, организатором торгов, не размещено на сайте forgi.gov.ru, а документация размещена за пределами срока предусмотренного п. 16 Правил. А именно

07.04.2017.

Таким образом, организатор торгов нарушил срок размещения извещения о проведении аукциона и документации об аукционе на сайте torgi.gov.ru.

Данные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 и 4 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ).

При этом, Комиссия отклоняет довод Заявителя о том, что у организатора торгов не было прав на проведение вышеуказанного аукциона, так как согласно п. 6 Правил региональный оператор обязан провести аукцион, сформировав лоты в соответствии с пунктом 7 Правил.

Заявителем указывается довод о том, что организатором торгов в аукционной документации незаконно установлено требование к составу заявки на участие в аукционе, а именно к форме справки об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов.

Комиссия соглашается с доводом заявителя, по следующим основаниям.

Согласно пп. «з» п. 30 Правил заявка на участие в аукционе должна содержать в том числе справку об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, подтверждающая отсутствие просроченной задолженности по уплате налогов, сборов, пеней и штрафов за нарушение законодательства Российской Федерации о налогах и сборах, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает 25 процентов балансовой стоимости активов участника аукциона, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период.

Как следует из п. 31 Правил требовать от заявителя иные сведения и документы, за исключением предусмотренных пунктом 30 Правил сведений и документов, не допускается.

Согласно пп. «з» п. 9.2 аукционной документации заявка должна содержать в том числе справку об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, подтверждающая отсутствие просроченной задолженности по уплате налогов, сборов, пеней и штрафов за нарушение законодательства Российской Федерации о налогах и сборах, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на

которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает 25 процентов балансовой стоимости активов участника аукциона, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период (предоставляется по форме, утвержденной Приказом ФНС России от 20.01.2017 № ММВ-7-8/20@ «Об утверждении формы справки об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, плательщиком страховых взносов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов, порядка ее заполнения и формата ее представления в электронной форме»).

Исходя из вышеизложенного организатором торгов установлены излишние требования к форме справки об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, в части соответствия формы вышеуказанной справки форме, утвержденной Приказом ФНС России от 20.01.2017 № ММВ-7-8/20@ «Об утверждении формы справки об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, плательщиком страховых взносов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов, порядка ее заполнения и формата ее представления в электронной форме».

Данные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 3 статьи 7.32 КоАП РФ.

4. Заявитель также считает, что аукционная документация не содержит условий о порядке и сроках возврата организатором торгов обеспечения заявок в случае отзыва участником аукциона заявки.

Комиссия отклоняет данный довод заявителя, по следующим основаниям.

Как следует из пп. «л» п. 18 Правил документация об аукционе должна содержать состав заявки на участие в аукционе, включая исчерпывающий перечень документов, представленных заявителями, порядок и срок отзыва заявок на участие в аукционе, порядок внесения изменений в эти заявки.

Как следует из п. 21 Правил организатором аукциона может быть установлено требование к предоставлению обеспечения заявки на участие в аукционе. При этом размер, форма и порядок предоставления обеспечения такой заявки определяются организатором аукциона. В случае если организатором аукциона установлено требование к предоставлению обеспечения заявки, такое требование в равной мере распространяется на всех участников аукциона и указывается в извещении о проведении аукциона.

Согласно п. 37 Правил заявитель, подавший заявку на участие в аукционе, вправе ее отозвать в любое время до окончания срока подачи таких заявок. В случае если

в документации об аукционе содержится требование к предоставлению обеспечения заявки, организатор аукциона обязан вернуть предоставленное обеспечение заявки заявителю в течение 5 рабочих дней со дня поступления организатору аукциона уведомления об отзыве заявки на участие в аукционе.

Из анализа 18, 21, 37 Правил не следует, что организатор торгов должен был в аукционной документации указывать условия о порядке и сроках возврата организатором торгов обеспечения заявок в случае отзыва участником аукциона заявки.

Заявителем указывается довод о том, что организатором торгов установлены незаконные требования к форме и размеру обеспечения заявки.

Комиссия соглашается с доводом заявителя, по следующим основаниям.

Согласно пп. «и» п. 9.2 аукционной документации заявка должна содержать в том числе документы, подтверждающие предоставление обеспечения заявки на участие в аукционе (платежное поручение, подтверждающее перечисление денежных средств), а также банковские реквизиты счета для возврата обеспечения заявки на участие в аукционе.

Как следует из п. 13.4 аукционной документации задаток перечисляется в срок не позднее, чем за три рабочих дня до истечения срока приема заявок на участие в аукционе.

Согласно п. 13.6 аукционной документации если заявка на участие в аукционе не сопровождается внесением установленного задатка, заявитель не будет допущен к участию в аукционе.

Из анализа п. 9.2, 13.4 и 13.6 аукционной документации следует, что участник аукциона, должен за три дня до истечения срока приема заявок на участие в аукционе принять решение об участии в данном аукционе и перечислить организатору торгов обеспечение заявки, дабы исключить пропуска срока для перечисления обеспечения заявки. Таким образом требование установленное в п. 13.6 аукционной документации, лишает потенциальных участников возможности подачи заявки для участия в аукционе в последующие три дня до окончания срока на участие в аукционе, что свидетельствует об ограничении возможности потенциальных участников на участие в аукционе и противоречит требованиям ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, согласно п. 13.1 аукционной документации каждый заявитель должен представить обеспечение заявки на участие в аукционе в форме задатка путем внесения денежных средств на расчетный счет организатора аукциона.

Как следует из п. 13.2 аукционной документации сумма задатка по договору установлена дифференцировано по каждому лоту (15 лотов) в размере 10 (десяти) % от стоимости услуг по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов за весь срок действия договора, исчисляемой как произведение начальной (максимальной) цены предмета аукциона и планируемого в соответствии с Территориальной схемой обращения с отходами к вывозу в течение срока действия договора количества (объема) твердых коммунальных

ОТХОДОВ, И СОСТАВЛЯЕТ:

№ п/п

Сведения о предмете договора (лоте)

Сумма задатка (руб.)

1.

Лот № 1

6 640 520,23

2.

Лот № 2

6 741 470,94

3.

Лот № 3

8 417 426,63

4.

Лот № 4

8 318 188,70

5.

Лот № 5

3 254 014,05

6.

Лот № 6

1 259 884, 57

7.

Лот № 7

987 673,45

8.

Лот № 8

2 598 973,22

9.

Лот № 9

1 450 965,48

10.

Лот № 10

1 965 614,52

11.

Лот № 11

2 467 168,49

12.

Лот № 12

2 695 817,37

13.

Лот № 13

2 594 583,60

14.

Лот № 14

1 902 049,47

15.

Лот № 15

729 522,02

Согласно п. 21 Правил организатором аукциона может быть установлено требование к предоставлению обеспечения заявки на участие в аукционе. При этом размер, форма и порядок предоставления обеспечения такой заявки определяются организатором аукциона. В случае если организатором аукциона установлено требование к предоставлению обеспечения заявки, такое требование в равной мере распространяется на всех участников аукциона и указывается в извещении о проведении аукциона.

Таким образом, организатор торгов сам устанавливает размер, форму и порядок предоставления обеспечения заявки.

Между тем, Комиссия полагает, что право организатора торгов самостоятельно устанавливать размер обеспечения заявки не должно иметь своей целью ограничение доступа к торгам или приводить к ограничению конкуренции.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, несмотря на отсутствие в приведенных выше Правилах требований к размеру обеспечения заявки, право организатора торгов самостоятельно устанавливать размер обеспечения заявки не является безусловным и безграничным.

Обеспечение заявки и его размер устанавливаются организатором аукциона в случае необходимости и целесообразности. При этом организатором торгов предоставленное ему право по установлению размера обеспечения заявки должно быть использовано добросовестно, с соблюдением положений законодательства о недопущении ограничения конкуренции на том или ином товарном рынке.

Таким образом, установив сумму задатка по договору дифференцировано по каждому лоту в размере 10 (десяти) % от стоимости услуг по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов за весь срок действия договора, организатор торгов тем самым ограничил свободный доступ к участию в аукционе, в том числе для субъектов, которые возможно располагали денежными средствами, необходимыми для внесения обеспечения исполнения обязательств по договору, но не имели возможности одновременно внести установленное организатором торгов обеспечение заявки.

В силу части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции наряду с установленными частью 1 статьи запретами при проведении торгов, если организаторами или заказчиками торгов являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах.

В рассматриваемом случае установление обеспечения заявки в необоснованном размере изначально лишает какое-то количество субъектов права на участие в таком аукционе. Такие действия организатора торгов сужают круг потенциальных участников торгов, следствием чего является ограничение конкуренции, что противоречит требованиям ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Аналогичная правовая позиция, относительно установления задатка в необоснованном размере, отражена в Постановлении ФАС Дальневосточного округа от 20.05.2013 № Ф03-829/2013 по делу № А59-2031/2012.

Данные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 3 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ).

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что установление в аукционной документации требования об обеспечении заявки не является взиманием платы за участие в торгах.

6. Заявителем считает, что организатор установил незаконные требования к форме банковской гарантии.

Комиссия соглашается с доводом заявителя, по следующим основаниям.

Согласно п. 26 Правил участником аукциона может быть индивидуальный предприниматель (юридическое лицо):

а) в отношении которого не проводится процедура ликвидации, не имеется решения арбитражного суда о ликвидации такого участника или решения арбитражного суда о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства;

б) деятельность которого не приостановлена в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях;

в) у которого отсутствуют просроченная задолженность по уплате налогов, сборов, пеней и штрафов за нарушение законодательства Российской Федерации о налогах и сборах и задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает 25 процентов балансовой стоимости активов участника аукциона, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник аукциона считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимок, задолженности и решение по такому заявлению на день рассмотрения заявки на участие в аукционе в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;

г) у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа и (или) главного бухгалтера которого отсутствует неснятая и (или) непогашенная судимость за преступления в сфере экономики;

д) у которого имеется лицензия на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности с разрешенными видами деятельности - сбором и транспортированием отходов соответствующего вида и класса опасности, установленных организатором аукциона;

е) информация о котором, в том числе информация об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции

единоличного исполнительного органа участника аукциона - юридического лица, отсутствует в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), предусмотренном статьей 104 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

Как следует из п. 28 Правил перечень требований к участникам аукциона, установленный Правилами, является исчерпывающим. Несоответствие участника аукциона любому из требований, указанных в пункте 26 Правил, приводит к невозможности участия его в аукционе.

Между тем, согласно 14.4 аукционной документации в качестве обеспечения исполнения обязательств по договору принимаются банковские гарантии, выданные банками, включенными в предусмотренный статьей 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения.

Как следует из п. 14.5 аукционной документации основанием для отказа в принятии банковской гарантии является:

- отсутствие информации о банковской гарантии в реестре банковских гарантий, размещенном в единой информационной системе (п. 14.5.1 аукционной документации);

- несоответствие банковской гарантии требованию, указанному в пункте 14.4 документации об аукционе (п. 14.5.2 аукционной документации).

Согласно п. 18.4 аукционной документации в случае если победитель аукциона или единственный участник не подписал договор или не предоставил обеспечение исполнения обязательств по договору в установленный срок, организатор аукциона принимает решение об отказе в заключении договора с указанным лицом, направив ему уведомление о принятии такого решения.

Учитывая вышеизложенное, установление организатором торгов требования о предоставлении банковских гарантий в качестве обеспечения исполнения обязательств по договору, выданных банками включенными в предусмотренный статьей 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации перечень банков, является излишним, поскольку участники закупки будут лишены возможности предоставить банковские гарантии от иных банков-гарантов, не включенных в вышеуказанный перечень и соответственно нарушает п. 28 Правил. При этом Комиссия считает необходимым отметить, что представление банковской гарантии, выданной любым другим банком, не может повлиять на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам Аукциона, либо на качество исполнения таких обязательств. Доказательств того, что представление банковской гарантии, выданной любым другим банком, может повлиять на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам аукциона, либо на качество исполнения таких обязательств организатором торгов Комиссии представлено не было.

Вышеуказанное требование ограничивает возможность потенциальных участников на участие в аукционе и противоречит требованиям ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Вышеуказанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ).

Заявитель считает, что организатор торгов в аукционной документации не указал срок рассмотрения заявок на участие в аукционе.

Комиссия отклоняет данный довод Заявителя, по следующим основаниям.

Согласно п. 39 Правил Комиссия рассматривает заявки на участие в аукционе на соответствие требованиям, установленным документацией об аукционе, а также на соответствие заявителей требованиям, предусмотренным пунктом 26 Правил. Срок рассмотрения заявок на участие в аукционе не может превышать 10 рабочих дней со дня окончания срока их подачи.

Как следует из п. 12 информационной карты аукционной документации прием заявок на участие в аукционе осуществляется по адресу: 414000, г. Астрахань, улица Свердлова 65 Б литер А 1 этаж кабинет № «4» в период с 10 апреля 2017 г. по 18 мая 2017 г. по рабочим дням с 8 часов 30 минут по 17 часов 30 минут (перерыв на обед с 12 часов 30 минут до 13 часов 30 минут) по местному времени.

Согласно п. 15.2 аукционной документации рассмотрение заявок на участие в аукционе осуществляется в день, час и по адресу, указанному в пункте 14 Информационной карты аукционной документации.

Как следует из п. 14 информационной карты аукционной документации дата и время начала рассмотрения заявок: 19 мая 2017 г., 9 часов 00 минут по местному времени. Дата и время окончания рассмотрения заявок: 23 мая 2017 г., 17 часов 00 минут по местному времени.

Таким образом, установленный организатором торгов в аукционной документации срок рассмотрения заявок полностью соответствует требованиям п. 39 Правил.

8. По мнению Заявителя организатором торгов не представлены доказательства согласования документации об аукционе с органом исполнительной власти субъекта.

Комиссия соглашается с вышеуказанным доводом Заявителя, по следующим основаниям.

Согласно п. 62 Правил предварительному согласованию подлежат предусмотренные документацией об аукционе условия проведения торгов, указанные в подпунктах "б", "д", "е", "з" - "к", "п" и "р" пункта 18 Правил, если иное не установлено соглашением с субъектом Российской Федерации. В случае если такие условия были указаны в соглашении с субъектом Российской Федерации, региональный оператор не вправе применять иные условия.

Как следует из пп. «к» п. 18 Правил документация об аукционе должна содержать порядок, место, дата и время начала и окончания срока подачи заявок на участие в аукционе.

Как следует из п. 12 информационной карты аукционной документации прием заявок на участие в аукционе осуществляется по адресу: 414000, г. Астрахань, улица Свердлова 65 Б литер А 1 этаж кабинет № «4» в период с 10 апреля 2017 г. по 18 мая 2017 г. по рабочим дням с 8 часов 30 минут по 17 часов 30 минут (перерыв на обед с 12 часов 30 минут до 13 часов 30 минут) по местному времени.

Организатор торгов должен был согласовать порядок, место, дата и время начала и окончания срока подачи заявок на участие в аукционе с Министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства Астраханской области

Однако организатором торгов с Министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства Астраханской области вышеуказанные даты и время начала и окончания срока подачи заявок на участие в аукционе согласованы не были.

9. Заявитель считает, что документация об аукционе не содержит указания на периодичность вывоза твердых коммунальных отходов.

У Комиссии данный довод нашел свое подтверждение.

Как следует из пп. «г» п. 18 Правил документация об аукционе должна содержать в том числе, обязательства по оказанию услуг по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов, включая: периодичность и время вывоза отходов; места приема и передачи отходов, направления транспортирования отходов; иные требования к сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов, установленные в отношении регионального оператора в соглашении с субъектом Российской Федерации.

Согласно п. 5 ч. 2 информационной карты аукционной документации сбор и транспортирование твердых коммунальных отходов с мест сбора и накопления твердых коммунальных отходов осуществляется с периодичностью, установленной Санитарными правилами и нормами СанПиН 42-128-4690-88 «Санитарные правила содержания территорий населенных мест» (утв. Главным государственным санитарным врачом СССР 5 августа 1988 г. N 4690-88).

Как следует из п. 2.2.1 СанПиН 42-128-4690-88 при временном хранении отходов в дворовых сборниках должна быть исключена возможность их загнивания и разложения. Поэтому срок хранения в холодное время года (при температуре -5 град. и ниже) должен быть не более трех суток, в теплое время (при плюсовой температуре - свыше +5 град.) не более одних суток (ежедневный вывоз). В каждом населенном пункте периодичность удаления твердых бытовых отходов согласовывается с местными учреждениями санитарно-эпидемиологической службы.

Организатору торгов участником был направлен запрос на разъяснения аукционной документации, а именно о периодичности и времени вывоза отходов. На что был представлен ответ - «частью 2 документации открытого аукциона «Информационная карта» установлено, что сбор и транспортирование твердых коммунальных отходов с мест сбора и накопления твердых коммунальных отходов осуществляется с периодичностью, установленной Санитарными правилами и нормами СанПиН 42-128-4690-88 «Санитарные правила содержания территорий населенных мест» (утв. Главным государственным санитарным врачом СССР 5

августа 1988 г. № 4690-88). Принимая во внимание, что специфика вывоза ТКО в муниципальных районах, согласно приведенным лотам, различна и зависит от многочисленных условий (климат, наличие (отсутствие) дорог, наличие (отсутствие) труднодоступных мест и т.п.) организатор аукциона в пп. "и" п. 14 Проекта договора раздела 3 Технической части аукционной документации, установил, что исполнитель (выбранный оператор по результатам аукциона) обязан в течение не более 3 (трех) рабочих дней до начала оказания услуг предоставить в адрес Регионального оператора для согласования График вывоза твердых коммунальных отходов по форме согласно Приложению № 4 к договору. Тем самым региональный оператор не ограничивает участников аукциона конкретными, невозможными к исполнению, сроками».

При этом аукционная документация не содержит периодичность и время вывоза отходов, что нарушает пп. «г» п. 18 Правил. Указание лишь на то, что периодичность вывоза твердых коммунальных отходов должна соответствовать СанПиН 42-128-4690-88, не позволяет сделать точного вывода о периодичности и времени вывоза твердых коммунальных отходов.

Данные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ).

10. Заявителем также указывается довод о том, что организатором аукциона не определены конкретные места приема и передачи (объектов, используемых для обработки, утилизации, обезвреживания, размещения) твердых коммунальных отходов.

Комиссия отклоняет данный довод Заявителя, исходя из следующего.

Перечень мест приема и передачи (объектов, используемых для обработки, утилизации, обезвреживания, размещения) твердых коммунальных отходов, установлен в разделе 5 части 3 аукционной документации и определен в соответствии с территориальной схемой обращения с отходами, в том числе твердыми коммунальными отходами на территории Астраханской области, утвержденной постановлением министерства жилищно-коммунального хозяйства Астраханской области от 23.09.2016 №42-п.

Довод заявителя о том, что организатором торгов не установлен порядок расчета цены предмета аукциона.

Согласно п. 62 Правил предварительному согласованию подлежат предусмотренные документацией об аукционе условия проведения торгов, указанные в подпунктах "б", "д", "е", "з" - "к", "п" и "р" пункта 18 Правил, если иное не установлено соглашением с субъектом Российской Федерации. В случае если такие условия были указаны в соглашении с субъектом Российской Федерации, региональный оператор не вправе применять иные условия.

Как следует пп. «п» п. 18 Правил документация об аукционе должна содержать порядок расчета цены предмета аукциона.

Порядок расчета цены предмета аукциона указан в разделе 6 части 3 аукционной документации, разработан региональным оператором и согласован в

соответствии с п. 62 Правил с министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства Астраханской области (распоряжение министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Астраханской области от 05.04.2017 №75 «О согласовании условий проведения торгов на оказание услуг по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора»).

При этом, доказательств того, что за установленную организатором цену предмета аукциона не возможно оказать данные услуги Заявителем представлено не было.

11. Заявитель полагает, что условия проекта договора, являющегося неотъемлемой частью аукционной документации (далее – проект договора), не соответствуют действующему законодательству Российской Федерации.

Комиссия соглашается с вышеуказанным доводом заявителя, по следующим основаниям.

В соответствии с п. 8 проекта договора региональный оператор производит плату за сбор и транспортирование твердых коммунальных отходов Исполнителю пропорционально фактически полученной от потребителя сумме выручки, приходящейся на услуги по сбору и транспортированию отходов в общей сумме выручки (тарифа) регионального оператора, оказанные в соответствующем расчетном периоде, в безналичной денежной форме путем перечисления денежных средств на расчетный счет Исполнителя, в следующие сроки:

- платеж за первый расчетный период производится не позднее 60 дней с даты подписания акта оказанных Исполнителем услуг за первый расчетный период;

- платежи за второй и последующие расчетные периоды осуществляются ежемесячно, до 20 числа месяца, следующего за расчетным, на основании подписанных сторонами актов оказанных услуг за соответствующий расчетный период;

- расчеты за расчетный период производятся с периодичностью не реже, чем дважды в течение месяца расчетов, не позднее чем до 20 числа второго месяца, следующего за расчетным.

Проанализировав вышеуказанный пункт договора, Комиссия приходит к выводу о том, что участник аукциона в целях принятия участия в аукционе должен согласиться, что оплата оказанных им услуг будет совершаться только в том случае, если региональному оператору будет произведена оплата потребителями данной услуги. Если же потребитель услуги не оплатит оказанные ему услуги региональному оператору, то региональный оператор, в свою очередь, имеет право не оплачивать оказанные услуги исполнителю.

Таким образом, организатор торгов поставив оплату оказанных исполнителем услуг в зависимость от фактически полученной от потребителя сумме выручки, ограничивает круг потенциальных участников торгов, что противоречит требованиям ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, пп. «у» п. 14 проекта договора определено, что исполнитель обязан в

случае расторжения договора продолжать исполнять в полном объеме обязанности Исполнителя по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов по согласованию с Региональным оператором.

Как следует из ч. 2 ст. 453 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) при расторжении договора обязательства сторон прекращаются, если иное не предусмотрено законом, договором или не вытекает из существа обязательства.

Согласно ч.3 ст. 453 ГК РФ в случае изменения или расторжения договора обязательства считаются измененными или прекращенными с момента заключения соглашения сторон об изменении или о расторжении договора, если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора, а при изменении или расторжении договора в судебном порядке - с момента вступления в законную силу решения суда об изменении или о расторжении договора.

Таким образом, установление организатором торгов условия о продолжении исполнения обязанностей по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов по согласованию с Региональным оператором после расторжения договора, может привести к ограничению количества участников торгов.

Данные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Комиссия отклоняет довод Заявителя о том, что договором предусмотрены две меры ответственности за одно и тоже нарушение договора, по следующим основаниям.

Пеня и штраф являются самостоятельными видами ответственности за неисполнение, либо ненадлежащее исполнение обязательств. Главой 25 ГК РФ «Ответственность за нарушение обязательств» допускает одновременное применение двух мер ответственности.

Согласно п. 25-27 проекта договора штраф начисляется за нарушение Графика вывоза твердых коммунальных отходов, за невыполнение заявки на вывоз крупногабаритных отходов, за каждое нарушение указанного Графика, за каждый факт невыполнения заявки на вывоз крупногабаритных отходов и за неисполнение или ненадлежащее исполнение иных обязательств Исполнителем по названному договору.

Как следует из п. 28 проекта договора пеня же начисляется за каждый день просрочки исполнения Исполнителем обязательств по договору, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного договором срока исполнения обязательства.

В данном случае штраф и пеня установлены не за одно и тоже нарушение договора, штраф установлен единожды за каждый факт нарушения договора, а пеня за каждый день просрочки исполнения обязательств по договору.

12. По мнению Заявителя организатор торгов разместив извещение о проведении аукциона и документацию об аукционе на сайте torgi.gov.ru в разделе

«Водопользование», ограничил доступ потенциальных участников.

Комиссия отклоняет данный довод Заявителя, так как Правилами не установлено требование о размещении организатором аукциона извещения об аукционе и аукционной документации в определенном разделе вышеуказанного сайта, достаточно разместить вышеуказанную информацию на сайте torgi.gov.ru.

В соответствии с пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» наличие выявленных нарушений Закона о защите конкуренции и Правил в действиях организатора торгов является основанием для выдачи ООО «ЭкоЦентр» обязательного для исполнения предписания об устранении допущенных нарушений.

На основании вышеизложенного, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ЭКО-АЛЬЯНС» на действия организатора торгов - ООО «ЭкоЦентр» при проведении открытого аукциона на право заключения договоров, на основании которых осуществляется сбор и транспортирование твердых коммунальных отходов на территории Астраханской области в пределах зоны деятельности регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами (зона деятельности 1) (номер извещения, размещенного на сайте torgi.gov.ru: 170317/19895725/01) обоснованной.

Признать организатора торгов - ООО «ЭкоЦентр» нарушившим п. 16, 18, 28, 31, 62 Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора утвержденных Постановлением Правительства РФ от 03.11.2016 N 1133 "Об утверждении Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора", ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении открытого аукциона на право заключения договоров, на основании которых осуществляется сбор и транспортирование твердых коммунальных отходов на территории Астраханской области в пределах зоны деятельности регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами (зона деятельности 1) (номер <...> /19895725/01).

Выдать организатору торгов - ООО «ЭкоЦентр» предписание об устранении выявленных нарушений.

Передать материалы, собранные в ходе рассмотрения жалобы Заявителя, должностному лицу Астраханского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>

<...>

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.