

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

о возбуждении дела об административном правонарушении

№ 4-7.32-2287/00-04-18

и проведении административного расследования

«15» января 2019 г.

г. Москва

Я, заместитель начальника Управления контроля строительства и природных ресурсов ФАС России <...>, рассмотрев жалобу ООО «ЭкоСфера» на действия организатора торгов – Департамента промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры при проведении конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами в Ханты-Мансийском автономного округа – Югре по зоне деятельности, включающей: Березовский муниципальный район, Белоярский муниципальный район, Сургутский муниципальный район, городской округ город Когалым, городской округ город Сургут, городской округ город Радужный, городской округ город Покачи, городской округ город Мегион, городской округ город Нижневартовск, Нижневартовский муниципальный район, городской округ город Лангепас (извещение № 160218/25282945/01), и принятое по результатам рассмотрения указанной жалобы решение ФАС России от 22.03.2018 № Т-23/18, в отношении <...>,

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России 28.02.2018, 14.03.2018 (вх. № 30124-ЭП/18, № 36820/18) поступила жалоба ООО «ЭкоСфера», направленная письмом Ханты-Мансийского УФАС России от 27.02.2018 № 05-02/ТВ-985, на действия организатора торгов – Департамента промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры при проведении конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами в Ханты-Мансийском автономного округа – Югре по зоне деятельности, включающей: Березовский муниципальный район, Белоярский муниципальный район, Сургутский муниципальный район, городской округ город Когалым, городской округ город Сургут, городской округ город Радужный, городской округ город Покачи, городской округ город Мегион, городской округ город Нижневартовск, Нижневартовский муниципальный район, городской округ город Лангепас (извещение № 160218/25282945/01) (далее – Конкурс, Жалоба).

Жалоба была принята к рассмотрению ФАС России в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В ходе рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров № 28 (далее – Комиссия ФАС России) было установлено следующее.

16.02.2018 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru Департаментом промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры было размещено извещение о проведении Конкурса (далее – извещение о проведении Конкурса), согласно которому дата начала подачи заявок на участие в Конкурсе – 19.02.2018; дата окончания подачи заявок на участие в Конкурсе – 14.03.2018; дата вскрытия конвертов – 15.03.2018; дата подписания протокола рассмотрения заявок – 23.03.2018; срок, на который присваивается статус регионального оператора – 10 лет.

Согласно Жалобе в соответствии с пунктом 2.1.8 проекта Соглашения об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами, являющегося приложением № 7 к Конкурсной документации об отборе для проведения конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами в Ханты-Мансийском автономном округе – Югре по зоне деятельности, включающей: Березовский муниципальный район, Белоярский муниципальный район, Сургутский муниципальный район, городской округ город Когалым, городской округ город Сургут, городской округ город Радужный, городской округ город Покачи, городской округ город Мегион, городской округ город Нижневартовск, Нижневартовский муниципальный район, городской округ город Лангепас (далее – проект Соглашения; Конкурсная документация) региональный оператор обязан обеспечивать обращение с твердыми коммунальными отходами, ранее размещенными в зоне деятельности регионального оператора на земельных участках, не предназначенных для этих целей, оставленными

без возможности определения их собственника в порядке, установленном действующим законодательством Российской Федерации.

При этом проект Соглашения не содержит указания на источник финансирования обязанности регионального оператора по обеспечению обращения с твердыми коммунальными отходами, ранее размещенными в зоне деятельности регионального оператора на земельных участках, не предназначенных для этих целей и указанных в Конкурсной документации.

На рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России представитель Департамента промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры пояснил, что Правилами обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 12.11.2016 № 1156 (далее – Правила обращения с твердыми коммунальными отходами) предусмотрен порядок действий регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на земельных участках, не предназначенных для этих целей.

В соответствии с пунктом 16 Правил обращения с твердыми коммунальными отходами в случае обнаружения региональным оператором места складирования твердых коммунальных отходов, объем которых превышает 1 куб. метр, на земельном участке, не предназначенном для этих целей и не указанном в

соглашении (далее – место несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов), региональный оператор обязан в течение 5 рабочих дней:

– уведомить любым способом, позволяющим получить подтверждение доставки такого уведомления, собственника земельного участка, орган местного самоуправления и орган, осуществляющий государственный экологический надзор, об обнаружении места несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов;

– уведомить любым способом, позволяющим получить подтверждение доставки такого уведомления, собственника земельного участка о необходимости ликвидации места несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов в течение 30 дней после получения уведомления и направить ему проект договора на оказание услуг по ликвидации выявленного места несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов.

Согласно пункту 17 Правил обращения с твердыми коммунальными отходами если собственник земельного участка в течение 30 дней со дня получения уведомления регионального оператора не обеспечил ликвидацию места несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов самостоятельно и не заключил договор с региональным оператором на оказание услуг по ликвидации выявленного места несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов, региональный оператор в течение 30 дней после отправления уведомления собственнику земельного участка ликвидирует место несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов.

В этом случае региональный оператор вправе обратиться в суд с требованием о взыскании понесенных расходов.

В соответствии с пунктом 18 Правил обращения с твердыми коммунальными отходами собственник земельного участка обязан самостоятельно обеспечить ликвидацию места несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов или заключить договор на оказание услуг по ликвидации выявленного места несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов с региональным оператором.

Таким образом, по мнению Департамента промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры, обязанность регионального оператора обеспечить обращение с твердыми коммунальными отходами, ранее размещенными в зоне деятельности регионального оператора на земельных участках, не предназначенных для этих целей, оставленными без возможности определения их собственника, установленная пунктом 2.1.8 проекта Соглашения, соответствовала требованиям Правил обращения с твердыми коммунальными отходами.

В соответствии с подпунктом «з» пункта 12 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) документация об отборе содержит обязанности регионального оператора по обеспечению обращения с твердыми коммунальными отходами, ранее размещенными в зоне деятельности регионального оператора на земельных участках, не предназначенных для этих

целей и указанных в документации об отборе, с указанием источника финансирования (при необходимости).

Таким образом, ввиду того, что проект Соглашения содержал обязанность регионального оператора по обеспечению обращения с твердыми коммунальными отходами, ранее размещенными в зоне деятельности регионального оператора на земельных участках, не предназначенных для этих целей, а также что в соответствии с подпунктом «з» пункта 12 Правил в случае наличия такой обязанности регионального оператора должен быть указан источник финансирования, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что при неуказании в Конкурсной документации источника финансирования обязанности регионального оператора по обеспечению обращения с твердыми коммунальными отходами, ранее размещенными в зоне деятельности регионального оператора на земельных участках, не предназначенных для этих целей, Департаментом промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры был нарушен подпункт «з» пункта 12 Правил.

Согласно Жалобе Департаментом промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры в пункте 3.2 проекта Соглашения было указано, что максимальные значения единого тарифа и необходимой валовой выручки регионального оператора на каждый календарный год действия Соглашения определены в соответствии с конкурсным предложением и указаны в Приложении № 1 к Соглашению, которое является неотъемлемой частью Соглашения.

При этом действующим законодательством Российской Федерации понятие «максимальное значение единого тарифа» не предусмотрено.

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

На рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России представитель Департамента промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры пояснил, что пункт 3.2 проекта Соглашения по существу указывает на необходимость зафиксировать в составе Соглашения значения, которые должны быть приведены в конкурсном предложении в составе расчета приведенной стоимости услуг регионального оператора и которые необходимы сторонам Соглашения для исполнения требований, предусмотренных пунктом 89 Основ ценообразования в области обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.05.2016 № 484 и пунктом 84 приказа ФАС России от 21.11.2016 № 1638/16.

В соответствии с частью 1 статьи 24.9 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее – Закон № 89-ФЗ) государственное регулирование тарифов в области обращения с твердыми коммунальными отходами (далее – тарифы) осуществляется органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации или в случае передачи соответствующих полномочий законом субъекта Российской Федерации органами местного самоуправления в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно части 3 статьи 24.9 Закона № 89-ФЗ единый тариф на услугу по

обращению с твердыми коммунальными отходами устанавливается в отношении региональных операторов.

Комиссия ФАС России отметила, что на этапе проведения Конкурса значение тарифа не может быть указано участником Конкурса в составе конкурсного предложения, так как тариф устанавливается органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации или в случае передачи соответствующих полномочий законом субъекта Российской Федерации органами местного самоуправления непосредственно для регионального оператора.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что Департаментом промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры в проекте Соглашения содержалось требование об указании максимального значения единого тарифа, в то время как тариф устанавливается для регионального оператора после проведения Конкурса.

Кроме того, в соответствии с Правилами в проекте Соглашения должна быть указана стоимость услуги регионального оператора и ее максимально допустимая величина.

Таким образом, несмотря на то, что подпунктом «з» пункта 12 Правил предусмотрена возможность для установления иных обязанностей в отношении регионального оператора, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что Департаментом промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры при установлении в проекте Соглашения максимального значения единого тарифа, которое на этапе проведения Конкурса не может быть указано участником Конкурса, были нарушены требования подпункта «з» пункта 12 Правил.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В ходе рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России было установлено, что в подпункте 2.5 пункта 8.3 Конкурсной документации Департаментом промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры было указано, что критерий обеспеченности – владение объектами по обработке, обезвреживанию, захоронению твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора на праве собственности или иных законных основаниях или наличие обязательства по завершению строительства и (или) модернизации таких объектов не позднее чем через 3 года со дня опубликования документации об отборе в соответствии с концессионным соглашением, соглашением о государственно-частном партнерстве, соглашением о муниципально-частном партнерстве либо инвестиционным договором, заключенным с органами государственной власти автономного округа или органами местного самоуправления.

Указанный критерий Конкурса разбит Департаментом промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры на три подкритерия:

- объекты по обработке ТКО;
- объекты по обезвреживанию ТКО;
- объекты по размещению ТКО.

Согласно подпункту «в» пункта 22 Правил критерий обеспеченности – владение объектами по обработке, обезвреживанию и (или) захоронению твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора на праве собственности или иных законных основаниях или наличие обязательства по завершению строительства и (или) модернизации таких объектов не позднее чем через 3 года со дня опубликования документации об отборе в соответствии с концессионным соглашением, соглашением о государственно-частном партнерстве, соглашением о муниципально-частном партнерстве либо инвестиционным договором, заключенным с органами государственной власти субъекта Российской Федерации или органами местного самоуправления;

При этом Комиссия ФАС России отметила, что согласно статье 1 Закона № 89-ФЗ размещение отходов – хранение и захоронение отходов.

Таким образом, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что при установлении в качестве подкритерия Конкурса «Объекты по размещению ТКО», в то время как согласно подпункту «в» пункта 22 Правил и описанию критерия обеспеченности в подпункте 2.5 пункта 8.3 Конкурсной документации критерий обеспеченности включает в себя непосредственно объекты по захоронению твердых коммунальных отходов, Департаментом промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры был нарушен подпункт «в» пункта 22 Правил.

По результатам рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России было принято решение от 23.03.2018 № Т-23/18 о признании Жалобы обоснованной в части отсутствия в Конкурсной документации указания на источник финансирования обязанности регионального оператора по обеспечению обращения с твердыми коммунальными отходами, ранее размещенными в зоне деятельности регионального оператора на земельных участках, не предназначенных для этих целей, включения в проект Соглашения понятия «максимальное значение единого тарифа», а также включения в Конкурсную документацию подкритерия Конкурса, включающего в себя хранение и захоронение твердых коммунальных отходов (далее – Решение), Департаменту промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры было выдано обязательное для исполнения предписание от 22.03.2018 № Т-23/18 (далее – Предписание).

Письмом от 03.04.2018 № 38-Исх-19999 (вх. № 49589-М/18 от 03.04.2018) Департамент промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры направил в ФАС России документы и сведения, согласно которым Предписание Департаментом промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры было исполнено.

Решение, Предписание Департаментом промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры в судебном порядке обжалованы не были.

Конкурсная документация была утверждена исполняющим обязанности директора Департамента промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры <...> 16.02.2018.

Таким образом, в действиях <...> при утверждении Конкурсной документации обнаружены признаки нарушения пунктов 12, 22 Правил.

Ответственность за нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП).

Согласно части 10 статьи 7.32.4 КоАП нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества, за исключением случаев, предусмотренных частями 1-9 статьи 7.32.4 КоАП и статьями 7.29-7.32 и 7.32.3 КоАП влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей.

Указанные материалы и данные являются достаточными для возбуждения дела.

Руководствуясь статьями 28.1, 28.7 КоАП

О П Р Е Д Е Л И Л А:

- - - Возбудить в отношении <...> дело № 4-7.32-2287/00-04-18 об административном правонарушении по признакам нарушения пунктов 12, 22 Правил, выразившихся в отсутствии в Конкурсной документации указания на источник финансирования обязанности регионального оператора по обеспечению обращения с твердыми коммунальными отходами, ранее размещенными в зоне деятельности регионального оператора на земельных участках, не предназначенных для этих целей, включении в проект Соглашения понятия «максимальное значение единого тарифа», включении в Конкурсную документацию подкритерия Конкурса, включающего в себя хранение и захоронение твердых коммунальных отходов, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП.

2. Провести административное расследование.

3. В соответствии со статьей 26.10 КоАП <...> надлежит в трехдневный срок со дня получения настоящего определения представить в ФАС России следующие заверенные надлежащим образом сведения (документы и материалы):

- паспортные данные (с указанием даты и места рождения, места регистрации), адрес фактического места проживания;
- документы о назначении на должность исполняющего обязанности директора Департамента промышленности Ханты-Мансийского автономного округа – Югры;
- сведения о материальном положении (справка о заработной плате за последние 6 месяцев, а также информацию об иных доходах (при наличии));
- письменные пояснения по существу рассматриваемого дела.

4. <...> явиться «29» января 2019 г. в «10» час. «00» мин. по адресу: 123995, г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11, этаж 2, каб. № 255, для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении либо направить защитника с надлежащим образом оформленными полномочиями на участие в административном производстве по делу № 4-7.32-2287/00-04-18, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП.

Неявка в указанный срок будет расценена как отказ от подписания протокола.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.