

"05" мая 2017 года

Дитенко

На рассмотрение

Управление Федеральной антимонопольной

службы по Астраханской области

414000 г. Астрахань, ул. Шаумяна, 47, а/я 267

факс: 8512) 39-05-80, e-mail: to30@fas.gov.ru

05 МАЙ 2017

Копия: Федеральная антимонопольная служба

123995, г. Москва, ул. Садовая - Кудринская, д. 11

Ширковой для размещения,  
Резонову для рассмотрения  
10 05 17

**Жалоба на положения аукционной документации**

1. **Организатор аукциона:** ООО "ЭкоЦентр", 404101, Волгоградская область, г. Волжский, ул. Пушкина, д. 117П, тел.: 8-8442-35-87-30.

Ответственные лица Организатора: Минаев Андрей Анатольевич.

2. **Адрес официального сайта на котором размещена информация о размещении заказа:** [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru).

3. **Дата опубликования извещения:** 08.04.2017.

4. **Дата и время подачи и окончания приема заявок:** 10.04.2017-18.05.2017.

5. **Дата проведения аукциона:** 24.05.2017.

6. **Номер сообщения:** 170317/19895725/01.

7. **Наименование 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).

8. **Обжалуемые действия:** несоответствие аукционной документации Закону о защите конкуренции.

9. **Заявитель:** ООО "ЭКО-АЛЬЯНС", 414056, г. Астрахань, ул. Татищева, д. 12, кв. 12, тел.: +79275787732, факс: 8/8512/507-507.

**10. Доводы жалобы:**

В соответствии с извещением № 170317/19895725/01, опубликованном на сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru), ООО "ЭкоЦентр" (далее Организатор) разместило документацию 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) по 15 лотам.

Основанием для проведения аукциона явилось заключение между Организатором и Министерством ЖКХ Астраханской области Соглашения от 07.02.2017 об организации

деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Астраханской области (зона деятельности 1)

Заявитель считает, что аукционная документация не соответствуют действующему законодательству РФ в сфере обращения коммунальных отходов и ущемляет права и законные интересы потенциальных участников аукциона, а именно:

**1) Аукционная документация не содержит точного адреса места подачи заявок на участие в аукционе:**

В соответствии с п. 12.1 Документации и п. 15 Информационной карты "Прием заявок на участие в аукционе осуществляется по адресу: 414000 г. Астрахань, улица Свердлова 65Б, Литер А, 2 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 Извещению, размещенному на официальном сайте и сформированном по состоянию на 21.04.2017 "Прием заявок на участие в аукционе осуществляется по адресу: 414000 г. Астрахань, улица Свердлова 65Б, Литер А, 2 этаж кабинет № «4» в период...", в то время как в соответствии с извещением, сформированном по состоянию на 02.05.2017 "Прием заявок на участие в аукционе осуществляется по адресу: 414000 г. Астрахань, улица Свердлова 65Б, Литер А, 1 этаж кабинет № «4» в период...".

Указанное обстоятельство вводит в заблуждение потенциальных участников аукциона и может привести к ограничению их доступа для участия в указанном аукционе.

**2) Организатором нарушены сроки проведения аукциона:**

В соответствии с п. 16 Постановления Правительства РФ № 1133 от 03.11.2016 "Об утверждении правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора" (далее Постановление № 1133) 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 (далее - официальный сайт торгов), 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.

Соглашение между ООО "ЭкоЦентр" (в качестве регионального оператора) и Министерством ЖКХ Астраханской области об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Астраханской области (зона деятельности 1) подписано 07.02.2017, в связи с чем срок размещения Организатором

извещения о проведении аукциона должен был составлять период с 08.02.2017 по 08.03.2017 включительно.

Указанное обстоятельство свидетельствует об отсутствии у Организатора права на проведение указанного аукциона.

**3) Организатором установлено незаконное требование к составу заявки на участие в аукционе:**

Абзацем "з" п. 9.2. аукционной документации установлена обязанность участника представить 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 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».

Указанное требование к форме запрашиваемого документа по мнению Заявителя является незаконным, т.к. в соответствии с п. "в" ст. 26 Постановления № 1133 никаких требований к форме справки, а также к субъекту ее выдачи (налоговый орган или заявитель/участник) не предъявляются.

**4) Аукционная документация не содержит условий о порядке и сроках возврата Организатором обеспечения заявки:**

В соответствии с п. 37 Постановления № 1133 "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".

Раздел 11 Аукционной документации Организатора содержит указание на право участника изменить или отозвать заявку в любое время до истечения срока предоставления

заявок, при этом, в нарушение п. 37 постановления № 1133, не сообщает о порядке и сроке возврата полученного обеспечения заявки.

**5) Организатором аукциона установлены незаконные требования к форме обеспечения заявки и размеру такого обеспечения:**

В соответствии с пунктами 13.1, 13.2 документации каждый заявитель должен представить **обеспечение заявки** на участие в аукционе в форме задатка путем внесения денежных средств на расчетный счет организатора аукциона (далее - задаток).

Сумма **задатка по договору** установлена дифференцировано по каждому лоту 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

По мнению Заявителя указанное требование к порядку и форме обеспечения заявки лишает возможности участия в конкурсе региональных участников рынка по обращению с коммунальными отходами.

Право Организатора аукциона 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. Несмотря на отсутствие в Постановлении Правительства № 1133 требований к размеру обеспечения заявки, право Организатора

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 отбора предоставленное ему право по установлению размера и способа обеспечения заявки должно быть использовано добросовестно, с соблюдением положений законодательства о недопущении ограничения конкуренции на том или ином товарном рынке.

Таким образом, установив указанные размеры обеспечения заявок, Организатор отбора 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 и для реализации иных обязанностей перевозчика, но не имели возможности одновременно внести установленное Организатором отбора обеспечение заявки.

В рассматриваемом случае установление обеспечения заявки в необоснованном размере изначально лишает какое-то количество субъектов права на участие в таком аукционе. Такие действия Организатора сужают круг потенциальных участников аукциона, 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, а также в Решении УФАС по Астраханской области № 100-НТ-04-16 от 14.12.2016.

Необходимо также отметить, что помимо внесения денежных средств в качестве обеспечения заявки, действующим законодательством предусмотрены и иные формы обеспечения обязательств, в т.ч. предоставления банковской гарантии, как это и было предусмотрено Организатором в отношении обеспечения обязательств по договору.

Общая сумма задатков, установленная Организатором и обеспечивающая обязательства участников по всем 15 лотам, составляет (при соотношении один участник/один лот) 52.023.872 руб. 74 коп., которая подлежит перечислению на расчетный счет Организатора. При этом, каких либо гарантий последующего возврата внесенных участниками сумм, Организатором не представлено.

Заявитель также считает недопустимым условие п. 13.4. документации, которым установлено, что задаток перечисляется в срок не позднее, чем за три рабочих дня до истечения срока приема заявок на участие в аукционе. Данное условие ограничивает потенциальных участников в условиях и сроках подачи заявок, установленных самим же Организатором. В данном случае задаток должен быть перечислен не позднее момента подачи заявки на участие в аукционе. Срок рассмотрения заявок позволит Организатору

определить фактическое поступление денежных средств по каждому из представленных платежных поручений.

**6) Организатор установил незаконные требования к форме банковской гарантии:**

Пунктом 14.4. документации установлено, что 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.**

В соответствии с п. 1 ст. 74.1. НК РФ в случае изменения сроков исполнения обязанностей по уплате налогов и в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, обязанность по уплате налога может быть обеспечена банковской гарантией.

Актуальный перечень банков, способных по мнению регулятора обеспечить обязательства налогоплательщика по уплате налогов, установлен Министерством финансов РФ на своем сайте [www.minfin.ru](http://www.minfin.ru). Указанный перечень утверждается Минфином каждый месяц и включает в себя порядка 200 кредитных организаций.

В данном случае ссылка Организатора на ст. 74.1. НК РФ необоснованна, т.к. обеспечение обязательств по договору с Организатором не имеет никакого отношения к обязательствам налоговых агентов перед бюджетами различных форм. Данные ограничения в выборе кредитной организации не соответствуют параграфу 6 ГК РФ.

**7). Организатором не указан срок рассмотрения заявок на участие в аукционе:**

В соответствии с п. 39 Постановления № 1133 Комиссия рассматривает заявки на участие в аукционе на соответствие требованиям, установленным документацией об аукционе, а также на соответствие заявителей требованиям, предусмотренным пунктом 26 настоящих Правил. Срок рассмотрения заявок на участие в аукционе не может превышать 10 рабочих дней со дня окончания срока их подачи.

Раздел 16 документации, регламентирующий порядок рассмотрения Организатором заявок, не содержит указание на сроки такого рассмотрения.

**8). Организатором не представлены доказательства согласования документации об аукционе с органами исполнительной власти субъекта:**

Пунктом 62 Постановления № 1133 установлено, что предварительному согласованию подлежат предусмотренные документацией об аукционе условия проведения торгов, указанные в подпунктах "б", "д", "е", "з" - "к", "п" и "р" пункта 18 настоящих 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.

Исходя из указанного требования Постановления № 1133 Организатор обязан был до опубликования аукционной документации предварительно согласовать следующие условия:

б) сведения о количестве (объеме или массе) твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора с разбивкой по видам и классам опасности отходов и с учетом сезонной составляющей;

д) применяемый способ коммерческого учета объема или массы отходов при их сборе и транспортировании;

е) сроки и порядок оплаты услуг по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов;

з) срок, на который заключается договор. При этом указанный срок не может превышать срок, на который организатору аукциона присвоен статус регионального оператора;

и) требования к участникам аукциона, установленные пунктом 26 настоящих Правил;

к) порядок, место, дата и время начала и окончания срока подачи заявок на участие в аукционе;

п) порядок расчета цены предмета аукциона;

р) способ и размер обеспечения исполнения победителем аукциона или единственным участником обязательства по договору, порядок и срок его представления.

В нарушение указанных требований Правил Организатор не представил доказательств такого согласования с соответствующим органом исполнительной власти Астраханской области.

#### **9) Документация об аукционе не содержит указания на периодичность вывоза ТКО:**

В соответствии с пп. "г" п. 18 Постановления № 1133 документация об аукционе должна содержать (помимо прочего) указание на обязательства по оказанию услуг по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов, **включая периодичность и время вывоза отходов.**

Согласно пунктам 24, 25 Постановления правительства РФ № 1156 от 12.11.2016 "Об обращении с твердыми коммунальными отходами и внесении изменения в Постановление Правительства РФ от 25.08.2008 г. № 641" по договору на оказание услуг по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов оператор по обращению с твердыми коммунальными отходами, осуществляющий деятельность по сбору и

транспортированию твердых коммунальных отходов, обязуется осуществлять сбор и транспортирование твердых коммунальных отходов, а региональный оператор обязуется оплачивать такие услуги.

Существенными условиями договора на оказание услуг по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов являются:

а) предмет договора;

б) планируемый объем и (или) масса транспортируемых твердых коммунальных отходов, состав таких отходов;

**в) периодичность и время вывоза твердых коммунальных отходов;**

г) места приема и передачи твердых коммунальных отходов, маршрут в соответствии со схемой обращения с отходами;

д) предельно допустимое значение уплотнения твердых коммунальных отходов;

е) способ коммерческого учета количества твердых коммунальных отходов;

ж) сроки и порядок оплаты услуг по договору;

з) права и обязанности сторон по договору;

и) порядок осуществления региональным оператором контроля деятельности оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами, осуществляющего деятельность по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов;

к) ответственность сторон.

Согласно п. 7 Правил предоставления услуг по вывозу твердых и жидких бытовых отходов, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 10.02.1997 № 155 заказ на услуги по вывозу бытовых отходов оформляется в письменной форме путем составления документа (договор, квитанция, талон и т.п.), в котором должны содержаться сведения о наименовании организации исполнителя, месте ее нахождения (юридический адрес), для индивидуального предпринимателя - фамилия, имя, отчество, сведения о государственной регистрации и наименование зарегистрировавшего его органа, а также указываться фамилия, имя, отчество потребителя, адрес, по которому должны быть оказаны услуги, наименование оказываемых услуг, сроки их оказания, цена, порядок оплаты и другие условия.

Копия указанного документа должна выдаваться в обязательном порядке потребителю услуг.

Согласно п. 4 Правил исполнитель обязан своевременно предоставлять потребителю необходимую и достоверную информацию об услугах по вывозу бытовых отходов, обеспечивающую возможность их правильного выбора.

В соответствии со ст. 432 Гражданского кодекса Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.



Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Поскольку аукционная документация (проект договора, приложения) не содержат сведения о сроках, периодичности оказания услуги, которые в силу приведенных положений Правил № 155 являются существенными условиями данного вида договора, то представленная Организатором документация не отвечает требованиям закона и не позволит Заявителю (как предполагаемой Стороне договора с Организатором) считать представленный проект договора заключенным в будущем.

В свою очередь, отсутствие в договоре с Организатором условий о сроках и периодичности вывоза отходов негативно отразится на законных правах потребителей услуг (например физических лиц), что становится недопустимым в соответствии с Законом Российской Федерации "О защите прав потребителей".

В опубликованных разъяснениях по вопросу периодичности вывоза ТКО Организатор ссылается на СанПиН-42-128-46-90-88 и на неизвестно откуда взявшуюся обязанность стороны договора в течение 3 рабочих дней до начала оказания услуг предоставить Региональному оператору график вывоза ТКО.

Согласно п. 2.2.1. СанПиН-42-128-46-90-88 при временном хранении отходов в дворовых сборниках должна быть исключена возможность их загнивания и разложения. Поэтому срок хранения в холодное время года (при температуре  $-5^{\circ}$  и ниже) должен быть не более трех суток, в теплое время (при плюсовой температуре свыше  $+5^{\circ}$  не более одних суток (ежедневный вывоз). В каждом населенном пункте периодичность удаления твердых бытовых отходов согласовывается с местными учреждениями санитарно-эпидемиологической службы.

В свою очередь, Организатор аукциона в разделе 2 ч. 3 Технической документации "Сведения о количестве (объеме или массе) и источниках образования твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора с разбивкой по видам и классам опасности отходов и с учетом сезонной составляющей" не учитывает сезонность вывоза ТКО в соответствии с представленными указаниями СанПиН: объемы вывоза ТКО зимой, весной, летом и зимой - одинаковые.

Таким образом, отсутствие в документации сведений о периодичности и сроках вывоза ТКО приведет к невозможности оказания Исполнителем услуг, равно как и определению конкретной стоимости такой услуги.

**10) Организатором аукциона не определены конкретные места приема и передачи (объектов, используемых для обработки, утилизации, обезвреживания, размещения) твердых коммунальных отходов:**

Разделом 5 части 3 Технической документации Организатором указаны объекты, подлежащие использованию для обработки, утилизации и размещения ТКО. Стоит отметить, что из представленного списка мест приема ТКО только 3 полигона являются действующими законными объектами: 1) Полигон ТБО с.Тумак; 2) Полигон ТБО на расстоянии 1 км. Северо-восточнее с. Кр.Яр; 3) Полигон ТКО Лиманский район, 1,5 км юго-западнее р.п. Лиман.

Остальные места приема ТКО являются "планируемыми", т.е. на момент проведения аукциона они попросту отсутствуют. Учитывая тот факт, что максимальная стоимость услуг по транспортировке ТКО, предложенная Организатором, составляет 207,94 руб. (в пределах Города Астрахани), без НДС 176,22 руб. (практически все участники рынка применяют УСН), расходы по транспортировке ТКО Исполнителем сведут к "0" доходы от заключенного договора с Оператором. При этом не учитывается возможное снижение цены за счет участия в аукционе иных перевозчиков. Таким образом, установленные Организатором цены на услуги по сбору и транспортировке ТКО изначально являются кабальными для участников и не позволят создать конкуренцию в данном сегменте услуг.

Методика расчета цены, представленная в разделе 6 части 3 Технической документации, и определяющая среднюю стоимость услуг по сбору и транспортировке ТКО, является абсолютно неприемлемой и не соответствующей фактически установленным ценам на данный вид услуг.

Представленная Организатором средняя стоимость услуги в размере 220 руб. за 1 куб.м. ТКО с НДС (186,44 руб. без НДС) является выдуманной, т.к. в настоящее время средняя стоимость такой услуги за 1 куб.м. составляет 270-350 руб. без НДС.

Кроме того, абсолютно не понятен расчет цены с учетом применения каких-то рейтингов и коэффициентов: кто их устанавливал, исходя их каких данных и был ли данный расчет согласован с уполномоченным лицом.

**11) Условия проекта договора, являющегося неотъемлемой частью документации, не соответствуют действующему законодательству РФ:**

В соответствии с п. 8 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.**

В первом случае оплату услуг Исполнителя Организатор ставит в зависимость от действия/бездействия третьих лиц, что является недопустимым в соответствии с действующим законодательством.

Учитывая положения пунктов 1,3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации необходимо указать, что в данном случае, являясь участником гражданских правоотношений и осуществляя предпринимательскую деятельность, Организатор несет ответственность за неисполнение принятого на себя обязательства. При этом нарушение обязанностей со стороны его контрагентов не является основанием для освобождения от такой ответственности.

С учетом абзацев 1-3 п. 8 Договора оплата услуг Исполнителя в любом случае будет произведена Организатором не ранее чем по истечении 60 дней с момента окончания расчетного периода (с учетом 5 рабочих дней, установленных для подписания актов выполненных работ).

Учитывая последующие условия Договора, дающие безграничные права Организатору при определении объема и качества оказанных Исполнителями услуг, Исполнитель (без учета многотысячных штрафов) будет вынужден 90 дней работать без соответствующей оплаты, расходуя собственные средства на ГСМ, запчасти, зарплаты, налоги и т.д.

Указанные условия договора в части оплаты делают невозможным участие перевозчиков в аукционе, проводимом Организатором.

В соответствии с абзацем "У" п. 14 Договора установлена обязанность Исполнителя "в случае расторжения настоящего договора продолжать исполнять в полном объеме обязанности Исполнителя по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов по согласованию с Региональным оператором".

Указанный пункт Договора также противоречит ст. 453 ГК РФ, в соответствии с которой при расторжении договора обязательства сторон прекращаются. 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.

Возложение Организатором на Исполнителя обязательств по исполнению условий расторгнутого договора не соответствует ни одному из действующих нормативных актов в РФ, а значит является недопустимым условием проекта представленного Договора.

Размеры неустойки, установленные Организатором в п. 22-25 Договора, противоречат нормам действующего права в части соразмерности неустойки нарушенному обязательству.

При этом пункт 25 Договора вообще исключает право Организаторы на начисление каких-либо штрафов по Договору: "Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение Исполнителем обязательств по договору, за исключением просрочки исполнения обязательств".

Штраф за нарушение Графика вывоза твердых коммунальных отходов и за невыполнение заявки на вывоз крупногабаритных отходов, устанавливается в размере 100 000 (сто тысяч) рублей за каждое нарушение указанного Графика и за каждый факт невыполнения заявки на вывоз крупногабаритных отходов - пункт 25 Договора. Если учесть, что за вывоз 1 контейнера с ТКО при максимальной стоимости 176,22 руб. за куб м. Исполнитель должен получить через 90 дней от Организатора 132 руб. 16 коп., а за бездействие в отношении этого же контейнера одновременно (в т.ч. за счет банковской гарантии) лишится 100.000 руб., то говорить о соразмерности установленной ответственности не приходится.

В Определении от 17.04.2007 по делу № 78-В07-8 ВС РФ отметил, что при решении вопроса о соразмерности неустойки должны учитываться последствия, наступившие в результате неисполнения ответчиком взятых на себя по договору обязательств, длительность неисполнения, а также характер неисполненного обязательства. Аналогичная позиция отражена и в п. 42 совместного Постановления от 01.07.1996 № 6/8 Пленум ВС РФ и Пленум ВАС РФ, определениях КС РФ от 21.12.2000 № 263-О, 277-О, от 14.03.2001 № 80-О и т.п.

Пункты 27 и 28 Договора устанавливают дополнительные санкции за одни и те же нарушения:

Штраф за неисполнение или ненадлежащее исполнение иных обязательств Исполнителем по настоящему договору устанавливается в размере 5% стоимости услуг

по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов за календарный год, определяемой как произведение стоимости услуг по сбору и транспортированию за единицу объема твердых коммунальных отходов и планируемого в соответствии с Территориальной схемой обращения с отходами объема твердых коммунальных отходов за календарный год.

Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения Исполнителем обязательств по настоящему договору, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного договором срока исполнения обязательства.

Пеня устанавливается в размере, равном 0,01% стоимости услуг по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов за календарный год, определяемой как произведение стоимости услуг по сбору и транспортированию за единицу объема твердых коммунальных отходов и планируемого в соответствии с Территориальной схемой обращения с отходами объема твердых коммунальных отходов за календарный год.

Глава 25 Гражданского кодекса Российской Федерации "Ответственность за нарушение обязательств" допускает одновременное применение двух мер ответственности за одно и то же правонарушение только в том случае, когда законом или договором установлена штрафная неустойка. Однако из содержания проекта Договоров не усматривается, что убытки взыскиваются в полной сумме сверх неустойки.

Штраф как неустойка - это определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору за неисполнение или ненадлежащее исполнение своего обязательства в заранее установленном размере или в процентном отношении к стоимости предмета исполнения; кроме того, штраф является однократно взыскиваемой суммой. Что же касается пени, то ее определяют как денежную сумму, которую должник обязан уплатить кредитору в процентном отношении к сумме просроченного платежа (невыполненного обязательства), и она исчисляется непрерывно, нарастающим итогом. Таким образом, пени и штраф являются самостоятельными видами ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств, направленными на возмещение потерь кредитора.

Две меры ответственности за одно правонарушение могут применяться, но с ограничениями, зафиксированными в статьях 394 и 395 Гражданского кодекса Российской Федерации. Так, если применяется ответственность в виде процентов, то сверх этого санкции могут взыскиваться постольку, поскольку доказано наличие убытков, не покрытых взысканными суммами; если взыскана неустойка, то сверх нее взыскание может производиться, в том числе и виде процентов, превышающих ее, так же при условии доказанности наличия потерь кредитора. В противном случае были бы нарушены правила зачетных характеров неустойки и процентов.

В данном случае ни одно из нарушенных Исполнителем обязательств не сможет повлечь для Организатора негативных последствий, соразмерных начисленной неустойке.

Какая-либо конкретная ответственность Организатора по проекту представленного Договора не предусмотрена.

**12)** Извещение о проведении аукциона и документация размещены Организатором на сайте [torgi.gov.ru](http://torgi.gov.ru) в разделе "Водопользование", что может привести к ограниченному доступу к указанной информации со стороны потенциальных участников данного сегмента рынка.

**На основании вышесказанного, прошу:**

1) До рассмотрения настоящей жалобы приостановить проведение оспариваемого аукциона.

2) Признать жалобу Заявителя обоснованной и выдать Организатору аукциона предписание об устранение выявленных нарушений ФЗ № 135-ФЗ "О защите конкуренции" путем аннулирования 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).

Приложение:

- копия извещения от 21.04.2017, 02.05.2017 и конкурсной документации.

Директор ООО "ЭКО-АЛЬЯНС"



К.А. Литвинова