

Башкортостанское УФАС России

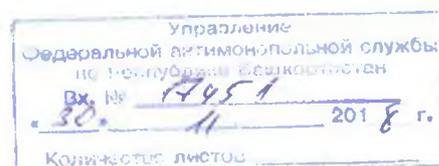
От: to03@fas.gov.ru от имени Башкортостанское УФАС <to02@fas.gov.ru>
Отправлено: 30 ноября 2018 г. 13:56
Кому: to02@fas.gov.ru
Тема: Заполнен опросник: Написать в УФАС

Отправлено 30 ноября 2018, 13:56
Отправлено анонимным пользователем:
[31.8.220.213]
Отправленные значения::

тематика. Обращение по антимонопольному законодательству

Адрес: 453510, РБ, г.Белорецк, ул.
Коммунальная, 61
Текст обращения: Жалоба на невыгодные договорные обязательства при проведении аукциона на соискание транспортировщика ТКО.
e-mail обратной связи: adsbel@yandex.ru
Другие способы обратной связи: тел.

Сфера деятельности: ЖКХ и строительство



Общество с ограниченной ответственностью

«БАШСПЕЦСТРОЙ»

453510, Республика Башкортостан, г. Белорецк, ул. Коммунальная, д.61

ИНН/КПП 0256024473/ 025601001 ОГРН 1140280031341

р/сч 40702810306000008563 отделение № 8598 ОАО Сбербанк России

к/сч 30101810300000000601 БИК 048073601,

Управление Федеральной
Антимонопольной службы
по Республике Башкортостан
450008, Россия, г. Уфа, ул. Пушкина д.95

Заявитель: ООО «Башспецстрой»
Республика Башкортостан
453510, г. Белорецк, ул. Коммунальная д.61

Заявление подано в отношении:
ООО РО «Эко-Сити»

453204, Республика Башкортостан
г. Ишимбай, ул. Советская д.92

Жалоба.

ООО Региональный оператор «ЭкоСити» проводит электронный аукцион для определения Исполнителя на право заключения договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов по 3-ей зоне Республики Башкортостан. Электронный аукцион состоится на электронной площадке АО «Электронные торговые системы», www.etp-ets.ru; 7 декабря 2018 г.

К документации по проведению аукциона приложен проект договора «На оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов» (далее Договор).

Согласно п.8.6. Договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов: « За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Исполнителем обязательств, предусмотренных договором, за исключением просрочки исполнения Исполнителем обязательств, предусмотренных договором, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы _____ рублей ____ копеек (за исключением случаев, предусмотренных пунктами 8.7 и 8.3 договора). В данном пункте при заключении Договора указывается конкретный размер фиксированной суммы штрафа, определяемой в следующем порядке:

(Вариант 1)

а) 10 процентов цены Договора в случае, если цена Договора не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов цены Договора в случае, если цена Договора составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

в) 1 процент цены Договора в случае, если цена Договора составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

г) 0,5 процента цены Договора в случае, если цена Договора составляет от 100 млн. рублей до 500 млн. рублей (включительно).

д) 0,4 процента цены Договора в случае, если цена Договора составляет от 500 млн. рублей до 1 млрд. рублей (включительно)

(Вариант 2)

а) 10 процентов начальной (максимальной) цены договора в случае, если начальная (максимальная) цена договора не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов начальной (максимальной) цены договора в случае, если начальная (максимальная) цена договора составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

в) 1 процент начальной (максимальной) цены договора в случае, если начальная (максимальная) цена договора составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно).

Примечание: Размер фиксированной суммы штрафа, определяемой в порядке, предусмотренном Вариантом 2, устанавливается в случае заключения Договора с победителем закупки (или с иным участником закупки в случаях, установленных Федеральным законом от № 44-ФЗ), предложившим наиболее высокую цену за право заключения Договора.»

Факты ненадлежащего исполнения или неисполнения Исполнителем обязательств по транспортированию ТКО, исходя из отраженных в подпунктах п.5.1 обязанностях Исполнителя, это: не предоставление копий маршрутных листов; не предоставление графиков исполнения маршрутных листов; не рассмотрение в течение рабочего дня жалоб, претензий от потребителя услуг; при выгрузке из контейнеров мусора просыпание его на контейнерную площадку без последующей уборки контейнерной площадки; при сборе и загрузке мусора возможное причинение вреда или ухудшения состояния контейнерной площадки; вывоз на Полигон ТКО, неотраженных в перечне видов мусора согласно приложения №3; выход из строя спутниковой навигации и восстановление ее более чем за 1сутки; восстановление поврежденных при предоставлении Регоператором –бункеров, контейнеров под мусор и тому подобное.

За факты ненадлежащего исполнения и неисполнения Исполнителем договорных обязательств, исходящие из п.5.1, штрафные санкции, предусмотренные п.8.6. Договора исходя из размеров штрафов за такие незначительные нарушения, являются кабальными, несправедливыми, обременительными для Исполнителя.

К примеру: если Начальная (максимальная) цена договора составляет: 42 083 333 (сорок два миллиона восемьдесят три тысячи триста тридцать три) рубля 33 копейки, расчет штрафов исходя из п.3.5. определяется 1/12 цены Договора, принимая во внимание п.8.6. подпункт б) : 5% от начальной максимальной цены Договора-составляет 175347,20рублей, это сумма штрафа за каждый факт неисполнения или ненадлежащего Исполнения Исполнителем обязательств из Договора.

То есть если дважды любой житель пожаловался, Исполнитель должен будет выплатить штраф размером 350694,40рублей, при цене Договора более 3000000 рублей. Будет ли выгодно Исполнителю предоставлять услуги по транспортировке ТКО в городе и районе, учитывая расходы предприятия, выплату зарплаты и налогов?!

Исполнитель ТКО начав работу при заключении таких несоизмеримых штрафных санкций — обанкротится и произойдет Мусорный коллапс, например как в городе Челябинск.

В соответствии со ст.8.7. : «За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Исполнителем обязательства, предусмотренного договором, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы и составляет _____ рублей 00 копеек.

Размер штрафа определяется в следующем порядке:

- а) 1 000,00 рублей, если цена договора не превышает 3 млн. рублей;
- б) 5 000,00 рублей, если цена договора составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);
- в) 10 000,00 рублей, если цена договора составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);
- г) 100 000,00 рублей, если цена договора превышает 100 млн. рублей.»

Исходя из содержания п.8.7. получается, что факты ненадлежащего исполнения или неисполнения, не имеющие стоимостного выражения относятся к вышеперечисленным фактам, происходящим из обязанностей Исполнителя по п.5.1. Но за одни и те же нарушения Исполнитель не может быть наказан в двойном размере.

Тогда как п.8.3., предусматривающим ответственность Регионера за просрочку обязательств, за ненадлежащее исполнение или неисполнение изложен в Договоре: «В случае просрочки исполнения Региональным оператором обязательств, предусмотренных договором, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения Региональным оператором обязательств, предусмотренных договором, Исполнитель вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней).

Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного договором, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного договором срока исполнения обязательства.

Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы.

Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение Региональным оператором обязательств, предусмотренных договором, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных договором.

За каждый факт неисполнения Региональным оператором обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы и составляет _____ рублей 00 копеек.

Размер штрафа определяется в следующем порядке:

- а) 1 000,00 рублей, если цена договора не превышает 3 млн. рублей (включительно);
- б) 5 000,00 рублей, если цена договора составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);
- в) 10 000,00 рублей, если цена договора составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);
- г) 100 000,00 рублей, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.»

Согласно п.5.3.: «В случае просрочки исполнения Региональным оператором обязательств, предусмотренных договором, а также в иных случаях неисполнения или

ненадлежащего исполнения Региональным оператором обязательств, предусмотренных договором, Исполнитель вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней).

Исходя из п.5.3. Договора ненадлежащим исполнением обязательств или их неисполнением, просрочкой обязательств будет являться невыплата, или несвоевременная выплата услуг Исполнителю. Так как обязанность регоператора вести учет объема ТКО является основной обязанностью, без исполнения которой невозможно исполнение всех других обязанностей Регоператора.

На основании изложенных выше штрафных санкций и обязанностей Регоператора, по сравнению со штрафами Исполнителя размеры несравнимы, так как у Регоператора они намного меньше.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Региональный оператор «ЭкоСити» имеет доминирующее положение.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Для соискателя в лице Исполнителя по транспортированию ТКО, исходя из п.8.6. происходит ущемление интересов путем навязывания контрагенту условий договора, невыгодных для него со стороны Регоператора.

В соответствии с пунктом 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц. При этом в отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

В соответствии со статьей 10 Гражданского кодекса РФ установлены пределы осуществления гражданских прав - не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

На основании выше изложенного, просим:

1. Признать действия ООО РО «ЭкоСити» нарушившим пункт 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", в части навязывания

Исполнителю невыгодных условий договора б/н « На оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов» , а именно: пункта 8.6;п.8.7. указанного договора, которым предусмотрены несоизмеримые с фактами ненадлежащего исполнения или неисполнения Исполнителем обязательств штрафные санкции.

2.Изменить условия Договора «На оказание услуг по транспортированию ТКО» в части штрафных санкций в отношении Исполнителя.

Приложения:Копия Договора «На оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов»(1экземпляр,12 листов)

Директор ООО «Башспецстрой»: