

**ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ
«ТЭКО-Сервис»**

ФАС России
Рег. номер 16809721
зарегистрирован 08.10.2021



392002, г. Тамбов, ул. Набережная, д. 16
эл. почта: gta2005@inbox.ru

Тел.

Исх. № 480 от 07 октября 2021 года

**Федеральная
антимонопольная служба**

125993, г. Москва,
ул. Садовая-Кудринская, д. 11,
Д-242, ГСП-3

ЖАЛОБА
на действия организатора торгов
(извещение о проведении электронного аукциона от 04.10.2021 г.
№ 2100700002821000004)

На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> 04 октября 2021 г. за № 2100700002821000004 было опубликовано извещение и документация об аукционе в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов, в том числе крупногабаритных отходов, в районах: Мордовский, Петровский, Уваровский, Жердевский, в городских округах: Мичуринск, Уварово, расположенных на территории Тамбовской области (далее - Аукционная документация).

Организатором аукциона является: Акционерное общество «Тамбовская сетевая компания», ОГРН 1056882300694, ИНН 6829012231, юридический адрес: Россия, 392008, г. Тамбов, ул. Пирогова, 22 а. Почтовый адрес: Россия, 392000, г. Тамбов, ул. С. Рахманинова, 5 б. Номер контактного телефона: +7(4752)71-96-89. Ответственное должностное лицо: секретарь Аукционной комиссии — [имя нечитабельно]. Адрес электронной почты: vvs@oaotsk.ru

Согласно пункту 3 Информационной карты Аукционной документации предметом аукциона является: услуга по транспортированию твердых коммунальных отходов, в том числе крупногабаритных отходов, в районах: Мордовский, Петровский, Уваровский, Жердевский, в городских округах: Мичуринск, Уварово, расположенных на территории Тамбовской области, с 01.01.2022 года по 30.08.2028 года.

В п. 11 Информационной карты Аукционной документации установлено, что начальная (максимальная) цена договора установлена в размере 998 556 124 (Девятьсот девяносто восемь миллионов пятьсот пятьдесят шесть тысяч сто двадцать четыре) рубля 38 копеек.

Пунктом 2.1 Раздела I Аукционной документации установлено, что документация подготовлена в соответствии с положениями Гражданского кодекса Российской Федерации, Закона о контрактной системе, Федерального закона от 24.06.1998 года № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления», постановления Правительства Российской Федерации от 03.11.2016 № 1133 «Об утверждении Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов для Регионального оператора», Закона Тамбовской области от 27 февраля 2019 года «Об отдельных вопросах правового регулирования отношений в области обращения с отходами производства и

потребления на территории Тамбовской области», Территориальной схемы и Региональной программы. В части, прямо не урегулированной законодательством Российской Федерации, проведение Аукциона на право заключить Договор регулируется настоящей Документацией.

Как установлено в п. 4 Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора (утв. постановлением Правительства РФ от 3 ноября 2016 г. N 1133) (далее – Правила), торги проводятся в форме аукциона в электронной форме (далее - аукцион) в порядке, установленном Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Федеральный закон), с учетом особенностей, предусмотренных настоящими Правилами.

Согласно п. 5 Правил, при проведении аукциона на организатора аукциона не распространяются положения Федерального закона, регламентирующие:

- а) планирование закупок;
- б) предоставление преимуществ при осуществлении закупок и установление ограничений участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя);
- в) создание контрактных служб;
- г) требования к членам комиссии по осуществлению закупок о прохождении членами комиссии профессиональной переподготовки или повышения квалификации в сфере закупок;
- д) последствия признания аукциона в электронной форме несостоявшимся, предусмотренные частью 4 статьи 71 Федерального закона;
- е) особенности исполнения контракта в части подготовки и размещения в единой информационной системе в сфере закупок отчета, предусмотренного частью 9 статьи 94 Федерального закона;
- ж) изменение и расторжение контракта;
- з) осуществление мониторинга закупок и аудита в сфере закупок;
- и) контроль в сфере закупок;
- к) порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены контракта (цены предмета аукциона).

Тем самым, обжалование действий организатора торгов возможно в рамках Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Согласно части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции указано, что действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с

нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, тажке иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Согласно пункту 4.1 Раздела I Аукционной документации участником Аукциона может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее – офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Пунктом 4.3 Аукционной документации к участникам Аукциона установлены единые требования. В частности, подпунктом "а" пункта 4.3 Аукционной документации установлено, что участник аукциона должен иметь лицензию на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности с разрешенным видом работ (услуг), – транспортирование отходов IV класса опасности.

ООО «ТЭКО-Сервис» имеет лицензию на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I-IV классов опасности № 068 00153 от 29.05.2019 г., выданную Управлением Росприроднадзора по Тамбовской области.

Тем самым, ООО «ТЭКО-Сервис» является потенциальным участником электронного аукциона, и полагает, что со стороны организатора торгов имеют место следующие нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, а также порядка подачи заявок на участие в торгах, что влечет ущемление и нарушение прав и законных интересов Заявителя.

Обращаем внимание, что электронный аукцион проводится организатором аукциона во исполнение предписания по делу № 10/01/10-63/2019 от 31.07.2020 г., выданного Федеральной антимонопольной службой.

Решением по делу № 10/01/10-63/2019 от 31.07.2020 г. о нарушении антимонопольного законодательства Федеральная антимонопольная служба признала АО «Тамбовская сетевая компания» нарушившим п. 9 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

1. Организатором торгов при формировании лота не были учтены логистические факторы, а также экономические и технические особенности деятельности лиц, осуществляющих транспортирование твердых коммунальных отходов.

Одним из оснований для признания АО «Тамбовская сетевая компания» нарушившим п. 9 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции Федеральная антимонопольная служба в решении по делу № 10/01/10-63/2019 от 31.07.2020 г. о нарушении антимонопольного законодательства указала, что «при формировании лотов организатором торгов были созданы условия для ограничения количества потенциальных участников».

В частности, при формировании лотов не были учтены логистические факторы, а также экономические и технические особенности деятельности лиц, осуществляющих транспортирование твердых коммунальных отходов.

Экономически эффективное осуществление деятельности по транспортированию твердых коммунальных отходов предполагает максимальную централизацию обслуживаемых территорий. Места для размещения и обслуживания (хранения, ремонта, заправки) мусоровозов должны находиться максимально близко к обслуживаемой территории и местам размещения отходов.

Пунктом 9 Правил № 1133 предусмотрено, что услуги по транспортированию ТКО на определенной территории в зоне деятельности регионального оператора выделяются в отдельный лот. В данном случае под "территорией" следует понимать часть муниципального образования, муниципальное образование, несколько муниципальных образований, территории одного или нескольких населенных пунктов в муниципальном образовании (в зависимости от принятого административно-территориального деления в субъекте Российской Федерации) с учетом экономической целесообразности их объединения в отдельный лот для проведения аукциона, а также законодательством Российской Федерации о защите конкуренции. Данная позиция подтверждается письмом Минэкономразвития России от 04.06.2019» (стр. 9 решения по делу № 10/01/10-63/2019 от 31.07.2020 г.).

Аналогичная ситуация усматривается при формировании лота в рамках настоящего электронного аукциона.

В частности, в лот необоснованно включен Мордовский район, который находится на значительном расстоянии от г. Мичуринска, в котором образуется самый большой объем отходов на обслуживаемой территории.

При этом расстояние от г. Мичуринск до р.п. Мордово составляет около 150 км, что влечет значительное необоснованное увеличение транспортных расходов для обслуживания данного отдаленного района.

По непонятным причинам в лот не включен Мичуринский район, хотя основной объем отходов образуется в г. Мичуринске и логично одновременное обслуживание данных муниципальных образований в рамках одного лота.

Такие территории, входящие в лот, разделены на две обособленные и отдаленные друг от друга территории, что требует организации двух производственных баз на юго-востоке и северо-западе области, что влечет необоснованные дополнительные расходы на их содержание.

Какое-либо экономические, логистические и технические факторы, свидетельствующие о необходимости формирования лота данным образом, отсутствуют.

2. Обоснование начальной (максимальной) цены контракта проведено с нарушением Основ ценообразования в области обращения с твердыми коммунальными отходами (утв. постановлением Правительства РФ от 30 мая 2016 г. № 484).

Согласно п. 90¹ Основ ценообразования в области обращения с твердыми коммунальными отходами (утв. постановлением Правительства РФ от 30 мая 2016 г. № 484) расходы на транспортирование твердых коммунальных отходов, в том числе цена предмета аукциона, проводимого в соответствии с Правилами проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 3 ноября 2016 г. № 1133 "Об утверждении Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора"

(далее - Правила проведения торгов), определяются с учетом расстояния транспортирования твердых коммунальных отходов в соответствии с территориальной схемой, утвержденной в установленном порядке, и планируемого количества транспортируемых твердых коммунальных отходов.

В Приложении № 1 разделе III Документации об аукционе в нарушение указанного пункта Основ ценообразования в области обращения с твердыми коммунальными отходами отсутствует информация о расстоянии транспортирования твердых коммунальных отходов на каждый год действия договора, что не позволяет потенциальному участнику аукциона определить экономическую обоснованность произведенного расчета.

В частности, из представленного расчета невозможно определить необходимое для транспортирования отходов количество транспортных средств, и как следствие:

- размер расходов на топливо и горюче-смазочные материалы для транспортных средств используемых для транспортирования твердых коммунальных отходов;
- размер расходов на сырье и материалы для текущего технического обслуживания транспортных средств, используемых для транспортирования твердых коммунальных отходов;
- размер ремонтных расходов и расходов на техническое обслуживание (за исключением расходов, предусмотренных подпунктом "в" настоящего пункта) в отношении транспортных средств, используемых для транспортирования твердых коммунальных отходов;

- размер расходов на амортизацию транспортных средств, используемых для транспортирования твердых коммунальных отходов;
- расходов на арендную плату и лизинговые платежи в отношении транспортных средств, используемых для транспортирования твердых коммунальных отходов.

Не включение Организатором торгов в обоснование начальной (максимальной) цены договора сведений о расстоянии транспортирования твердых коммунальных отходов на каждый год действия договора и не указание необходимого для этого количества транспортных средств, не позволяет потенциальному участнику аукциона оценить экономическую обоснованность начальной (максимальной) цены договора и принять решение об экономической целесообразности участия (неучастия) в аукционе.

3. Организатором торгов в Аукционной документации не указано достоверное описание объекта закупки.

В соответствии с частью 3 статьи 24.8 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ "Об отходах производства и потребления" (далее - Закон об отходах) случаи, при которых цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора должны формироваться по результатам торгов, а также порядок их проведения, в том числе случаи, когда условия проведения таких торгов подлежат предварительному согласованию с органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, устанавливаются Правительством Российской Федерации. Случаи, при которых цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора должны формироваться по результатам торгов, а также порядок проведения таких торгов установлены Правилами проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 03.11.2016 № 1133.

Согласно пункту 4 Правил торги проводятся в форме аукциона в электронной форме (далее - аукцион) в порядке, установленном Законом о контрактной системе, с учетом особенностей, предусмотренных Правилами.

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Как установлено, в п. 12 Правил документация об аукционе наряду с информацией, указанной в статье 64 Федерального закона, содержит следующую информацию:

- а) сведения о предмете аукциона (лота), в том числе описание границы территории в пределах зоны деятельности регионального оператора, на которой оказываются услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов;
- 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;
- в) сведения об источниках образования твердых коммунальных отходов и местах накопления твердых коммунальных отходов, в том числе о контейнерных площадках (при их наличии);
- г) применяемый способ коммерческого учета объема или массы отходов при их транспортировании;
- д) сроки и порядок оплаты услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов;
- е) порядок контроля качества услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов, осуществляемого региональным оператором;
- ж) срок, на который заключается договор. При этом указанный срок не может превышать срок, на который организатору аукциона присвоен статус регионального оператора;
- з) сведения о прогнозируемом расстоянии транспортирования твердых коммунальных отходов (суммарном расстоянии за весь срок, на который заключается договор) от мест (площадок) накопления твердых коммунальных отходов до объектов обработки, обезвреживания и (или) захоронения твердых коммунальных отходов, а также между указанными объектами в соответствии с территориальной схемой обращения с отходами, в том числе с твердыми коммунальными отходами, утвержденной в установленном порядке.

Согласно п. 25 Правил обращения с твердыми коммунальными отходами (утв. постановлением Правительства РФ от 12 ноября 2016 г. N 1156) (далее – Правила обращения) существенными условиями договора на оказание услуг по 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 транспортированию твердых коммунальных отходов;
- к) ответственность сторон;
- л) цена транспортирования одной единицы (куб. м. и (или) тонны) твердых коммунальных отходов.

В нарушение указанного п/п. «г» 25 Правил обращения с твердыми коммунальными отходами в аукционной документации и проекте договора не указаны конкретные маршруты транспортирования твердых коммунальных отходов в соответствии со схемой обращения с отходами (т.е. потенциальный участник аукциона не может определить маршруты движения мусоровозов, для оценки потенциальных экономических затрат на исполнение договора).

Более того, потенциальный участник торгов не может определить потенциальный объем услуг по транспортированию, подлежащий оказанию в рамках заключенного договора (в том числе - потенциальный пробег специализированной техники), поскольку:

- в п. 3.1.6. проекта договора установлено условие о том, что маршруты движения мусоровозов определяются ежедневно региональным оператором самостоятельно и могут пересматриваться произвольно;

- в п. 3.1.28 проекта договора установлено условие о том, что при изменении направления потоков, связанном с прекращением эксплуатации объектов, используемых для обработки, утилизации, обезвреживания, захоронения твердых коммунальных отходов, и (или) вводом в эксплуатацию новых объектов потенциальный победитель аукциона обязан оказывать услуги независимо от увеличения территориальной протяженности транспортирования. При этом, в договоре не предусмотрена обязанность Регионального оператора пересмотреть стоимость услуг по транспортированию отходов (т.е. возможное значительное увеличение пробега транспорта не будет дополнительно оплачиваться региональным оператором в ходе исполнения договора);

- Приложение № 2 к техническому заданию Аукционной документации не содержит объема вывозимых отходов по каждому адресу накопления отходов, поэтому потенциальный участник торгов не может определить действительное количество отходов, подлежащих транспортированию, и количество необходимой специализированной техники, необходимой для оказания услуг по договору.

В результате потенциальный участник аукциона не может определить объем услуг, подлежащий оказанию в рамках заключенного договора, а также объем технических и финансовых потребностей, необходимых для оказания данных услуг.

4. Организатором торгов в Аукционной документации на потенциального победителя возложены дополнительные обязанности, не относящиеся к объекту закупки.

Объектом закупки определено оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов.

Исходя из толкования Правил торги могут проводиться только в отношении транспортирования твердых коммунальных отходов. Иные виды деятельности не могут быть предметом договора по транспортированию твердых коммунальных отходов, который заключен по результатам торгов, проведенных в порядке, определенном Правилами.

В нарушение указанного, в проекте договора для оператора определены дополнительные обязанности, не имеющие отношения к объекту закупки:

- в п. 3.1.18 проекта договора установлено условие о том, что в случае повреждения Оператором контейнеров (бункеров) Регионального оператора или другого собственника Оператор обязуется в течение трех календарных дней за счет собственных средств произвести текущий ремонт контейнеров (бункеров), в случае невозможности проведения такого ремонта – заменить на аналогичный либо возместить Региональному оператору или другому собственнику их стоимость с учетом нормального износа.

В свою очередь, согласно ч. 3 ст. 308 ГК РФ обязательство не создает обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон (для третьих лиц).

Отношения между примирителем вреда и третьими лицами, не являющимися сторонами договора, регулируются нормами гражданского законодательства о причинении вреда (глава 59 ГК РФ) и не могут регулироваться договором.

Неправомерность данной позиции организатора аукциона прямо подтверждена решением Федеральной антимонопольной службы от 10 ноября 2020 г. N 04/10/18.1-177/2020.

5. В Аукционной документации не определен способ коммерческого учета транспортируемых отходов.

Как установлено в п./п. «г» п. 12 Правил проведения торгов, документация об аукционе наряду с информацией, указанной в статье 64 Федерального закона, содержит следующую информацию:

- применяемый способ коммерческого учета объема или массы отходов при их транспортировании.

В п. 36 Информационной карты Аукционной документации указано, что Коммерческий учет транспортируемых ТКО осуществляется исходя из объема в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 03 июня 2016 года № 505 «Об утверждении правил коммерческого учета и (или) массы твердых коммунальных отходов».

Коммерческий учет количества ТКО осуществляется расчетным способом. Расчет производится исходя из:

- нормативов накопления ТКО, выраженных в количественных показателях объема;

- количества и объема контейнеров для накопления ТКО, установленных в местах накопления ТКО.

Для целей коммерческого учета количество расчетных единиц определяется в договорах на оказание услуг по обращению с ТКО.

Тем самым, организатор торгов установил объем оказываемых услуг по договору в зависимости от волеизъявления третьих лиц, не являющихся сторонами заключаемого договора.

Согласно ч. 1 ст. 420 ГК РФ договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Тем самым, условия договора не могут быть поставлены в зависимость от каких-либо действий третьих лиц, которые не являются сторонами договора.

Взаимоотношения регионального оператора с потребителями его услуг, в том числе и в части определения объема оказанных услуг, относятся к предпринимательским рискам регионального оператора.

В п. 3.3.1. проекта договора содержится абсурдное условие о том, что объем оказанных за расчетный период услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов определяется не исполнителем услуг, а заказчиком.

В результате этого, потенциальные участники закупки не могут оценить реальный объем услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов, являющихся объектом закупки, что нарушает их право на получение достоверной информации о проводимых торгах и объекте закупки.

6. Установленный в Аукционной документации срок и порядок оплаты услуг по транспортированию ТКО противоречит нормам Закона о контрактной системе.

Как установлено в п./п. «д» п. 12 Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора (утв. постановлением Правительства РФ от 3 ноября 2016 г. N 1133) документация об аукционе наряду с информацией, указанной в статье 64 Федерального закона, содержит следующую информацию:

- сроки и порядок оплаты услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов.

Пунктом 2.4 проекта договора установлено, что региональный оператор оплачивает оказанные Оператором услуги по транспортированию ТКО на основании счета, акта оказанных услуг и выставленного счета-фактуры.

Оплата оказанных Оператором за расчетный период услуг по настоящему договору осуществляется Региональным оператором в следующем порядке:

- 15 числа месяца, следующего за расчетным, в размере 100% от суммы денежных средств, фактически поступивших по состоянию на 10 число месяца, следующего за расчетным, на счета Регионального оператора от Потребителей за оказанные услуги по обращению с ТКО в части услуг по транспортированию ТКО, пропорционально доле (проценту) расходов Оператора в общей сумме расходов Регионального оператора на осуществление деятельности по транспортированию ТКО, учтенных Управлением по регулированию тарифов области при утверждении единого тарифа Регионального оператора на соответствующий период регулирования;

- окончательная оплата за расчетный период производится Региональным оператором по истечении 60 календарных дней, исчисляемых с 16 числа месяца, следующего за расчетным.

В случае если дата оплаты приходится на нерабочий (выходной, праздничный) день, то платеж производится в первый, следующий за ним, рабочий день. Оплата услуг производится Региональным оператором путем перечисления денежных средств на расчетный счет Оператора, указанный в настоящем договоре, или иным способом, не запрещенным действующим законодательством.

Согласно части 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системе срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта должен составлять не более тридцати дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 настоящего Федерального закона, за исключением случая, указанного в части 8 статьи 30 настоящего Федерального закона, а также случаев, когда Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства установлен иной срок оплаты.

Согласно части 7 статьи 94 Закона о контрактной системе приемка результатов отдельного этапа исполнения контракта, а также поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги осуществляется в порядке и в сроки, которые установлены контрактом, и оформляется документом о приемке, который подписывается заказчиком.

В п. 2.7. проекта договора оператор передает Региональному оператору счет на оплату, счет-фактуру и акт оказания услуг в срок не позднее 11 числа месяца, следующего за расчетным периодом.

Тем самым, установленный в Аукционной документации срок и порядок оплаты услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов прямо противоречит части 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системе и направлен на ограничение количества участников аукциона, поскольку увеличения срока оплаты оказанных услуг влечет для оператора уменьшение количества оборотных средств, необходимых для исполнения договора.

Более того, согласно п. 6 Формы типового договора на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами (утв. постановлением Правительства РФ от 12 ноября 2016 г. N 1156) потребитель (за исключением потребителей в многоквартирных домах и жилых домах) оплачивает услуги по обращению с твердыми коммунальными отходами до 10-го числа месяца, следующего за месяцем, в котором была оказана услуга по обращению с твердыми коммунальными отходами.

Потребитель в многоквартирном доме или жилом доме оплачивает коммунальную услугу по оказанию услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами в соответствии с жилищным законодательством Российской Федерации.

Как установлено ч. 1 ст. 155 Жилищного кодекса РФ плата за жилое помещение и коммунальные услуги вносится ежемесячно до десятого числа месяца, следующего за истекшим месяцем, если иной срок не установлен договором управления многоквартирным домом либо решением общего собрания членов товарищества собственников жилья, жилищного кооператива или иного специализированного потребительского кооператива, созданного в целях удовлетворения потребностей граждан в жилье в соответствии с федеральным законом о таком кооперативе (далее - иной специализированный потребительский кооператив).

Исходя из этого, региональный оператор должен получать плату за оказанный услуги до 10 числа месяца, следующего за расчетным. Предпринимательские риски регионального оператора, связанные с неполным получением оплаты за услуги, оказанные потребителям, не могут быть переложены на потенциальных участников аукциона.

7. Установленная в Аукционной документации ответственность потенциального победителя электронного аукциона в ходе исполнения договора прямо противоречит нормам Закона о контрактной системе.

7.1. Согласно части 7 статьи 34 Закона о контрактной системе пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления пени.

В нарушение указанной нормы Закона о контрактной системе в 7.2 проекта договора указано, что за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, указанных в п. п. 2.7, 3.1.10 настоящего договора Оператор уплачивает пени.

Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения Оператором обязательства, предусмотренного договором, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного договором срока исполнения обязательства, и устанавливается в размере 0,1 % стоимости услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов за расчетный месяц, за каждый день просрочки.

7.2. Согласно части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом утверждены Постановлением Правительства РФ от 30 августа 2017 г. N 1042.

В п. 7.3.-7.12 проекта договора установлены штрафы, не соответствующие вышеуказанным нормам, что является нарушением части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

7.3. Согласно ч. 5 ст. 34 Закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). 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 контрактом 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 заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В нарушение указанной нормы в п. 7.13 проекта договора установлено, что в случае просрочки исполнения Региональным оператором обязательств по оплате, предусмотренных договором, Оператор вправе потребовать уплаты неустойки (пеней). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения Региональным оператором обязательств по оплате, предусмотренных договором, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного договором срока исполнения обязательства. Пеня устанавливается в размере 1/360 действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы.

Исходя из этого, установленная проектом договора ответственность сторон противоречит нормам закона о контрактной системе.

Кроме того, установление организатором торгов в проекте договора ответственности потенциальных участников торгов, явно несоразмерной последствиям нарушения обязательств, а также снижение ответственности организатора торгов направлено на ограничение количества потенциальных участников аукциона.

Неправомерность данной позиции организатора аукциона прямо подтверждена решением Федеральной антимонопольной службы от 10 ноября 2020 г. N 04/10/18.1-177/2020.

8. Проект договора содержит условия, направленные на ограничение количества потенциальных участников торгов.

В проект договора включен ряд невыполнимых, либо обременительных условий, направленных на побуждение потенциального участника аукциона отказаться от участия в нем.

Условия проекта договора о порядке одностороннего расторжения договора существенно ущемляют интересы потенциальных участников аукциона.

В частности, согласно п. 3.4.2. проекта договора региональный оператор имеет право отказаться в одностороннем порядке от исполнения настоящего договора в случае:

- двух и более раз нарушения Оператором в течение календарного года Санитарных норм и правил, Правил обращения с твердыми коммунальными отходами и других законодательных актов обязательных для исполнения при оказании услуг по транспортированию ТКО, а также территориальной схемы в части транспортирования ТКО от источников их образования до объектов обработки/размещения ТКО;

- двух и более раз неисполнения либо ненадлежащего исполнения Оператором обязательств, предусмотренных настоящим договором;

- причинения вреда жизни и (или) здоровью граждан (потребителей) либо имуществу граждан (потребителей) при оказании/неоказании услуг по транспортированию ТКО, если такие факты имели место два и более раза в течение календарного года;

- двух и более раз составления/ внесения контрольно-надзорными органами, органами прокуратуры, судом, в отношении Регионального оператора постановлений, предписаний, предупреждений, предостережений, решений, связанных с оказанием услуг по транспортированию на любой территории указанной в п. 1.5. настоящего договора.

Полагаем, что расторжение договора, заключенного на срок более 6 лет и имеющего обеспечение его исполнения банковской гарантией, во внесудебном порядке за двукратное нарушение его условий является чрезмерной мерой ответственности для оператора, направленной на сокращение количества потенциальных участников аукциона.

Согласно ч. 4 ст. 450.1 Гражданского кодекса РФ сторона, которой настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором предоставлено право на отказ от договора (исполнения договора), должна при осуществлении этого права действовать добросовестно и разумно в пределах, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

Как указано в п. 14 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22 ноября 2016 г. N 54 "О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации об обязательствах и их исполнении" при осуществлении стороной права на одностороннее изменение условий обязательства или односторонний отказ от его исполнения она должна действовать разумно и добросовестно, учитывая права и законные интересы другой стороны (пункт 3 статьи 307, пункт 4 статьи 450.1 ГК РФ). Нарушение этой обязанности может повлечь отказ в судебной защите названного права полностью или частично, в том числе признание ничтожным одностороннего изменения условий обязательства или одностороннего отказа от его исполнения (пункт 2 статьи 10, пункт 2 статьи 168 ГК РФ).

В свою очередь, согласно п. 10.3 проекта договора последний может быть расторгнут в одностороннем порядке по инициативе Оператора, в случае полной неоплаты более двух расчетных периодов подряд Региональным оператором оказанных услуг. Т.е. в 2022 году для расторжения договора в одностороннем порядке по

инициативе оператора задолженность регионального оператора перед оператором должна составлять более 23 млн. рублей (причем сразу за 2 месяца подряд).

Т.е. организатором торгов установлен явный дисбаланс между правами регионального оператора и оператора на отказ от исполнения договора в одностороннем порядке.

Это выражается даже в сроках уведомления об одностороннем отказе от исполнения договора.

Согласно п. 13 Правил проведения торгов в случае если аукцион, в том числе аукцион, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, признан несостоявшимся по основаниям, указанным в части 4 статьи 71 Федерального закона, организатор аукциона вправе самостоятельно (без привлечения операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами, осуществляющих деятельность по транспортированию твердых коммунальных отходов) обеспечить транспортирование твердых коммунальных отходов на условиях и по цене, не превышающей цену предмета несостоявшегося аукциона, или проводит новый аукцион.

В связи с этим, совершенно очевидно, что все вышеуказанные действия организатора торгов при разработке Аукционной документации направлены исключительно на ограничение конкуренции и недопущение потенциальных перевозчиков твердых коммунальных отходов на товарный рынок Тамбовской области.

На основании изложенного,

ПРОШУ:

признать жалобу ООО «ТЭКО-Сервис» обоснованной и выдать АО «Тамбовская сетевая компания» предписание о внесении изменений в документацию о торгах и извещение о проведении торгов.

Приложение.

1. Копия лицензии на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I-IV классов опасности № 068 00153 от 29.05.2019, выданная Управлением Росприроднадзора по Тамбовской области.

2. Копия решения Федеральной антимонопольной службы по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 10/01/10-63/2019 от 31.07.2020 г.

3. Копия предписания Федеральной антимонопольной службы по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 10/01/10-63/2019 от 31.07.2020 г.

4. Схема Тамбовской области с указанием муниципальных образований, включенных в лот.

5. Копия решения Федеральной антимонопольной службы от 10 ноября 2020 г. N 04/10/18.1-177/2020.

6. Копия протокола об избрании генерального директора ООО «ТЭКО-Сервис».

7. Копия выписки из ЕГРЮЛ с официального сайта ФНС, подтверждающая полномочия генерального директора ООО «ТЭКО-Сервис».

Генеральный директор



