



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Челябинской области

пр. Ленина, 59, г. Челябинск, 454091
тел. (351) 263-88-71, факс (351) 263-18-39
e-mail: to74@fas.gov.ru

13.07.2022 № АК/8328/22

На № _____ от _____

Заявитель:

ООО «Комтранссервис+»

456613, Челябинская область, г. Копейск,
ул. Кемеровская, д. 20
ts-kop@mail.ru

Организатор торгов:

ООО «Центр коммунального сервиса»

454091, г. Челябинск, ул. Маркса, дом 38,
офис 201
info@cks174.ru
i.klementeva@cks174.ru

ООО «РТС-Тендер»

121151, г. Москва, наб. Тараса Шевченко,
23А
ko@rts-tender.ru

Р Е Ш Е Н И Е
по жалобе № 074/10/18.1-1629/2022

11 июля 2022 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия Челябинского УФАС России) в составе:

Председатель Комиссии: Козлова А.А. – руководитель Челябинского УФАС России;
Члены Комиссии: Долгополова К.А. – заместитель руководителя - начальник отдела административного и судебного производства Челябинского УФАС России;
Шорина Д.А. – специалист-эксперт отдела административного и судебного производства Челябинского УФАС России;

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Комтранссервис+» (далее — ООО «КТС+», Заявитель) (вх. № 8253/22 от 23.06.2022) на действия (бездействие) организатора торгов Общества с ограниченной ответственностью «Центр коммунального сервиса» (далее — ООО «ЦКС», Организатор торгов) при организации проведении торгов на оказание услуг по транспортировке твердых коммунальных отходов на территории Копейского городского округа Челябинской области (извещение № 2100700000222000008 от 16.06.2022) (далее – торги) в присутствии:

- представителей ООО «КТС+»

- представителей ООО «ЦКС» I

действующих на основании доверенностей № 2022-242 от 27.05.2022, № 2022-51 от 10.01.2022, № 2022-248 от 11.07.2022 (копии представлены в материалах дела);

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее — Челябинское УФАС России) 23.06.2022 поступила жалоба ООО «КТС+» (вх. № 8253/22 от 23.06.2022) на действия организатора торгов ООО «ЦКС» (№ извещение 2100700000222000008 от 16.06.2022).

В жалобе заявитель указывает следующие доводы:

1) пунктом 8.3 проекта контракта, соответствующим пункту 3 Постановления Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042 «Об утверждении Правил 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), о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 года № 1063» (далее - Правила № 1042) и устанавливающим ответственность исполнителя за неисполнение или ненадлежащее обязательств по контракту, к обязательствам, имеющим стоимостное выражение, отнесены пункты проекта контракта, которые стоимостного выражения не имеют и не могут иметь (пункты 4.17, 4.20, 4.21, 4.22, 5.1.1, 5.1.3, 5.1.17, 5.1.21, 5.1.26, 5.1.28, 5.1.30);

2) пункт 8.5 проекта контракта, соответствующий пункту 6 Правил № 1042 и устанавливающий ответственность оператора за неисполнение или ненадлежащее исполнение не имеющих стоимостного выражения обязательств, предусмотренных контрактов, содержит закрытый перечень обязательств (пункты 5.1.2, 5.1.5, 5.1.7, 5.1.8, 5.1.9, 5.1.12, 5.1.14, 5.1.22, 5.1.27). При этом, по мнению Заявителя, нестоимостные обязательства также предусмотрены пунктами 4.5, 4.8, 4.10, 4.11, 4.13, 4.16, 4.17, 4.18, 4.20 — 4.22, 5.1.1, 5.1.3, 5.1.4, 5.1.6, 5.1.10, 5.1.11, 5.1.13, 5.1.15, 5.1.16, 5.1.17, 5.1.19 — 5.1.21, 5.1.24 — 5.1.26, 5.1.28 — 5.1.30 проекта контракта;

3) пункт 8.4 проекта контракта, предусмотрен размер штрафа, который должен применяться согласно пункту 5 Правил № 1042. При этом из редакции пункта 8.4 проект контракта может быть сделан вывод, что указанный пункт применяется при установлении размера штрафа в случае нарушения оператором обязательств, не указанных в пунктах 8.3-8.5 проекта контракта, в том числе в части обязательств, не имеющих стоимостного выражения (пункты 4.8, 4.10, 4.11, 4.13, 4.18, 5.1.4, 5.1.6, 5.1.10, 5.1.11, 5.1.13, 5.1.16, 5.1.19, 5.1.20, 5.1.24, 5.1.25, 5.1.29, 5.1.30 проекта контракта и т. д.), вне зависимости от итогов аукциона, а также при условии, когда не была предложена наиболее высокая цена за право заключения контракта;

4) пункты 8.3 - 8.5 проекта контракта ухудшают права и законные интересы потенциальных участников закупки по сравнению с положениями законодательства;

5) условия о сроке действия контракта, об объеме и стоимости услуг имеют существенное значение для определения цены на торгах, в связи с чем она не подлежит изменению после проведения торгов по соглашению сторон.

ООО «КТС+» представлены дополнения к жалобе (вх. № 8631/22 от 30.06.2022), согласно которым Заявитель считает ограничением участия в закупке установление в документации об аукционе требования к составу заявки в части предоставления документов, подтверждающих исполнение (с учетом правопреемства) в течение трех лет до даты подачи заявки контракта или договора, заключенного в рамках Федерального закона

от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - № 223-ФЗ). По такому контракту (договору) должны быть оплачены неустойки, и стоимость исполненных обязательств по нему обязательств должна составлять не менее 20% НМЦК (пункт 8 требований к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе).

Организатором торгов представлены письменные пояснения по доводам жалобы (вх. № 8665/22 от 01.07.2022), согласно которым пункт 3 Правил № 1042 не определяет конкретный перечень нарушений, за которые устанавливается ответственность указанным пунктом. Кроме того, отсутствуют указания о том, что размер штрафа, установленный пункт 3 Правил № 1042, применяется исключительно за неисполнение или ненадлежащее исполнение исполнителем обязательств, имеющих стоимостное выражение.

Обязательства, указанные в пунктах 4.17, 4.20 — 4.22, 5.1.1, 5.1.3, 5.1.15, 5.1.17, 5.1.21, 5.1.26, 5.1.28, 5.1.30 проекта контракта, направлены на конкретизацию основной обязанности оператора, составляющей предмет контракта - обязанности по транспортировке твердых коммунальных отходов (далее — ТКО). Исполнение данных обязательств подтверждает факт оказания услуги, который подлежит оплате.

Согласно пояснениям Организатора торгов формулировка пункта 8.4 проекта контракта изложена не в соответствии с пунктом 6 Правил № 10472 по причине технической ошибки.

Относительно перечисления в пункте 8.5 проекта контракта обязательств, за нарушение которых контрактом устанавливается ответственность оператора в соответствии с пунктом 6 Правил № 1042, Организатор торгов пояснил, что указанный пункт Правил № 1042 не обязывает заказчика указывать полный перечень нестоимостных обязательств, предусмотренных контрактом. Уточнение некоторых пунктов (обязательств) в пункте 8.5 проекта контракта направлено на акцентирование внимания контрагента на существенное значение таких обязательств.

Из пояснений Организатора торгов следует, что стороны договора по результатам указанных торгов вправе по взаимному соглашению изменить срок действия контракта (но не более срока действия соглашения между Региональным оператором и уполномочены органом власти), объема и стоимости услуг (в случае увеличения объема оказания услуг по контракту), так как указанное положение проекта контракта направлено на корректировку указанных показателей в связи с невозможностью в момент заключения контракта достоверно установить фактический объем ТКО в период действия договора.

В силу пункта 3.2 проекта контракта цена за единицу измерения является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта за исключением случаев, установленных настоящим контрактом и (или) предусмотренных законодательством. Иное прямое указание на то, что изменение объема, срока действия контракта, стоимости услуг возможно только в пределах суммы заключенного контракта, в проектах контрактов отсутствует.

Довод Заявителя о том, что установление требований о предоставлении документов в соответствии с частью 2.1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон о контрактной системе) считают необоснованным, так как указанная норма устанавливает дополнительные требования к участникам торгов, а не ограничения участия. И при этом, в силу подпункта «б» пункт 5 Постановления Правительства Российской Федерации от 03.11.2016 № 1133 «Об утверждении Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального

оператора» (далее — Постановление № 1133) при проведении аукциона на организатора аукциона не распространяются положения Федерального закона, регламентирующие предоставление преимуществ при осуществлении закупок и установление ограничений участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя).

Исходя из письменных пояснений ООО «ЦКС», требование к участникам торгов в соответствии с частью 2.1 статьи 31 Закона о контрактной системе не может свидетельствовать об ограничении конкуренции, поскольку предоставление опыта выполнения (оказание услуг) установлено без привязки к предмету контракта.

Дополнительно ООО «ЦКС» указывало, что отсутствие нарушений прав Заявителя подтверждается тем, что ООО «КТС+» участвовало в торгах в полном объеме, и по итогам электронного аукциона ценовое предложение ООО «КТС+» признано лучшим.

Изучив материалы жалобы, пояснения организатора торгов, Комиссия Челябинского УФАС России пришла к следующим выводам.

На основании соглашения об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами (далее — ТКО) от 05.03.2018, заключенного между ООО «ЦКС» и Министерством экологии Челябинской области, в соответствии с Постановлением № 1133 ООО «ЦКС» проводит торги на право заключения договоров на оказание услуг по транспортировке ТКО на территории Копейского городского округа Челябинской области).

Согласно извещению о проведении торгов № 2100700000222000008 от 16.06.2022 объектом закупки является оказание услуг по транспортированию ТКО на территории Копейского городского округа Челябинской области (лот №3).

Дата и время окончания срока подачи заявок: 24.06.2022 09:00 (МСК+2).

Дата проведения процедуры подачи предложений о цене контракта либо о сумме цен единиц товара, работы, услуги: 24.06.2022.

Дата подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя): 27.06.2022.

1. Постановлением Правительства Российской Федерации от 03.11.2016 № 1133 утверждены Правила проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора (далее – Постановление № 1133).

В соответствии с подпунктом «а» пункта 3 Постановления № 1133 цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора должны формироваться по результатам торгов в случае, если в зоне деятельности регионального оператора образуется более 30 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся на территории субъекта Российской Федерации.

Согласно пункту 4 Постановления № 1133 торги проводятся в форме аукциона в электронной форме (далее - аукцион) в порядке, установленном Законом о контрактной системе, с учетом особенностей, предусмотренных настоящими Правилами.

В силу подпункта «б» пункта Постановления № 1133 при проведении аукциона на организатора аукциона не распространяются положения Закона о контрактной системе, регламентирующие предоставление преимуществ при осуществлении закупок и установление ограничений участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя).

Согласно части 1 статьи 27 Закона о контрактной системе участие в определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) может быть ограничено только в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

В случае, если заказчиком принято решение об ограничении участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), информация о таком ограничении с обоснованием

его причин должна быть указана в извещении об осуществлении закупки (часть 2 статьи 27 Закона о контрактной системе).

Пунктом 12 части 1, пунктом 3 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе предусмотрено, что извещение о закупке должно содержать требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе, и исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки таким требованиям, а также требование, предъявляемое к участникам закупки в соответствии с частью 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе (при наличии такого требования), также требования к содержанию, составу заявки на участие в закупке.

Частью 2.1 статьи 31 Закона о контрактной системе установлены требования к участникам закупки, в том числе, в случае проведения закупки с начальной (максимальной) ценой контракта (далее – НМЦК) 20 миллионов рублей и более, об исполнении участником закупки (с учетом правопреемства) в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке контракта или договора, заключенного в соответствии с Законом № 223-ФЗ при условии исполнения таким участником закупки требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), предъявленных при исполнении таких контракта, договора. Стоимость исполненных обязательств по таким контракту, договору должна составлять не менее двадцати процентов начальной (максимальной) цены контракта (часть 2.1 названной статьи).

Согласно пункту 8 требований к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе (приложение № 3 к извещению о проведении электронного аукциона) для участия в электронном аукционе заявка на участие в закупке должна содержать документы, подтверждающие исполнение (с учетом правопреемства) в течение трех лет до даты подачи заявки контракта или договора, заключенного по Закону № 223-ФЗ. По такому контракту (договору) должны быть оплачены неустойки, и стоимость исполненных по нему обязательств должна составлять не менее 20% НМЦК, что соответствует требованиям пункта 3 части 2 статьи 42, пункту 4 Постановления Правительства РФ от 29.12.2021 № 2571 «О требованиях к участникам закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений актов Правительства Российской Федерации».

Часть 2.1 статьи 31 Закона о контрактной системе не устанавливает требование к предмету контракта (договора), то есть в качестве подтверждения опыта участником торгов может быть приложен контракт, не связанный с транспортированием ТКО.

Также Комиссия считает необходимым отметить, что Закон о контрактной системе под ограничениями участия понимает, например, применение национального режима в соответствии со статьей 14 Закона о контрактной системе, ограничения в отношении участников закупки, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные коммерческие организации (статья 30 Закона о контрактной системе в редакции от 02.07.2022).

Положения части 2.1 статьи 31 Закона о контрактной системе предусматривают требования к участникам закупки, касающиеся квалификации, а не ограничение участия.

Кроме того, Заявителем не представлены какие-либо документы, судебная практика, практика территориальных органов ФАС России, подтверждающие его позицию и позволяющие Комиссии прийти к обоснованности довода о том, что требование, установленное частью 2.1 статьи 31 Закона о контрактной системе, может быть отнесено к

ограничениям участия в закупке.

Организатор торгов также пояснил, что разместить извещение о проведении электронного аукциона на оказание услуг по транспортированию ТКО в Единой информационной системе в сфере закупок невозможно без установления требования в соответствии с частью 2.1 статьи 31 Закона о контрактной системе (при НМЦК 20 миллионов рублей и более), что подтверждается скриншотом сайта указанной информационной системы.

Следует отметить, что позиция Заявителя об исключении рассматриваемых требований из документов по закупке с целью расширения возможности участия организаций, не заключавших ранее контракты на транспортирование с ООО «ЦКС», будет противоречить требованиям пункта 12 части 1 статьи 42, части 2.1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного, указанный довод Заявителя признан *необоснованным*.

2. Согласно части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением, документацией о закупке, заявкой участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение, документация о закупке, заявка не предусмотрены.

В соответствии частью 4 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней) (часть 6 статьи 34 Закона о контрактной системе).

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)), определены Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042 (далее – Правила № 1042).

Пунктом 2 Правил № 1042 установлено, что размер штрафа устанавливается контрактом в соответствии с пунктами 3 - 9 настоящих Правил, за исключением случая, предусмотренного пунктом 13 настоящих Правил, в том числе рассчитывается как процент цены контракта, или в случае, если контрактом предусмотрены этапы исполнения контракта, как процент этапа исполнения контракта (далее - цена контракта (этапа)).

Согласно пункту 3 Правил № 1042 за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в следующем порядке (за исключением случаев, предусмотренных пунктами 4 - 8 Правил № 1042):

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

- б) 5 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);
- в) 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);
- г) 0,5 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 100 млн. рублей до 500 млн. рублей (включительно);
- д) 0,4 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 500 млн. рублей до 1 млрд. рублей (включительно);
- е) 0,3 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 1 млрд. рублей до 2 млрд. рублей (включительно);
- ж) 0,25 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 2 млрд. рублей до 5 млрд. рублей (включительно);
- з) 0,2 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 5 млрд. рублей до 10 млрд. рублей (включительно);
- и) 0,1 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) превышает 10 млрд. рублей.

В силу пункта 5 Правил № 1042 за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным с победителем закупки (или с иным участником закупки в случаях, установленных Законом о контрактной системе), предложившим наиболее высокую цену за право заключения контракта, размер штрафа рассчитывается в порядке, установленном Правилами № 1042, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, и устанавливается в следующем порядке:

а) в случае, если цена контракта не превышает начальную (максимальную) цену контракта:

10 процентов начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

5 процентов начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

1 процент начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

б) в случае, если цена контракта превышает начальную (максимальную) цену контракта:

10 процентов цены контракта, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

5 процентов цены контракта, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

1 процент цены контракта, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно).

В соответствии с пунктом 6 Правил № 1042 за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается (при наличии в контракте таких обязательств) в следующем порядке:

а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

в) 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

г) 100000 рублей, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Пунктом 8.3 проекта контракта определен порядок расчета штрафа за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Оператором обязательств, предусмотренных пунктами 4.17, 4.20, 4.21, 4.22, 5.1.1, 5.1.3, 5.1.15, 5.1.17, 5.1.21, 5.1.26, 5.1.28, 5.1.30 настоящего Контракта, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом (за исключением случаев, предусмотренных пунктами 8.4. настоящей статьи).

Согласно пункту 8.4 проекта контракта за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Оператором обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа рассчитывается в порядке, установленном настоящим Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, и устанавливается в следующем порядке:

а) в случае, если цена контракта не превышает начальную (максимальную) цену контракта:

10 процентов начальной (максимальной) цены Контракта, если цена Контракта не превышает 3 млн. рублей;

5 процентов начальной (максимальной) цены Контракта, если цена Контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

1 процент начальной (максимальной) цены Контракта, если цена Контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

б) в случае, если цена Контракта превышает начальную (максимальную) цену Контракта:

10 процентов цены Контракта, если цена Контракта не превышает 3 млн. рублей;

5 процентов цены Контракта, если цена Контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

1 процент цены Контракта, если цена Контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно).

В пункте 8.5 проекта контракта приведен порядок расчета штрафа за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Оператором обязательства, предусмотренного контрактом, которое не имеет стоимостного выражения (пункты 5.1.2, 5.1.5, 5.1.7, 5.1.8, 5.1.9, 5.1.12, 5.1.14, 5.1.22, 5.1.27 Контракта), а также за каждый факт исполнения или ненадлежащего исполнения Оператором обязательств предусмотренных пунктами 4.3, 4.5, 4.16, 4.20, 5.1.1, 5.1.15 настоящего Контракта.

Из пояснений Организатора торгов (вх. № 8665/22 от 01.07.2022) следует, что к обязательствам, имеющим стоимостное выражение, относятся те обязательства, которые подтверждают факт оказания услуги по транспортированию (основного обязательства) и качество оказанных услуг, за что Заказчик производит оплату. Отсутствие данных в системе ГЛОНАСС о посещении контейнерной площадки (пункты 4.17, 5.1.15, 5.1.30), отсутствие фото фиксации факта посещения контейнерной площадки (пункты 4.20 - 4.22), транспортирование отходов с нарушением требований законодательства (пункты 5.1.1, 5.1.3, 5.1.26, 5.1.28) позволяет говорить о неисполнении или ненадлежащем исполнении условий контракта.

На уведомление о продлении срока принятия решения по жалобам (исх. № АК/7899/22 от 06.07.2022) ООО «ЦКС» (вх. № 9165/22 от 08.07.2022) и ООО «КТС+» (вх. № 9177-ЭП/22 от 08.07.2022) представили таблицы, содержащие позицию сторон относительно отнесения конкретных обязательств, поименованных в пунктах 8.3 и 8.5 проекта контра, к имеющим и не имеющим стоимостной характер (вх. №№ 9465/22, 9177-ЭП/22 от 08.07.2022).

Исходя из указанных пояснений ООО «ЦКС» к стоимостным обязательствам относит обязательства, указанные в пунктах проекта контракта 4.17, 4.20 — 4.22, 5.1.1, 5.1.3, 5.1.17, 5.1.21, 5.1.26, 5.1.28, 5.1.30, к нестоимостным — в пунктах 4.3, 4.5, 4.16, 5.1.2, 5.1.5, 5.1.17, 5.1.8, 5.1.9, 5.1.12, 5.1.14, 5.1.15, 5.1.22, 5.1.27 проекта контракта.

ООО «КТС+» к стоимостным обязательствам относит лишь пункт 1.1 проекта контракта (Региональный оператор поручает, а Оператор принимает на себя обязательство оказывать услуги по транспортированию Твердых коммунальных отходов в Зоне деятельности Оператора, а Региональный оператор обязуется принимать и оплачивать оказанные услуги в соответствии с условиями настоящего Контракта).

Обязательства, закрепленные пунктами 3.6, 4.1 - 4.6, 4.10 - 4.22, 5.1.1 - 5.1.30 проекта контракта, ООО «КТС+» считает нестоимостными, поскольку они не имеют денежного выражения (стоимости). В подтверждение своей позиции представители Заявителя ссылались на судебную практику (постановление Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 18.07.2019 № Ф02-2979/2021 по делу № А33-33261/2018, постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 07.12.2021 № Ф01-6347/2021 по делу № А79-8444/2020).

Комиссия антимонопольного органа отмечает, что одной из основных обязанностей Организатора торгов при проведении торгов в порядке, предусмотренном Законом о контрактной системе, является описание объекта закупки, то есть формирование потребности, предмета контракта в соответствии с требованиями статьи 33 Закона о контрактной системе.

Следовательно, все, что указано в описании объекта закупки, является основным обязательством по контракту, носит стоимостной характер, выражающийся в цене контракта, и подлежит оплате Организатором торгов.

Из судебной практики, представленной ООО «КТС+» в обоснование своей позиции следует, что стоимостной характер носит основное обязательство, предусмотренное контрактом, то есть то обязательство, которое имеет денежный эквивалент.

При этом, Комиссия обращает внимание, что исполнение основного обязательства по транспортированию ТКО невозможно без надлежащего соблюдения обязанностей, предусмотренных проектом контракта и описанием объекта закупки (соблюдение графика, периодичности вывоза ТКО, вывоз ТКО на места сбора, установленные извещением о проведении электронного аукциона, наличие спецтехники с соответствующим техническим оснащением, фиксация мест накопления ТКО, недопущение уплотнения сверх предельного допустимого значения уплотнения, обеспечение безопасного и надежного хранения информации средств навигации и др.).

Описание объекта закупки, предусмотренное Организатором торгов в отдельном приложении к извещению с наименованием «Описание объекта закупки — техническое задание», приведено в сокращенном варианте и более подробно изложено Организатором торгов в оспариваемых пунктах контракта, что не противоречит требованиям статей 33,34,42 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, разделение описания объекта закупки в контракте по пунктам, не свидетельствует о том, что каждый пункт проекта контракта является самостоятельным обязательством, а фактически только частью основного обязательства.

Привлечение Оператора к ответственности в виде штрафа в том виде, как изложено в пункте 8.3 проекта контракта, не соответствует принципам разумности и справедливости, может привести к злоупотреблениям со стороны Организатора торгов в части предъявления неустойки, отказу хозяйствующих субъектов от участия в торгах и от работы на данном рынке из-за больших, экономически необоснованных санкций, и, как следствие,

к ограничению конкуренции на данном товарном рынке.

По мнению ООО «КТС+», заявленному при рассмотрении жалобы, в пунктах 8.3 и 8.5 проекта контракта необходимо либо перечислить все обязательства Оператора, либо ограничиться лишь цитированием положений Правил № 1042 без конкретизации каких-либо обязательств.

Комиссия антимонопольного органа отмечает, что перечислять или не перечислять в данных пунктах конкретные обязательства является правом Организатора торгов.

Вместе с тем, по мнению Комиссии, целесообразнее с целью исключения возникновения споров между сторонами при заключении и расторжении контракта определить меры ответственности в соответствии с Правилами № 1042 с учетом того, что все обязанности Оператора, связанные непосредственно с порядком, последовательностью, сроками оказания услуги, её объемом и содержанием, входят в основное обязательство.

С учетом положения пункта 3.3 проекта контракта, определяющего, что расчетным периодом по Контракту является календарный месяц, Комиссия полагает возможным установление в проекте контракта условия о привлечении к ответственности Оператора за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, в их совокупности за отчетный период, то есть привлечение исполнителя не за отдельное нарушение какого-либо пункта контракта, являющегося неотъемлемой частью основного обязательства, а за все нарушения, допущенные Оператором за отчетный период (с соответствующим разделением на стоимостные и нестоимостные).

Кроме того, в пункте 8.3 проекта контракта указано, что размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, что не соответствует пункту 3 Правил № 1042.

Также установлено, что пункт 8.4 проекта контракта содержит неточное цитирование пункта 5 Правил № 1042.

Указанное нарушение Организатором торгов не оспаривается. ООО «ЦКС» указывает, что пункт 8.4 проекта контракта сформирован в такой редакции по причине технической ошибки, что само по себе свидетельствует о нарушении законодательства о контрактной системе.

Таким образом, действия организатора торгов не соответствуют пункту 4 Постановления № 1133, частям 4, 6, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, пунктам 3, 5, 6 Правил № 1042.

Таким образом, указанный довод жалобы с учетом представленных Заявителем дополнений признан *частично обоснованным*.

3. В соответствии с частью 8 статьи 448 ГК РФ условия договора, заключенного по результатам торгов в случаях, когда его заключение в соответствии с законом допускается только путем проведения торгов, могут быть изменены сторонами:

- 1) по основаниям, установленным законом;
- 2) в связи с изменением размера процентов за пользование займом при изменении ключевой ставки Банка России (соразмерно такому изменению), если на торгах заключался договор займа (кредита);
- 3) по иным основаниям, **если изменение договора не повлияет на его условия, имевшие существенное значение для определения цены на торгах.**

Согласно подпунктам «б» и «ж» пункта 12 Постановления № 1133 извещение о проведении аукциона наряду с информацией, указанной в частях 1 и 2 статьи 42 Закона о контрактной системе, содержит электронные документы, в которые включаются 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, а также срок, на который заключается договор.

В соответствии с пунктом 25 Постановления Правительства Российской Федерации от 12.11.2016 № 1156 «Об обращении с твердыми коммунальными отходами и внесении изменения в постановление Правительства Российской Федерации от 25 августа 2008 года № 641» (вместе с «Правилами обращения с твердыми коммунальными отходами») (далее – Постановление № 1156) **существенными условиями договора на оказание услуг по транспортированию ТКО 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.

Согласно части 2 статьи 422 ГК РФ если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

Пунктом 12.7 проекта контракта предусмотрено, что Стороны вправе по взаимному соглашению изменить условия Контракта, в том числе требования к наличию лицензии в случае изменения требований законодательства Российской Федерации, срок действия (но не более срока действия соглашения между Региональным оператором и уполномоченным органом Операторной власти), объем и стоимость услуг (в случае увеличения объемов оказания услуг по Контракту), порядок расчетов и отчетный период по Контракту, иные условия Контракта. При этом, изменение условий настоящего Контракта является правом, а не обязанностью Сторон.

Согласно пояснениям Организатора торгов условие о возможности изменить срок действия контракта (но не более срока действия соглашения между Региональным оператором и уполномоченным органом Операторной власти) предусмотрено на случай, если Оператор исполнит обязательства по транспортированию ТКО на сумму, определенную по итогам проведения торгов, за временной период меньше, чем срок оказания услуг, установленный в контракте.

Также из пояснений Организатора торгов следует, что увеличить срок действия контракта возможно в случае, если по истечении срока действия контракта вследствие уменьшения объема фактически вывезенных ТКО по сравнению планируемым объемом, остались неизрасходованными денежные средства, а также при исполнении стороной такого контракта обязательств по транспортированию ТКО на период определения нового

Оператора по транспортированию ТКО.

Комиссия отмечает, что формулировка «но не более срока действия соглашения между Региональным оператором и уполномоченным органом Операторной власти» указывает на то, что стороны вправе изменить срок действия контракта как в меньшую, так и в большую сторону.

При этом увеличение в большую сторону срока на срок действия соглашения, заключенного между ООО «ЦКС» и Министерством экологии Челябинской области, может привести к увеличению срока действия контракта на срок, превышающий срок действия рассматриваемого контракта, поскольку пунктом 4.1 соглашения об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Челябинского кластера Челябинской области от 05.03.2018, заключенного между ООО «ЦКС» и Министерством экологии Челябинской области следует, что оно действует до 31.12.2026 (включительно).

Необходимо обратить внимание, что Организатор торгов может ежемесячно отслеживать объем исполненных оператором обязательств, и математически рассчитать срок, необходимый для проведения конкурентной процедуры и выбора нового исполнителя, разместить сведения о торгах заранее, не изменяя при этом срок действия контракта по рассматриваемым торгам.

Представитель ООО «ЦКС» пояснил, что право на изменение порядка расчета направлено на приведение контракта в соответствие с нормами закона (при изменении закона, регламентирующего срок оплаты исполненных обязательств), либо на возможность включить условие о выплате аванса.

Однако, указанные пояснения не отражены в пункте 12.7 проекта контракта.

Комиссия полагает, что изменение условий контракта в части порядка расчетов поставит контрагента по заключенному по итогам торгов контракту в неравное условие с иными участниками закупки, что нарушит права таких участников.

Относительно права изменять иные условия контракта представитель ООО «ЦКС» пояснил, что ГК РФ не ограничивает стороны контракта в данном праве.

Вместе с тем, пункт 12.7 проекта контракта не раскрывает, что Организатор торгов понимает под иными условиями контракта, что не позволяет определить на сколько данное условие соответствует требованиям пункта 3 части 8 статьи 448 ГК РФ.

Комиссия, рассмотрев довод Заявителя, указанный в настоящем пункте, приходит к выводу о том, что изменение срока действия контракта, объема и стоимости услуг, порядка расчетов, недопустимо, поскольку указанные условия в силу пункта 25 Постановления Правительства РФ № 1156 являются существенными для рассматриваемого вида договора, а, соответственно, имеют существенное значение для определения цены на торгах.

Следует отметить, что участники торгов конкурируют не только за сам факт заключения с ними контракта, но и за объем услуги, цену контракта, при этом формируя своё предложение с учетом всех условий контракта (количественных, качественных, стоимостных, логистических и транспортных) в совокупности.

Таким образом, положение пункта 12.7 проекта контракта не в полной мере соответствует пункту 3 части 8 статьи 448 ГК РФ.

Довод жалобы признан *обоснованным*.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Комтранссервис+» на действия организатора торгов ООО «Центр коммунального сервиса» при организации и проведении торгов на оказание услуг

по транспортировке твердых коммунальных отходов на территории Копейского городского округа Челябинской области (извещение № 2100700000222000008 от 16.06.2022) обоснованной в части доводов по необоснованному определению стоимостных и нестоимостных обязательств в пунктах 8.3 и 8.5 проекта контракта, а также случаев изменения контракта в соответствии с пунктом 12.7 проекта контракта обоснованной, в части довода по установлению требования к участникам в соответствии частью 2.1 статьи 31 Закона о контрактной системе и к составу заявки - необоснованной.

2. Признать в действиях организатора торгов ООО «Центр коммунального сервиса» нарушение порядка проведения торгов, установленного пунктом 3 части 8 статьи 488 ГК РФ, пунктом 4 Постановления № 1133, частями 4, 6, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, пунктами 3, 5, 6 Правил № 1042.

3. Выдать Организатору торгов и оператору электронной площадки ООО «РТС-Тендер» обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений организации и проведении торгов.

4. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Челябинского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении виновного лица производства по делу об административном правонарушении.

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

Председатель Комиссии

А.А. Козлова

Члены Комиссии

К.А. Долгополова

Д.А. Шорина