РЕШЕНИЕ № Т-69/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЭкоЦентр» на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

Дата принятия решения: 27.04.2018

г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров № 65 в составе: <.....>, при участии представителей:

- ООО «ЭкоЦентр»: <.....>. – доверенность от 20.04.2018 № 6/н;
- Министерство энергетики, жилищно-коммунального хозяйства и тарифов Республики Коми – уведомлено надлежащим образом, представители на рассмотрение жалобы не явились,

рассмотрев жалобу ООО «ЭкоЦентр» на действия организатора торгов – Министерства энергетики, жилищно-коммунального хозяйства и тарифов Республики Коми при проведении конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Республики Коми (извещение № 230318/26840914/02) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба ООО «ЭкоЦентр» (далее – Заявитель) на действия организатора торгов – Министерства энергетики, жилищно-коммунального хозяйства и тарифов Республики Коми (далее – Организатор торгов) при проведении конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Республики Коми (извещение № 230318/26840914/02) (далее – Конкурс; Жалоба).

Из Жалобы следует, что Организатором торгов при утверждении Документации об отборе регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Республики Коми (далее – Конкурсная документация), рассмотрении, оценке и сопоставлении заявок на участие в Конкурсе были нарушены требования Правил проведения уполномоченными органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации конкурсного отбора региональных операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 05.09.2016 № 881 (далее – Правила).

Организатор торгов с доводами Жалобы не согласился, указав, что при проведении Конкурса действовал в соответствии с требованиями Правил.

Рассмотрев все представленные документы, а также выслушав пояснения представителей Заявителя, Организатора торгов, Комиссия ФАС России установила следующее.

23.03.2018 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru (далее – официальный сайт) Организатором торгов было размещено извещение о проведении Конкурса, согласно которому дата окончания подачи заявок на участие в Конкурсе – 12.04.2018; дата и время вскрытия конвертов с заявками на участие в Конкурсе – 12.04.2018 в 17:30; срок подписания протокола о результатах конкурса – до 19.04.2018 включительно.

1. Согласно Жалобе при расчете приведенной стоимости, указанной в Конкурсной документации, Организатором торгов были нарушены требования Методических указаний по расчету регулируемых тарифов в области обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденных приказом ФАС России от 21.11.2016 № 1638/16.

Из письменных пояснений Организатора торгов от 23.04.2018 № б/н следует, что при расчете максимального значения приведенной стоимости услуги регионального оператора была допущена техническая ошибка.

В соответствии с приложением № 2 к Конкурсной документации порядок расчета приведенной стоимости услуги регионального оператора определяется Основами ценообразования в области обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 30.05.2016 № 484 (далее – Основы ценообразования). Расчет максимального значения приведенной стоимости услуги регионального оператора производится в соответствии с Методическими указаниями по расчету регулируемых тарифов в области обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденными приказом ФАС России от 21.11.2016 № 1638/16. Максимально допустимая величина стоимости услуг регионального оператора составляет 43 799 803,00 тыс. руб.

Вместе с тем согласно письменным пояснениям Организатора торгов от 26.04.2018 № б/н максимальное значение приведенной стоимости услуги регионального оператора при корректном расчете должна составлять 37 667 354,02 тыс. руб.

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

Согласно пункту 35 Правил расчет приведенной стоимости услуги регионального оператора осуществляется в соответствии с Основами ценообразования.

Пунктом 92 Основ ценообразования установлено, что приведенная стоимость услуги регионального оператора рассчитывается как сумма необходимой валовой выручки регионального оператора за весь срок,

на который присваивается такой статус, приведенной к сопоставимым ценам с использованием прогнозируемого значения индекса потребительских цен, указанного в документации об отборе регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами, и с применением ставки дисконтирования, равной норме доходности инвестированного капитала в реальном выражении (за вычетом индекса потребительских цен).

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Организатором торгов при установлении в Конкурсной документации максимально допустимого значения приведенной стоимости услуги регионального оператора были нарушены требования пункта 35 Правил.

2. Согласно Жалобе победитель Конкурса был неправомерно допущен Организатором торгов к участию в Конкурсе. По мнению Заявителя, победителем Конкурса в составе заявки не представлено решение об одобрении или совершении крупной сделки.

В ходе рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России представитель Заявителя пояснил, что в составе заявки победителя Конкурса представлено решение об одобрении крупной сделки, заключаемой по результатам открытых аукционов в электронной форме на электронных площадках, что, по мнению Заявителя, не является надлежащим одобрением заключения договора по итогам проведения Конкурса.

В ходе изучения заявки победителя Конкурса Комиссией ФАС России установлено, что в соответствии с Протоколом № 52 внеочередного общего собрания участников ООО «УХТАЖИЛФОНД» от 29.03.2018 (далее – Протокол) было принято решение об одобрении совершения крупной сделки от имени ООО «УХТАЖИЛФОНД» на участие в конкурсном отборе регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Республики Коми в соответствии с приказом Министерства энергетики, жилищно-коммунального хозяйства и тарифов Республики Коми № 164-ОД от 22.03.2018, заключаемой по результатам открытых аукционов в электронной форме на электронных площадках, в общей сумме из расчета по годам на 9 лет и 3 месяца согласно вышеуказанной конкурсной документации в сумме не менее 31 млн. руб. и не более 44 млрд. руб. с размером обеспечения заявки на участие в Конкурсе 31 451 189,34 руб.

Согласно статье 46 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» крупной сделкой считается сделка (несколько взаимосвязанных сделок), выходящая за пределы обычной хозяйственной деятельности и при этом:

связанная с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества (в том числе заем, кредит, залог, поручительство, приобретение такого количества акций (иных эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции) публичного общества, в результате которых у общества возникает обязанность направить обязательное предложение в соответствии с главой XI.1 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»), цена или балансовая стоимость которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на

последнюю отчетную дату;

предусматривающая обязанность общества передать имущество во временное владение и (или) пользование либо предоставить третьему лицу право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации на условиях лицензии, если их балансовая стоимость составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату.

Принятие решения о согласии на совершение крупной сделки является компетенцией общего собрания участников общества.

В решении о согласии на совершение крупной сделки должны быть указаны лицо (лица), являющееся ее стороной, выгодоприобретателем, цена, предмет сделки и иные ее существенные условия или порядок их определения. В решении о согласии на совершение крупной сделки могут не указываться сторона сделки и выгодоприобретатель, если сделка заключается на торгах, а также в иных случаях, если сторона сделки и выгодоприобретатель не могут быть определены к моменту получения согласия на совершение такой сделки.

Таким образом, принимая во внимание, представленную в составе заявки победителя Конкурса бухгалтерскую отчетность, представление обеспечения заявки и обеспечения исполнения обязательств по соглашению, заключаемому по результатам проведения Конкурса, заключение соглашения по итогам Конкурса является крупной сделкой для победителя Конкурса и принятие решения о согласии на их совершение относится к компетенции общего собрания участников ООО «УХТАЖИЛФОНД».

В соответствии с подпунктом «г» пункта 26 Правил заявка должна содержать решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо заверенную копию такого решения, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и для заявителя предоставление обеспечения заявки и (или) обеспечения исполнения обязательств по соглашению является крупной сделкой.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 43 Правил заявитель не допускается конкурсной комиссией к участию в конкурсном отборе в случае непредставления документов, указанных в пункте 26 Правил, или наличие в таких документах недостоверных сведений.

Таким образом, принимая во внимание, что в соответствии с Протоколом совершение крупной сделки победителю Конкурса было одобрено на определенных условиях, а именно, по итогам проведения открытых аукционов в электронной форме на электронных площадках, в то время как проведение Конкурса не осуществляется в электронной форме, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что в составе заявки победителя Конкурса отсутствует надлежащее согласие на совершение сделки, заключаемой по результатам Конкурса.

Учитывая изложенное, принимая во внимание, что непредставление документа,

подтверждающего согласие победителя Конкурса на совершение сделки, заключаемой по результатам Конкурса, является достаточным основанием для отказа в допуске к участию в Конкурсе, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что ООО «УХТАЖИЛФОНД» было допущено Организатором торгов к участию в Конкурсе в нарушение требований подпункта «а» пункта 43 Правил.

3. Согласно Жалобе представленные в составе заявки победителя Конкурса документы в обоснование наличия у него мощностей по захоронению твердых коммунальных отходов, не подтверждают право собственности или иное законное право на использование объектов по захоронению твердых коммунальных отходов на территории Республики Коми, и, соответственно, не могли быть учтены Организатором торгов при оценке победителя Конкурса по критерию мощности.

В соответствии с письменными пояснениями Организатора торгов от 23.04.2018 № б/н оценка заявки победителя Конкурса по критерию мощности осуществлялась на основании документов, представленных победителем Конкурса в подтверждение наличия у него транспортных средств, позволяющих обеспечить транспортирование твердых коммунальных отходов в объеме не менее 10% годового объема образования твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора. Представленный в составе заявки ООО «УХТАЖИЛФОНД» договор на размещение отходов IV-V классов опасности при оценке заявки победителя Конкурса по критерию мощности во внимание не принимался.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 22 Правил при первом проведении конкурсного отбора регионального оператора организатор конкурсного отбора вправе установить следующий дополнительный критерий качества услуги регионального оператора: критерий мощности - возможность осуществления деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию и (или) захоронению твердых коммунальных отходов в объеме не менее 10 процентов годового объема образования твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора либо наличие действующего государственного контракта на оказание услуги по обращению с твердыми бытовыми (коммунальными) отходами, заключенного на срок более чем 10 лет.

Согласно подпункту «и» пункта 12 Правил документация об отборе должна содержать критерии конкурсного отбора, характеризующие качество оказания услуги по обращению с твердыми коммунальными отходами региональным оператором (далее соответственно - критерии качества оказания услуги региональным оператором, услуга регионального оператора), их минимальные и (или) максимальные предельные значения, требования к документам, подтверждающим указанные участником конкурсного отбора значения критериев качества оказания услуги региональным оператором.

В соответствии с пунктом 8.4.6 Конкурсной документации для подтверждения заявленных значений по критерию мощности заявитель должен предоставить следующие документы на выбор, в том числе:

- копии документов, подтверждающих право собственности или иное законное

право заявителя по использованию транспортных средств, позволяющих транспортировать твердые коммунальные отходы в размере не менее 10 процентов годового объема образования твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора, при условии осуществления ежедневного вывоза твердых коммунальных отходов, и копии технических документов на транспортные средства с указанием грузоподъемности каждого транспортного средства;

- копии документов, подтверждающих право собственности или иное законное право заявителя на использование объектов по захоронению твердых коммунальных отходов на территории Республики Коми, внесенных в государственный реестр объектов размещения отходов, позволяющих захоранивать твердые коммунальные отходы в объеме не менее 10 процентов годового объема образования твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора, и копии технических документов на объекты по захоронению твердых коммунальных отходов (данные последней инвентаризации объектов размещения отходов, содержащие сведения о проектной мощности объекта и сведения об образовании, обработке, утилизации, обезвреживании, транспортировании и размещении отходов производства и потребления (по форме №2-ТП (отходы)), поданные в установленном порядке за все периоды (годы) с момента прохождения последней инвентаризации, проектная документация, паспорт объекта), подтверждающие возможность захоранивать твердые коммунальные отходы в объеме не менее 10 процентов годового объема образования твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора.

Таким образом, учитывая, что оценка победителя Конкурса по критерию мощности осуществлялась Организатором торгов на основании документов, представленных в подтверждение наличия у него возможности транспортировать твердые коммунальные отходы в размере не менее 10% годового объема образования твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора, Комиссия ФАС России приходит к выводу о необоснованности указанного довода Заявителя.

4. Согласно Жалобе заявка ООО «УХТАЖИЛФОНД» не содержит информации о возможности транспортировать твердые коммунальные отходы в размере не менее 10% годового объема образования твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора при условии, что Организатором торгов данный объем указан в размере 497,90 тыс. тонн.

В соответствии с пояснениями представителя Заявителя в ходе рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России, заявка победителя Конкурса не содержит информации о коэффициентах перевода указанного в Конкурсной документации значения массы отходов в показатели объема отходов.

В письменных пояснениях Организатора торгов от 23.04.2018 № б/н указано, что необходимость перевода показателей объема транспортирования твердых коммунальных отходов, представленных в составе заявки победителя Конкурса, в тонны отсутствовала, поскольку в территориальной схеме данные об объеме твердых коммунальных отходов представлены в кубических метрах.

В соответствии с подпунктом «в» пункта 12 Правил документация

об отборе должна содержать сведения о количестве (показатели объема и (или) массы) и источниках образования твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора в разрезе поселений, городских округов (районов городских округов) (с разбивкой по видам и классам опасности отходов).

Согласно пункту 7.2 Конкурсной документации сведения о количестве (показатели объема и (или) массы) образования твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора в разрезе поселений, городских округов (районов городских округов) (с разбивкой по видам и классам опасности отходов) приведены разделе 6.2.1 территориальной схемы.

В ходе изучения Комиссией ФАС России Территориальной схемы обращения с отходами, в том числе с твердыми коммунальными отходами Республики Коми, утвержденной приказом Министерства энергетики, жилищно-коммунального хозяйства и тарифов Республики Коми от 21.03.2018, приказом Министерства природных ресурсов и охраны окружающей среды Республики Коми от 21.03.2018 № 592, размещенной на официальном сайте Республики Коми, было установлено, что в таблице № 8 пункта 6.2.1 территориальной схемы представлены как сведения о показателях массы, так и показателях объема твердых коммунальных отходов, образующихся в зоне деятельности регионального оператора.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя.

5. Согласно Жалобе заявка победителя Конкурса не соответствует требованиям пункта 3.9 Конкурсной документации, поскольку в описи документов, представленных в заявке победителя Конкурса, не указан приказ ГРОРО.

В соответствии с пунктом 24 Правил заявки представляются по форме и в порядке, в сроки и в месте, которые указаны в документации об отборе.

Согласно пункту 3.9 Конкурсной документации заявка должна быть прошита в один том, пронумерована и опечатана (скреплена на обороте последнего листа тома печатью заявителя (при наличии) и подписана заявителем или лицом, уполномоченным заявителем, с указанием общего количества листов). Первыми в томе должны быть подшиты опись документов, содержащая перечень документов, входящих в состав заявки с указанием страницы, на которой находится соответствующий документ, и заявка на участие в конкурсном отборе.

В соответствии с подпунктом «в» пункта 43 Правил заявитель не допускается конкурсной комиссией к участию в конкурсном отборе в случае несоответствия заявки требованиям, установленным документацией об отборе.

В ходе изучения заявки победителя Конкурса Комиссией ФАС России было установлено наличие в составе заявки на страницах 165-166 копии приказа Росприроднадзора от 31.12.2014 № 870 о включении в государственный реестр объектов размещения отходов Ухтинского городского полигона ТБО.

При этом Комиссия ФАС России обращает внимание, что согласно описи документов, представленных в составе заявки победителя Конкурса,

на страницах 152-166 заявки представлены документы, подтверждающие законное право победителя Конкурса на размещение отходов в объеме не менее 10% годового объема образования твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора, в том числе договор № 03-18/у от 01.01.2018 на размещение отходов IV-V классов опасности на Ухтинском городском полигоне.

Таким образом, по мнению Комиссии ФАС России, неуказание в описи документов, прилагаемых к заявке, указанной копии приказа Росприроднадзора, принимая во внимание, что заявка победителя Конкурса пронумерована и опечатана (скреплена на обороте последнего листа тома печатью заявителя и подписана лицом, уполномоченным заявителем, с указанием общего количества листов), не может являться самостоятельным основанием для отказа в допуске ООО «УХТАЖИЛФОНД» к участию в Конкурсе.

Учитывая изложенное, довод Заявителя не находит своего подтверждения.

На основании изложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЭкоЦентр» на действия организатора торгов – Министерства энергетики, жилищно-коммунального хозяйства и тарифов Республики Коми при проведении конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Республики Коми (извещение № 230318/26840914/02) обоснованной.

2. Выдать организатору торгов – Министерству энергетики, жилищно-коммунального хозяйства и тарифов Республики Коми обязательное для исполнения предписание.

Решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

<.....>