

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 04-06-18.1/2018

12 апреля 2018 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия), в составе:

Председателя	<...>	- заместителя руководителя Челябинского УФАС России;
Комиссии:		
Членов	<...>	- начальника отдела анализа товарных и финансовых рынков Челябинского УФАС России;
Комиссии:		
	<...>	- ведущего специалиста-эксперта отдела анализа товарных и финансовых рынков Челябинского УФАС России;

при рассмотрении жалобы ООО «Спецпроект» (далее – Заявитель, Общество) на неправомерные действия Министерства экологии Челябинской области (ИНН 7453135778, ОГРН 1047424528161) (далее – Министерство, Организатор торгов)

У С Т А Н О

В Челябинское УФАС России поступила жалоба ООО «Спецпроект» на неправомерные действия Министерства при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения о создании межмуниципальной системы коммунальной инфраструктуры на территории

Челябинской области в отношении обработки, накопления, утилизации, размещения твердых коммунальных отходов на территории Челябинского кластера, извещение № 231117/2238202/01, лот № 1 (далее – Конкурс, торги).

В качестве доводов Заявитель в жалобе указал на ускоренную процедуру проведения Министерством конкурсного отбора, в результате которого Общество было лишено возможности подать заявку на участие в Конкурсе, на установление Министерством требований к наличию опыта создания (строительства) не менее одного объекта инвестиций, наличию финансовой состоятельности у участника Конкурса, не отвечающих положениям статьи 23 Закона о концессионных соглашениях и требованиям антимонопольного законодательства, на отсутствие оценки конкурсной комиссии при рассмотрении единственной заявки того факта, что документы АО «Управление отходами», представленные в электронной форме, не содержат электронную цифровую подпись.

В дополнении к жалобе ООО «Спецпроект» представило мнение о том, что Организатором торгов незаконно принято решение о допуске АО «Управление отходами» к участию в Конкурсе, поскольку опыт создания (строительства) объекта инвестиций в Республике Чувашии компанией не подтвержден.

В связи с этим Заявитель просит признать жалобу обоснованной и принять решение о выдаче Организатору торгов предписания об устранении нарушений действующего законодательства путем аннулирования Конкурса.

Министерством представлены письменные пояснения (письмом от 05.04.2018 № 02/2806, письмом от 10.04.2018 № 01/2889), на заседании Комиссии также даны устные пояснения.

В письменных и устных пояснениях Министерство считает, что доводы Заявителя являются необоснованными и, что в действиях Организатора торгов отсутствуют нарушения порядка организации и проведения Конкурса.

Комиссия к рассмотрению жалобы ООО «Спецпроект» привлекла АО «Управление отходами», подавшее заявку на участие в Конкурсе, для дачи пояснений по доводам Заявителя.

АО «Управление отходами» представлены письменные пояснения (письмом от 12.04.2018), на заседании Комиссии также даны устные пояснения.

Изучив представленные материалы, заслушав пояснения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

Порядок проведения открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения регулируется положениями Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее –

Закон о концессионных соглашениях).

В соответствии с пунктом 17 части 1 статьи 4 Закона о концессионных соглашениях объектами концессионного соглашения являются, в том числе объекты, на которых осуществляются обработка, накопление, утилизация, обезвреживание, размещение твердых коммунальных отходов.

Министерством издан Приказ от 23.11.2017 № 1465 «О заключении концессионного соглашения», которым утверждена конкурсная документация открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения о создании межмуниципальной системы коммунальной инфраструктуры на территории Челябинской области в отношении обработки, накопления, утилизации, размещения твердых коммунальных отходов на территории Челябинского кластера (далее – Конкурсная документация).

Приказом Министерства от 27.11.2017 № 1476 в Приказ от 23.11.2017 № 1465 внесены изменения, согласно которым Конкурсная документация изложена в новой редакции (редакция 2).

В соответствии с Конкурсной документацией (в редакции 2) дата и время начала приема заявок: 28 ноября 2017 года 08 часов 30 минут; дата и время окончания приема заявок: 16 января 2018 года 17 часов 30 минут; дата принятия решения о признании Конкурса несостоявшимся в случае, если в конкурсную комиссию представлено менее 2 (двух) заявок, – 17 января 2018 года.

Срок действия концессионного соглашения составляет 25 лет.

Арбитражным судом Челябинской области определением от 08.12.2017 по делу № А76-38000/2017 принято решение о принятии обеспечительных мер в виде приостановления Конкурса.

Указанное определение суда от 08.12.2017 получено Организатором торгов 14.12.2017, что подтверждается отметкой о его принятии.

16.01.2018 в Министерство поступило требование судебного пристава-исполнителя МСОСП г. Челябинска по ИАС УФССП России по Челябинской области от 16.01.2018 № 74020/18/377718 о незамедлительном приостановлении Конкурса с момента поступления данного требования.

В день получения Министерством указанного требования Организатор торгов издало приказ от 16.01.2018 № 31 о приостановлении Конкурса.

Определением Арбитражного суда Челябинской области от 14.03.2018 по делу № А76-38000/2017, удовлетворив ходатайство Министерства, принято решение об отмене обеспечительных мер.

Организатором торгов 14.03.2018 принято решение об отмене приказа от 16.01.2018 № 31 (приказ от 14.03.2018 № 301) и о признании конкурса несостоявшимся (приказ от 14.03.2018 № 302).

На участие в Конкурсе подана заявка от единственного участника АО «Управление отходами». Данная заявка занесена в журнал регистрации заявок на участие в открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения, согласно которому заявка подана 16.01.2018 в 10:51.

Процедура вскрытия конвертов с единственной представленной заявкой на

участие в Конкурсе проведена 15.03.2018.

Согласно протоколу рассмотрения единственной представленной заявки на участие в открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения от 15.03.2018 АО «Управление отходами» и представленная им заявка на участие в Конкурсе соответствует требованиям, установленным Конкурсной документацией (в редакции 2).

На момент подачи жалобы Заявителем концессионное соглашение с АО «Управление отходами» не заключено.

1. По мнению Заявителя, Организатором торгов была проведена ускоренная процедура проведения конкурсного отбора, в результате которой ООО «Спецпроект» было лишено возможности подать заявку на участие в Конкурсе.

Так, Арбитражным судом Челябинской области определением от 08.12.2017 по делу № А76-38000/2017 принято решение о принятия обеспечительных мер в виде приостановления Конкурса до вступления в законную силу судебного акта по данному делу.

Однако, Министерством был приостановлен конкурс на стадии окончания подачи заявок приказом от 16.01.2018 № 31.

Министерство не согласилось с данным доводом Заявителя и считает, что определение об обеспечении иска распространялось только на организатора торгов и не распространялось на ООО «Спецпроект» и третьих лиц, не содержало запрета подателю жалобы или иным лицам подавать заявки и перечислять денежные средства в качестве задатка.

Как считает Министерство оснований отказывать в приеме заявок и перечисленных задатков Организатор торгов не имело.

В определении суда, по мнению Министерства, не содержалось сведений о приостановке всех конкурсных процедур, в том числе запрете принимать заявки либо об обязанности Министерства приостановить или продлить прием заявок, поэтому Министерство не предпринимало мер по приостановлению приема заявок, на сайте информацию о приостановлении приема заявок не размещало, о чем ООО «Спецпроект» было известно: ООО «Спецпроект» неоднократно требовало прекратить прием заявок, жаловалось в суд, обращалось к судебному приставу-исполнителю, и в то же время воспользовалось своим правом и в период действия определения суда платежным поручением № 000003 от 09.01.2018 года на счет Министерства перечислило задаток в размере 138 500 рублей.

Утверждение о том, что ООО «Спецпроект» или третьи лица были лишены возможности подавать заявку, перечислять задаток, по мнению Министерства, не соответствует действительности.

Организатор торгов также отмечает, что ООО «Спецпроект» заявку подавать не пыталось, все его действия были направлены на воспрепятствование принятию заявок на участие в Конкурсе и проведению Конкурса в целом.

Комиссия считает данный довод Заявителя обоснованным по следующим основаниям.

[Частью 1 статьи 90](#) Арбитражного процессуального кодекса РФ от 24.07.2002 № 95-ФЗ (далее – АПК РФ) определено, что обеспечительные меры – это срочные временные меры, направленные на обеспечение иска или имущественных интересов заявителя. Согласно части 2 указанной статьи обеспечительные меры допускаются на любой стадии арбитражного процесса, если непринятие этих мер может затруднить или сделать невозможным исполнение судебного акта, в том числе, если исполнение судебного акта предполагается за пределами РФ, а также в целях предотвращения причинения значительного ущерба заявителю.

Согласно статье 91 АПК РФ обеспечительными мерами арбитражного суда могут быть:

- 1) наложение ареста на денежные средства (в том числе денежные средства, которые будут поступать на банковский счет) или иное имущество, принадлежащие ответчику и находящиеся у него или других лиц;
- 2) запрещение ответчику и другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора;
- 3) возложение на ответчика обязанности совершить определенные действия в целях предотвращения порчи, ухудшения состояния спорного имущества;
- 4) передача спорного имущества на хранение истцу или другому лицу;
- 5) приостановление взыскания по оспариваемому истцом исполнительному или иному документу, взыскание по которому производится в бесспорном (безакцептном) порядке;
- 6) приостановление реализации имущества в случае предъявления иска об освобождении имущества от ареста.

Арбитражным судом могут быть приняты иные обеспечительные меры, а также одновременно может быть принято несколько обеспечительных мер.

Обеспечительные меры в соответствии с частью 2 статьи 90 АПК РФ допускаются на любой стадии арбитражного процесса, если непринятие этих мер может затруднить или сделать невозможным исполнение судебного акта, в том числе если исполнение судебного акта предполагается за пределами Российской Федерации, а также в целях предотвращения причинения значительного ущерба заявителю.

ООО «СпецПроект» заявило в Арбитражный суд Челябинской области о принятии обеспечительных мер в виде приостановления Конкурса, в том числе осуществление всех конкурсных процедур.

Арбитражный суд Челябинской области, оценив доводы, приведенные ООО «Спецпроект» в обоснование необходимости применения испрашиваемой обеспечительной меры, а также исходя из предмета заявленных требований,

пришел к выводу о наличии предусмотренных частью 2 статьи 90 АПК РФ оснований для применения заявленной обеспечительной меры, поскольку ее непринятие может привести к затруднительности или невозможности исполнения судебного акта, а также в будущем осложнить непосредственную реализацию заявителем своих прав в случае удовлетворения заявления.

Суд полагает, что в данном случае заявленная мера обеспечения направлена на сохранение существующего состояния отношений (status quo) между сторонами, а также способствует обеспечению исполнимости судебного акта и предотвращению причинения ущерба ООО «Спецпроект».

Испрашиваемая заявителем обеспечительная мера, по мнению суда, связана с предметом спора и соразмерна ему, разумна и обоснована, направлена на обеспечение фактической реализации целей обеспечительных мер, а также позволит обеспечить баланс частных и публичных интересов.

Таким образом, Арбитражный суд Челябинской области, удовлетворив ходатайство ООО «Спецпроект» о приостановлении Конкурса, в том числе приостановление всех конкурсных процедур, обязал Министерство приостановить Конкурс до вступления в законную силу судебного акта по делу № А76-38000/2017.

В соответствии с частью 1 статьи 16 АПК РФ вступившие в законную силу судебные акты арбитражного суда являются обязательными для органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц и граждан и подлежат исполнению на всей территории Российской Федерации.

Согласно статье 187 АПК РФ определение, вынесенное арбитражным судом, исполняется немедленно, если иное не установлено настоящим Кодексом или арбитражным судом.

Данное определение арбитражного суда от 08.12.2017 получено Организатором торгов 14.12.2017, что подтверждается отметкой о его принятии. При этом, Министерство своевременно не приняло решение о приостановлении Конкурса.

В момент проведения Организатором торгов Конкурса с нарушениями сроков его приостановления была подана единственная заявка АО «Управление отходами» на участие в Конкурсе. Данная заявка была принята Министерством и занесена в журнал регистрации заявок на участие в открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения, согласно которому заявка подана 16.01.2018 в 10:51.

16.01.2018 в Министерство поступило требование судебного пристава-исполнителя МСОСП г. Челябинска по ИАС УФССП России по Челябинской

области от 16.01.2018 № 74020/18/377718 о незамедлительном приостановлении Конкурса с момента поступления данного требования.

Во исполнение указанного требования Министерством издан приказ от 16.01.2018 № 31 о приостановлении Конкурса.

Согласно письменным пояснениям Министерства в приказе от 16.01.2018 № 31 были указаны время и дата его подписания: 16.01.2018 18:40 (местное время). Данный приказ был размещен на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru 16.01.2018 17:06 (на сайте отражается московское время).

Таким образом, Министерство, приостановив конкурс приказом от 16.01.2018 № 31, исполнило определение суда от 08.12.2017.

При этом, данный факт указания времени (в часах и минутах) не соответствует правилам действия ненормативных правовых актов во времени.

14.03.2018 определением Арбитражного суда Челябинской области были отменены обеспечительные меры, принятые 08.12.2017 в виде приостановления Конкурса.

Министерство в тот же день (14.03.2018) возобновило торги, отменив приказ о приостановлении открытого конкурса от 16.01.2018 № 31 (приказ от 14.03.2018 № 301), и приняло решение о признании конкурса несостоявшимся (приказ от 14.03.2018 № 302) в разрез Конкурсной документации (в редакции 2), согласно которой данное решение должно быть принято на следующий день после окончания срока подачи заявок.

В связи с тем, что Министерством не были приняты меры по продлению процедуры проведения Конкурса, ООО «СпецПроект» было лишено возможности подать заявку на участие в Конкурсе.

Срок представления заявок на участие в конкурсе согласно части 2 статьи 27 Закона о концессионных соглашениях должен составлять не менее чем тридцать рабочих дней со дня опубликования и размещения сообщения о проведении конкурса или со дня направления такого сообщения лицам в соответствии с решением о заключении концессионного соглашения одновременно с приглашением принять участие в конкурсе.

Продление срока представления заявок на участие в конкурсе (не менее чем на тридцать рабочих дней) предусмотрено частью 6 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях.

Организатором торгов информация о проведении конкурса (Приказ от 23.11.2017 № 1465 «О заключении концессионного соглашения», конкурсная документация) размещена на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru 23.11.2017.

Приказом Министерства от 27.11.2017 № 1476 в Приказ от 23.11.2017 № 1465 внесены изменения в Конкурсную документацию. Данный приказ размещен на официальном сайте торгов www.torgi.gov.ru 30.11.2017.

В соответствии с Конкурсной документацией (в редакции 2) дата и время начала приема заявок – 28 ноября 2017 года.

Согласно пояснениям Министерства определение Арбитражного суда Челябинской области от 08.12.2017 о принятии обеспечительных мер по делу № А76-38000/2017 Организатором торгов получены 14.12.2017, что подтверждается отметкой о его принятии.

Т.е. фактический срок представления заявок на участие в Конкурсе составил 9 рабочих дней (с 28.11.2017 по 14.12.2017), что не соответствует порядку заключения концессионного соглашения, предусмотренного Законом о концессионных соглашениях.

Таким образом, Министерство не предоставило возможности другим потенциальным участникам подать заявки на участие в Конкурсе для обеспечения конкурентных торгов. В результате чего Организатор торгов нарушил права и законные интересы потенциальных участников Конкурса.

Согласно пункту 3 статьи 1, пункту 5 статьи 10 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. Добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

Сокращение сроков представления заявок влечет за собой нарушение принципа недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Таким образом, Министерство было обязано продлить Конкурс с целью соблюдения конкурентных процедур. Несоблюдение сроков проведения конкурсных процедур влечет за собой нарушение порядка организации и проведения конкурса.

На основании изложенного, Министерство, не продлив срок представления заявок на участие в Конкурсе с учетом действия обеспечительных мер, нарушило часть 2 статьи 27 Закона о концессионных соглашениях.

2. По мнению Заявителя, в Конкурсной документации (в редакции 2) содержится подпункт 6 пункта 6.1, не отвечающий положениям Закона о концессионных соглашениях и требованиям антимонопольного законодательства.

Согласно подпункту 7 пункта 6.1 Конкурсной документации (в редакции 2) к участнику Конкурса установлено требование к наличию опыта создания

(строительства) не менее одного объекта инвестиций. Наличие указанного опыта определяется и подтверждается в порядке, предусмотренном подпунктом 7.2.7 пункта 7.2 Конкурсной документации (в редакции 2).

Заявитель полагает, что к участию в торгах не будут допущены лица, осуществляющие реконструкцию объектов, лица имеющие опыт эксплуатации сооружений, лица построившие объекты и эксплуатирующие их для собственных нужд или в пользу третьих лиц.

Кроме того, Заявитель считает, что ООО «Спецпроект» не подпадает ни под часть «а» ни под часть «б» подпункта 1 пункта 7.2.7 Конкурсной документации (в редакции 2). Данное мнение ООО «Спецпроект» заявил на заседании Комиссии, состоявшейся 05.04.2018 (аудиозапись имеется в материалах дела).

Министерство не согласилось с данными доводами Заявителя и считает, что утверждение о том, что к участию в торгах не будут допущены лица, построившие объекты и эксплуатирующие их для собственных нужд или в пользу третьих лиц не соответствует действительности и опровергаются условиями Конкурсной документации и протоколами конкурсной комиссии.

На заседании Комиссии (05.04.2018) Министерство пояснило, что Конкурсная документация (в редакции 2) в части наличия опыта не менее одного объекта инвестиций составлена с учетом пожеланий ООО «Спецпроект» по результатам ранее рассмотренной жалобы Челябинским УФАС России. Министерство полагает, что ООО «Спецпроект» подпадает под часть «а») подпункта 1 пункта 7.2.7 данной конкурсной документации.

Организатор торгов отмечает, что вопрос о допуске участников к Конкурсу относится к компетенции конкурсной комиссии и нет оснований предрешать выводы комиссии о причинах отклонения заявки того или иного участника.

Кроме того, Организатор торгов отмечает, что ООО «Спецпроект» за разъяснениями Конкурсной документации не обращалось.

Комиссия приходит к выводу о том, что довод Заявителя о неправомерном установлении в Конкурсной документации требований к наличию опыта претендента для участия в торгах, является несостоятельным по следующим основаниям.

В соответствии с подпунктом 7.2.7 пункта 7.2 Конкурсной документации (в редакции 2) заявитель должен представить документы и информацию, подтверждающие наличие у заявителя опыта создания (строительства) не менее одного Объекта инвестиций.

Описание опыта создания (строительства) объекта инвестиций заявителя должно быть представлено в свободной письменной форме, включать информацию и документы, в том числе: описание оснований создания (строительства) объекта инвестиций и функций заявителя в соответствии с частью «а») и (или) частью «б») настоящего подпункта 0 пункта 7.2.7 настоящей конкурсной документации:

- а. в случае создания (строительства) заявителем объекта инвестиций на основании обязательств, установленных договором, контрактом, соглашением о создании (строительстве) объекта инвестиций, в

описании указываются:

- наименование, предмет, дата, номер <...> стороны (включая реквизиты и контактные данные сторон: идентификационный номер налогоплательщика (ИНН), адрес местонахождения, телефон, электронный адрес – при наличии) концессионного соглашения, соглашения о государственно-частном партнерстве (муниципально-частном партнерстве), специального инвестиционного контракта и (или) заключенного между субъектами инвестиционной деятельности договора и (или) государственного (муниципального) контракта, устанавливающего обязанности заявителя создать (построить) объект инвестиций;
- описание обязательств заявителя перед другой стороной соответствующего договора, контракта или соглашения по созданию (строительству) объекта инвестиций, в том числе описание выполнения заявителем функций, возлагаемых градостроительным законодательством на заказчика и (или) застройщика и (или) подрядчика;

- информация о реестровом номере или ссылке на место размещения соответствующих сведений о договоре, контракте или соглашении на официальных ресурсах – в случае, если законодательством устанавливается обязанность сторон размещать информацию о таких договорах, контрактах или соглашениях на сайте www.zakupki.gov.ru, www.torgi.gov.ru, или другом официальном сайте государственных органов или органов местного самоуправления; заявитель вправе предоставить заверенную им копию указанного договора, соглашения или контракта;

При этом, под обязательствами заявителя по созданию (строительству) в указанной части «а)» подпункта 1 пункта 7.2.7 настоящей конкурсной документации понимаются обязанности заявителя создать (построить) соответствующий объект инвестиций в качестве концессионера (на основании концессионного соглашения, заключенного в соответствии с Законом о концессионных соглашениях), частного партнера (на основании соглашения о государственно-частном партнерстве (муниципально-частном партнерстве), заключенного в соответствии с Законом о ГЧП и МЧП, инвестора (на основании специального инвестиционного контракта, заключенного в соответствии с Законом о промышленной политике), заказчика и (или) подрядчика (на основании договора и (или) государственного (муниципального) контракта, заключенных между субъектами инвестиционной деятельности в соответствии с Законом об инвестиционной деятельности и (или) Законом о контрактной системе и (или) Законом о размещении заказов и (или) Законом о закупках). При этом заявитель при создании (строительстве) соответствующих объектов должен выполнять функции, возлагаемые градостроительным законодательством на заказчика и (или) застройщика и (или) подрядчика (то есть выступать заказчиком и (или) застройщиком и (или) подрядчиком при выполнении

строительных работ).

Описание обязательств заявителя по созданию (строительству) соответствующих объектов инвестиций должно содержать прямую и непосредственную обязанность заявителя перед другой стороной соответствующего договора, контракта или соглашения создать (в полном объеме, «под ключ») самостоятельный или с привлечением третьих лиц соответствующий объект инвестиций (либо выполнить в полном объеме все необходимые строительные работы на соответствующем объекте инвестиций). В случае, если в описании опыта заявителя отсутствует информация о прямой и непосредственной обязанности заявителя создать соответствующий объект инвестиций (либо выполнить в полном объеме все необходимые строительные работы на соответствующем объекте инвестиций), считается, что заявителем при подаче заявки не подтвержден опыт создания (строительства) заявителем соответствующих объектов инвестиций на основании обязательств, установленных договорами, контрактами, соглашениями о создании (строительстве) объектов инвестиций, в соответствии с частью «а)» подпункта 0 пункта 7.2.7 настоящей конкурсной документации.

б. в случае создания (строительства) объекта инвестиций непосредственно заявителем (по инициативе заявителя, для собственных нужд) самостоятельно или с привлечением третьих лиц – указываются:

- сведения о выполнении заявителем функций, возлагаемых градостроительным законодательством на заказчика и (или) застройщика;
- сведения о возникшем в связи с созданием объекта недвижимости праве собственности заявителя на объект инвестиций в соответствии с частью 1 статьи 218 ГК РФ;

В случае если в описании опыта заявителя отсутствует информация о возникшем в связи с созданием объекта недвижимости праве собственности заявителя на объект инвестиций, то есть если право собственности у заявителя на объект недвижимости возникло не в результате создания объекта недвижимости и (или) зарегистрировано по результатам создания (строительства) объекта в пользу третьего лица помимо заявителя, в том числе на праве общей собственности, считается, что заявителем при подаче заявки не подтвержден опыт создания (строительства) заявителем объекта инвестиций непосредственно заявителем (по инициативе заявителя, для собственных нужд) самостоятельно или с привлечением третьих лиц, в соответствии с частью «б)» подпункта 1 пункта 7.2.7 настоящей конкурсной документации.

При противоречиях в представленной заявителем в составе описания информации и документах либо при отсутствии информации, предусмотренной каким-либо из подпунктов пункта 7.2.7 настоящей

конкурсной документации (в том числе содержащимся в данном пункте сноскам и примечаниям), считается, что Заявителем при подаче заявки не выполнены требования пункта 7.2.7 настоящей конкурсной документации.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать требования, которые предъявляются к участникам конкурса (в том числе требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам) и в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников конкурса.

Из указанного следует, что организатор торгов в конкурсной документации определяет по своему усмотрению требования, предъявляемые к участникам таких торгов, при этом действующее законодательство не содержит исчерпывающего перечня таких требований.

Согласно пункту 7.2.7 Конкурсной документации (в редакции 2) необходимо подтвердить опыт создания (строительства) заявителем объекта инвестиций на основании обязательств, установленных договором, контрактом, соглашением, как самостоятельно, так и с привлечением третьих лиц (часть «а») подпункта 1 пункта 7.2.7) и (или) опыт создания (строительства) объекта инвестиций непосредственно заявителем (по инициативе заявителя, для собственных нужд) самостоятельно или с привлечением третьих лиц (часть «б») подпункта 1 пункта 7.2.7).

Таким образом, Организатор торгов в Конкурсной документации (в редакции 2) предусмотрел подтверждение опыта создания (строительства) объекта инвестиций организацией самостоятельно либо с привлечением третьих лиц как в рамках концессионного соглашения (договора, контракта), так и для собственных нужд.

Комиссией была предоставлена возможность Заявителю представить обоснование того, что ООО «Спецпроект» не подпадает под критерии допуска к участию в Конкурсе в части опыта создания (строительства) объекта инвестиций, предусмотренного пунктом 7.2.7 Конкурсной документации (в редакции 2).

Заявителем данное обоснование не представлено.

Предметом концессионного соглашения согласно пункту 21.1 Конкурсной документации (в редакции 2) являются обязательства концессионера по созданию и эксплуатации межмуниципальной системы коммунальной инфраструктуры, включающей объекты недвижимого и движимого имущества, предназначенного для использования по общему назначению в целях обработки, накопления, утилизации, размещения твердых коммунальных отходов в Челябинской области на территории Челябинского кластера.

Таким образом, опыт реконструкции объектов коммунальной инфраструктуры Организатором торгов в рамках рассматриваемого Конкурса не усматривался.

Создание объекта концессионного соглашения предусмотрено территориальной схемой обращения с отходами, в том числе с твердыми коммунальными отходами, Челябинской области, утвержденной приказом

Министерства экологии Челябинской области от 22.09.2016 № 844.

Следовательно, создание (строительство) объекта инвестиций является ключевым в концессионном соглашении.

В связи с чем, Организатором торгов было предусмотрено требование наличия у участника торгов опыта создания (строительства) объекта инвестиций. При этом, Конкурсной документацией (в редакции 2) предусмотрено подтверждение создания (строительства) объекта инвестиций организацией самостоятельно либо с привлечением третьих лиц. Кроме того, ООО «Спецпроект» не представлено доказательств того, что установление Организатором торгов требования в части наличия у участников торгов опыта создания не менее одного объекта инвестиций, предусмотренного в Конкурсной документации (в редакции 2), неправомерно.

Документов и сведений, подтверждающих, что требования к опыту претендента на участие в торгах приводят к ограничению, устранению, недопущению конкуренции при проведении торгов, антимонопольным органом не получено, Заявителем не представлено.

Следовательно, установление данного требования Министерством не свидетельствует об обеспечении Организатором торгов победы конкретному участнику Конкурса.

Доводы Заявителя о неправомерном установлении в конкурсной документации требований к наличию у претендента опыта создания не менее одного объекта инвестиций для участия в торгах также являлось предметом рассмотрения Челябинским УФАС России жалоб № 80-07/18.1/17, № 81-07/18.1/17 на неправомерные действия Министерства при организации и проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения о создании межмуниципальной системы коммунальной инфраструктуры на территории Челябинской области в отношении обработки, накопления, утилизации, размещения твердых коммунальных отходов на территории Челябинского кластера (извещение № 270717/2238202/01). Данные требования подателей жалоб были признаны Челябинским УФАС России необоснованными.

Кроме того, данный довод Заявителя был предметом судебного рассмотрения по делу № А76-38000/2017, в рамках которого Челябинским УФАС России, привлеченного в качестве третьего лица, высказывало мнение на заявление ООО «Спецпроект» о признании незаконным решений и действий Министерства при проведении рассматриваемого Конкурса.

На основании изложенного, требование к наличию у участника Конкурса опыта создания не менее одного объекта инвестиций установлено Министерством на основании пункта 3 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях и не свидетельствует о нарушении Организатором торгов порядка организации и проведения конкурса.

3. По мнению Заявителя, в Конкурсной документации содержится подпункт 7 пункта 6.1, не отвечающий положениям Закона о концессионных соглашениях и требованиям антимонопольного законодательства.

Согласно подпункту 7 пункта 6.1 Конкурсной документации (в редакции 2) к

участнику Конкурса установлено требование к его финансовой состоятельности, а именно размер чистых активов заявителя по состоянию на последний завершённый отчетный период в размере не менее 177 000 000 (ста семидесяти семи миллионов) рублей (наличие финансовой состоятельности определяется и подтверждается в порядке, предусмотренном подпунктом 7.2.8 пункта 7.2 Конкурсной документации).

В соответствии с подпунктом 7.2.8 пункта 7.2 Конкурсной документации (в редакции 2) заявитель должен представить документы, подтверждающие финансовую состоятельность заявителя, а именно: заверенную заявителем копию бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний завершённый отчетный период на дату подачи заявки (в том числе первичную бухгалтерскую (финансовую) отчетность и все корректировки к бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний завершённый отчетный период на дату подачи заявки, произведенные в соответствии с законодательством РФ – при наличии таких корректировок), включающей сведения о размере чистых активов заявителя, с отметкой о принятии инспекцией федеральной налоговой службы и (или) приложением копии извещения налогового органа о вводе отчетности (в случае приема отчетности в электронной форме по ТКС). Завершённым отчетным периодом в целях подачи заявки считается отчетный период, в отношении которого истек установленный срок представления бухгалтерской (финансовой) отчетности (годовой или промежуточной).

Заявитель также указывает, что сумма чистых активов в размере 177 000 000 рублей превышает размер вносимого участником торгов задатка в 138 500 000 рублей, что не отвечает ни одному из финансовых условий концессионного соглашения, технико-экономическим показателям объекта концессионного соглашения либо критериям конкурсного отбора, либо иным положениям конкурсной документации.

Кроме того, Заявитель отмечает, что подать бухгалтерскую отчетность за 2017 год для подтверждения финансовой состоятельности до 15.01.2018 для принятия участия в Конкурсе не представляется возможным, т.к. срок подачи такой отчетности в налоговый орган не позднее 02.04.2018.

По мнению Министерства, чистая выручка ООО «Спецпроект» согласно копиям бухгалтерской и финансовой отчетности данной организации соответствует условиям Конкурса.

Министерство отмечает, что установление требования к внесению задатка в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения в Конкурсной документации (в редакции 2) не исключает обязанность установления требований к участникам Конкурса на основании пункта 3 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях, в том числе требования к финансовой состоятельности участника торгов.

Сумма чистых активов в размере 177 000 000 рублей определена Министерством как 5% от суммы максимальных обязательств концессионера по концессионному соглашению (3 540 000 000 рублей).

Организатор торгов считает, что ООО «Спецпроект» соответствует данному требованию и обладает необходимой финансовой состоятельностью, следовательно, права и интересы ООО «Спецпроект» не нарушены.

Комиссия приходит к выводу о том, что довод Заявителя о неправомерном установлении в Конкурсной документации требований к финансовой состоятельности претендента на участие в торгах, является несостоятельным по следующим основаниям.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать требования, которые предъявляются к участникам конкурса (в том числе требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам) и в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников конкурса.

Из указанного следует, что организатор торгов в конкурсной документации определяет по своему усмотрению требования, предъявляемые к участникам таких торгов, при этом действующее законодательство не содержит исчерпывающего перечня таких требований.

Необходимо отметить, что стоимость чистых активов – это один из показателей, используемых для анализа платежеспособности и финансовой устойчивости организации, который характеризует ликвидность организации.

При условиях рыночных отношений финансовая устойчивость является свидетельством стабильности компании и способностью к выживанию. Т.е. она показывает состояние ресурсов компании на данный момент, возможность свободно и эффективно использовать денежные ресурсы, при этом обеспечивать производство и учитывать необходимые расходы.

Таким образом, наличие финансовой состоятельности у участника торгов, предусмотренной Министерством в Конкурсной документации (в редакции 2), определяет способность будущего концессионера выполнять свои финансовые обязательства в соответствии с условиями, предусмотренными в концессионном соглашении.

Документами, подтверждающими финансовую состоятельность заявителя, а именно размер чистых активов заявителя по данным за последний отчетный период в размере не менее 177 000 000 (ста семидесяти семи миллионов) рублей, является заверенная заявителем копия бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний отчетный период на дату подачи заявки, включающая сведения о размере чистых активов заявителя, с отметкой о принятии инспекцией налоговой службы.

Довод Заявителя о том, что сумма чистых активов в размере 177 000 000 рублей превышает размер вносимого участником торгов задатка в 138 500 000 рублей отклонен Комиссией, поскольку согласно статье 23 Закона о концессионных соглашениях внесение задатка в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения (п. 12 ч. 1 ст. 23

Закона о концессионных соглашениях) не относится к требованиям, предъявляемым к участникам конкурса (в том числе требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам) и в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников конкурса (п. 3 ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях).

На основании изложенного, установление в Конкурсной документации (в редакции 2) требования к финансовой состоятельности претендента для участия в торгах не противоречит положениям Закона о концессионных соглашениях, не свидетельствует о нарушении Организатором торгов порядка организации и проведения торгов, установленного Законом о концессионных соглашениях.

Также необходимо отметить, что Заявитель неправомерно ссылается на решение ФАС России № Т-56/16 от 29.09.2016, поскольку в рамках данного дела рассматривались иные обстоятельства. Так, в конкурсной документации указанного решения установлены требования «об отсутствии у претендентов на участие в Конкурсе негативных изменений финансового положения за последние 3 (три) финансовых года, в том числе наличия просроченной кредиторской задолженности перед третьими лицами, подавшими иски о взыскании денежных средств, если погашение такой задолженности может привести к банкротству/ликвидации претендента на участие в конкурсе», в то время как рассматриваемая Конкурсная документация (в редакции 2) не содержит таких положений.

Кроме того, указанное решение ФАС России отменено Девятым Арбитражным Апелляционным судом постановлением от 18.01.2018 № 09АП-67665/2017 (дело № А40-204433/2016).

Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 18.07.2017 по делу № А40-204433/2016 суд кассационной инстанции с позицией ФАС России не согласился и указал: «...действующее законодательство не содержит исчерпывающего перечня требований, предъявляемых к участникам конкурса, поэтому организатор торгов вправе самостоятельно определять критерии допуска к участию в конкурсе. Включение в конкурсную документацию требований о наличии у претендента на участие в конкурсе опыта финансирования создания аналогичных объектов и отсутствии негативных изменений финансового состояния не противоречит Закону о концессиях и преследует цель выявить риск неисполнения концессионного соглашения со стороны концессионера на более ранних этапах».

Арбитражный суд города Москвы, повторно рассмотрев дело № А40-204433/16-92-1778, принял решение от 25.10.2017 признать недействительными пункты 2,3 решения и предписания ФАС России от 29.09.2016 № Т-56/16 в отношении Министерства строительства и дорожного хозяйства Астраханской области. В решении суда первой инстанции учтена позиция Арбитражного суда Московского округа и позиция Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ, изложенная в определении от 31.07.2017 № 305-КГ17-2243, согласно которой условие торгов может быть признано незаконным только тогда, когда будет установлено, что данное

условие включено специально для обеспечения победы конкретному участнику конкурса, а именно: «требования к участникам закупки могут рассматриваться как нарушающие действующее законодательство, если антимонопольный орган докажет, что это условие включено в документацию о закупках специально для того, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту, а формирование условий закупки не соответствует целям и потребностям проводимых заказчиком процедур».

При этом, ООО «Спецпроект» не представлено доказательств того, что установление Организатором торгов требования в части наличия у участников торгов финансовой состоятельности, предусмотренных в Конкурсной документации (в редакции 2), неправомерно.

Следовательно, установление данного требования Министерством не свидетельствует об обеспечении Организатором торгов победы конкретному участнику Конкурса.

Девятый Арбитражный Апелляционный суд по делу № А40-204433/2016, согласившись с мнением Арбитражного суда города Москвы, указал на несостоятельность вывода антимонопольного органа о том, что установленное в конкурсной документации требование о наличии у заявителей опыта финансирования может привести к необоснованному ограничению доступа претендентов на участие в конкурсе.

Документов и сведений, подтверждающих, что требования к финансовой состоятельности претендента на участие в торгах и его опыту приводят к ограничению, устранению, недопущению конкуренции при проведении торгов, Челябинским УФАС России не получено, Заявителем не представлено.

Включение в конкурсную документацию указанного требования к участникам конкурса, по мнению Девятого Арбитражного Апелляционного суда, правомерно, так как, во-первых, перечень требований, установленный пунктом 3 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях является открытым, во-вторых, характеризует квалификацию, профессиональные и деловые качества претендента, в-третьих, указанное требование способно подтвердить фактическое финансовое положение претендента.

Заявитель, ссылаясь на решение Ханты-Мансийского УФАС России от 02.02.2017 № 193-ж, не учитывает, что комиссией в рамках названного дела рассматривались иные фактические обстоятельства и иные положения конкурсной документации. Так, конкурсной документацией устанавливались требования о финансовой состоятельности в виде письма от банка о готовности финансирования заявителя на общую сумму не менее 1 500 000 000 рублей от банка, имеющего собственные средства (капитал) не менее 20 000 000 рублей и/или управляющей компанией по управлению средствами пенсионного фонда.

Доводы Заявителя о неправомерном установлении в конкурсной документации требований к финансовой состоятельности претендента на участие в торгах также являлись предметом рассмотрения Челябинским УФАС России жалоб № 80-07/18.1/17, № 81-07/18.1/17 на неправомерные действия Министерства при организации и проведении конкурса на право

заключения концессионного соглашения о создании межмуниципальной системы коммунальной инфраструктуры на территории Челябинской области в отношении обработки, накопления, утилизации, размещения твердых коммунальных отходов на территории Челябинского кластера (извещение № 270717/2238202/01). Данные требования подателей жалоб были признаны Челябинским УФАС России необоснованными.

Кроме того, данный довод Заявителя был предметом судебного рассмотрения по делу № А76-38000/2017, в рамках которого Челябинским УФАС России, привлеченного в качестве третьего лица, высказывало мнение на заявление ООО «Спецпроект» о признании незаконным решений и действий Министерства при проведении рассматриваемого Конкурса.

На основании изложенного, требование к финансовой состоятельности участника Конкурса установлено Министерством на основании пункта 3 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях и не свидетельствует о нарушении Организатором торгов порядка организации и проведения конкурса.

Согласно подпункту 7.2.8 пункта 7.2 Конкурсной документации (в редакции 2) заявитель должен представить заверенную заявителем копию бухгалтерской (финансовой) отчетности, подтверждающие финансовую состоятельность, за последний завершённый отчетный период на дату подачи заявки.

Из данного пункта следует, что если документы для участия в Конкурсе заявителем предоставляются в 2018 году, то бухгалтерская отчетность представляется за 2017 год.

В соответствии с пунктом 5 части 1 Налогового кодекса Российской Федерации налогоплательщик обязан представлять в налоговый орган по месту нахождения организации годовую бухгалтерскую (финансовую) отчетность не позднее трех месяцев после окончания отчетного года.

Таким образом, организация обязана представить в налоговый орган бухгалтерскую (финансовую) отчетность за 2017 год не позднее 02.04.2018.

Согласно Конкурсной документации (в редакции 2) дата окончания приема заявок – 16.01.2018.

При этом, участникам торгов не запрещено представлять заверенную копию бухгалтерской отчетности за 2016 год и на последнюю имеющуюся дату 2017 года с отметкой налогового органа в случае, если бухгалтерская отчетность за 2017 год еще не сформирована, что подтверждается протоколом вскрытия конверта с единственной представленной заявкой на участие в Конкурсе от 15.03.2018.

4. По мнению Заявителя, заявки на участие в Конкурсе принимались Организатором торгов на бумажном носителе, возможность подачи заявок в форме электронного документа Конкурсной документацией (в редакции 2) не предусмотрена.

Однако Заявитель указывает, что в заявке АО «Управление отходами»

некоторые документы представлены в электронном виде, а именно: заверенная заявителем копия квитанции о приеме налоговой декларации (расчета) в электронном виде, заверенная заявителем копия извещения о вводе сведений, указанных в налоговой декларации (расчете) в электронной форме, заверенная заявителем копия извещения о получении электронного документа; заверенная заявителем копия подтверждения даты отправки.

Такие документы, по мнению ООО «Спецпроект», в соответствии с требованиями Федерального закона от 06.04.2011 № 63-ФЗ «Об электронной подписи» не являются электронными и не приравниваются к оригиналу документа на бумажном носителе, поскольку представлены на бумажном носителе, без использования соответствующих программных средств, позволяющих произвести проверку подлинности имеющейся на нем электронной цифровой подписи. Содержащиеся в заявке вышеуказанные документы не подписаны должностным лицом налогового органа и не скреплены печатью налогового органа. Таким образом, копии, снятые с таких документов не являются надлежащими, т.к. не отвечают признакам достоверности и признакам электронного документа.

По мнению Министерства, данное утверждение не соответствует действительности: на копии бухгалтерской (финансовой) отчетности содержится собственноручная подпись инспектора ИФНС России о принятии отчетности. Кроме того, Организатор торгов отмечает, что Заявителем не представлено доказательств ненадлежащего заверения копии электронных документов на бумажном носителе.

Комиссия считает данный довод Заявителя необоснованным по следующим основаниям.

Порядок оформления копий документов предусмотрен [пунктом 3.26](#) ГОСТ Р 6.30-2003 «Унифицированные системы документации. Унифицированная система организационно-распорядительной документации. [Требования](#) к оформлению документов» (утв. Постановлением Госстандарта России от 03.03.2003 № 65-ст), согласно которому при заверении соответствия копии документа подлиннику ниже реквизита «Подпись» проставляют заверительную надпись: «Верно»; должность лица, заверившего копию; личную подпись; расшифровку подписи (инициалы, фамилию); дату заверения. Кроме того, копию документа допускается заверять печатью, определяемой по усмотрению организации.

Т.е. заверенной копией документа является копия, на которой проставляются необходимые реквизиты, придающие ей юридическую силу. Согласно представленной АО «Управление отходами» заявке на участие в Конкурсе копия квитанции о приеме налоговой декларации (расчета) в электронном виде, копия извещения о вводе сведений, указанных в налоговой декларации (расчете) в электронной форме, копия извещения о получении электронного документа; копия подтверждения даты отправки представлены с отметкой заверения электронной цифровой подписью (ЭЦП). Указанные документы прошиты, пронумерованы, скреплены печатью,

имеется подпись генерального директора АО «Управление отходами». По устному пояснению АО «Управление отходами» на заседании Комиссии (12.04.2018) бухгалтерская (финансовая) отчетность за 2016 год и за январь – сентябрь 2017 года распечатана из системы электронного документооборота через личный кабинет налогоплательщика.

В соответствии с пунктом 1.3 Приказа ФНС России от 09.11.2010 № ММВ-7-6/535@ электронный документооборот (документооборот) – это последовательность транзакций по обмену документами между участниками документооборота, обеспечивающая некоторый регламентированный процесс по обмену документами (например, документооборот по представлению налоговых деклараций (бухгалтерской отчетности)).

Предоставление бухгалтерской отчетности в налоговый орган в электронной форме по телекоммуникационным каналам связи через оператора электронного документооборота предусмотрено статьей 80 Налогового кодекса Российской Федерации.

Заявка АО «Управление отходами», в том числе бухгалтерская (финансовая) отчетность пронумерована, прошнурована, заверена законным представителем юридического лица.

На основании изложенного, у Организатора торгов нет оснований не доверять представленным документам АО «Управление отходами».

5. По мнению Заявителя, Организатором торгов незаконно принято решение о допуске АО «Управление отходами» к участию в Конкурсе, поскольку опыт создания (строительства) объекта инвестиций в Республике Чувашии компанией не подтвержден.

Заявитель указывает на то, что разрешение на ввод объекта в эксплуатацию не подтверждает опыт создания (строительства) объекта инвестиций.

Министерство, не согласившись с данным доводом Заявителя, считает, что информация и документы, представленные в заявке АО «Управление отходами», в части подтверждения опыта создания (строительства) объекта инвестиций в Республике Чувашия соответствуют Конкурсной документации (в редакции 2): этапы строительства завершены и выдано соответствующее разрешение на ввод в эксплуатацию.

Организатор торгов также пояснил, что в качестве подтверждения опыта создания (строительства) объекта инвестиций, указанной в заявке АО «Управление отходами», был принят опыт создания (строительства) мусоросортировочного комплекса (далее – МСК), а также указал на некорректность объединения полигона твердых коммунальных отходов и МСК в протоколе при оценке опыта АО «Управление отходами».

АО «Управление отходами» считает, что в составе описания опыта создания объекта инвестиций указаны все необходимые сведения, а также приложены документы в полном соответствии с требованиями пункта 7.2.7 Конкурсной документации (в редакции 2).

Комиссия считает данный довод Заявителя несостоятельным по следующим

ОСНОВАНИЯМ.

Согласно пункту 7.2.7 Конкурсной документации (в редакции 2) в качестве подтверждения опыта (строительства) не менее одного объекта инвестиций необходимо представить следующую информацию и документы:

1. описание оснований создания (строительства) объекта инвестиций и функций заявителя в соответствии с частью «а)» и (или) частью «b)» подпункта 0 пункта 0 Конкурсной документации; при этом, заявитель вправе предоставить заверенную копию указанного договора, соглашения или контракта;
2. наименование созданного (построенного) объекта инвестиций;
3. дата начала строительства и дата окончания строительства объекта инвестиций;
4. сведения о мощности объекта инвестиций (для объектов обращения с отходами);
5. сведения о положительных заключениях проведенных в соответствии с градостроительным законодательством экспертиз проектной документации на строительство объекта инвестиций, проверки достоверности сметной стоимости строительства объекта капитального строительства, в том числе наименование органа или учреждения или юридического лица, выдавшего заключение экспертизы, ИНН, адрес местонахождения, контактный телефон, номер и дата выдачи заключения, сведения о сметной стоимости создания (строительства) объекта инвестиций, подтвержденной такими заключениями;
6. сведения о государственной регистрации объекта инвестиций в качестве объекта недвижимости (кадастровый номер объекта недвижимости в Едином государственном реестре объектов недвижимости);
7. заверенные заявителем копии документов, свидетельствующих о приемке законченного строительством объекта инвестиций и (или) вводе объекта инвестиций в эксплуатацию, в которых заявитель указан в качестве заказчика и (или) застройщика и (или) подрядчика) соответственно.

При этом, описание опыта создания (строительства) объекта инвестиций заявителя согласно Конкурсной документации (в редакции 2) должно быть представлено в свободной письменной форме.

В соответствии с подпунктом 24 пункта 2.1 Конкурсной документации (в редакции 2) объект инвестиций – это один или несколько функционально и технологически связанных между собой объектов, созданные (построенные)

на территории РФ, в исключительной экономической зоне или на континентальном шельфе РФ заявителем в соответствии с проектной документацией, имеющей положительное заключение, проведенной в соответствии с градостроительным законодательством экспертизы, за счет собственных и (или) привлеченных инвестиций в форме денежных капитальных вложений, относящиеся к объектам капитального строительства производственной и (или) социальной инфраструктуры, зарегистрированные в Едином государственном реестре объектов недвижимости в качестве объекта недвижимого имущества, введенные в эксплуатацию:

– объекты обращения с отходами со сметной стоимостью для одного объекта не менее 25 млн. руб. и мощностью одного объекта не менее 40 тыс. т./год, к которым относятся следующие виды объектов: мусоросортировочный комплекс, объект размещения отходов, внесенный в ГРОРО, объект утилизации отходов, объект обезвреживания отходов и (или)

– масштабный объект.

Т.е. в соответствии с требованием Конкурсной документации (в редакции 2) и с устным пояснением Министерства участник торгов должен представить описание сведений об объекте инвестиций, разрешение на ввод объекта в эксплуатацию, сведения о положительных экспертных заключениях, сведения о государственной регистрации объекта инвестиций.

Заявитель с данным пояснением Организатора торгов согласился.

В заявке АО «Управление отходами» в качестве подтверждения опыта создания (строительства) объекта инвестиций (мусоросортировочного комплекса) в Республике Чувашия содержится:

– описание концессионного соглашения в отношении системы коммунальной инфраструктуры – межмуниципальной системы переработки и утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, а именно указана следующая информация: предмет соглашения, обязательства концессионера; наименование объектов строительства, дата начала и дата окончания строительства, мощность объектов;

– сведения о положительном заключении экспертизы;

– сведения о государственной регистрации объекта;

– сведения о полученном разрешении на ввод в эксплуатацию объекта с приложением копии такого разрешения (от 26.09.2016 № 21-24-13-2016).

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что представленная заявка АО «Управление отходами» в части подтверждения опыта создания (строительства) не менее одного объекта инвестиций соответствует требованиям Конкурсной документации (в редакции 2).

Кроме того, рассматриваемый довод Заявителя о несоответствии опыта создания (строительства) АО «Управление отходами» объекта инвестиций конкурсной документацией являлось предметом рассмотрения Челябинским УФАС России жалобы № 89-07/18.1/17 на неправомерные действия Министерства при организации и проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения о создании межмуниципальной

системы коммунальной инфраструктуры на территории Челябинской области в отношении обработки, накопления, утилизации, размещения твердых коммунальных отходов на территории Челябинского кластера (извещение № 270717/2238202/01). Данный довод ООО «Спецпроект» был признан Челябинским УФАС России необоснованным.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать требования, которые предъявляются к участникам конкурса (в том числе требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам) и в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников конкурса.

Из указанного следует, что организатор торгов в конкурсной документации определяет по своему усмотрению требования, предъявляемые к участникам таких торгов, при этом действующее законодательство не содержит исчерпывающего перечня таких требований.

На основании изложенного, Комиссия не усматривает нарушения порядка организации и проведения конкурса в действиях Министерства по признанию заявки АО «Управление отходами» в части подтверждения опыта создания (строительства) не менее одного объекта инвестиций.

6. Комиссией при рассмотрении настоящей жалобы дополнительно выявлено следующее замечание к Организатору торгов.

Согласно пункту 12 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать, в том числе размер задатка, вносимого в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения, порядок и срок его внесения, реквизиты счетов, на которые вносится задаток.

В соответствии с пунктом 13.3 Конкурсной документацией (в редакции 2) заявитель должен внести задаток в обеспечение исполнения обязательств по заключению концессионного соглашения в размере 138 500 000 рублей до 09 января 2018 года включительно, путем перечисления денежных средств на расчетный счет Организатора торгов.

ООО «Спецпроект» 09.01.2018 на счет Министерства предварительно внесло задаток в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения в размере 138 500 рублей (платежное поручение от 09.01.2018 № 000003).

Заявитель, внося частичный задаток, обозначил себя в качестве претендента, желающего участвовать в Конкурсе.

Внесение данного задатка ООО «Спецпроект» конкурсной комиссией при проведении процедур вскрытия и рассмотрения заявки АО «Управление отходами» не отражено в протоколе.

Таким образом, Комиссия считает, что факт внесения задатка потенциальным участником, не успевшим подать заявку в установленные конкурсной документацией сроки, должен быть отражен конкурсной комиссией в соответствующем протоколе.

Действующее законодательство определяет вину юридического лица (как

субъекта правонарушения, не обладающего возможностью психического отношения к совершенному противоправному деянию) как наличие у него возможности для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена ответственность, и непринятии всех зависящих от него мер по их соблюдению. Следовательно, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения норм законодательства, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина Министерства выражается в том, что у него имелась возможность для соблюдения законодательства при организации и проведении торгов.

Доказательства, свидетельствующие о принятии Министерством всех зависящих от него мер для соблюдения правил и норм, регулирующих проведение торгов, отсутствуют.

Материалами по жалобе дела опровергается тот факт, что вменяемое Министерству нарушение было вызвано чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвидимыми, непредотвратимыми препятствиями, находящимися вне контроля данного юридического лица, при соблюдении им той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от них в целях надлежащего исполнения обязанностей по соблюдению требований законодательства.

Учитывая изложенное, Комиссия считает вину Министерства в нарушении порядка организации и проведения торгов установленной.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного [пунктом 3.1 части 1 статьи 23](#) настоящего Федерального закона.

Заявитель в своей жалобе просит выдать Организатору торгов в порядке части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предписание об устранении нарушений действующего законодательства путем аннулирования торгов.

Комиссия, признает в действиях Министерства нарушение Закона о концессионных соглашениях.

На основании изложенного Комиссия Челябинского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Спецпроект» обоснованной.
2. Признать в действиях Министерства (ИНН 7453135778, ОГРН 1047424528161) при организации и проведения Конкурса нарушение части 2 статьи 27 Закона о концессионных соглашениях.
3. Выдать организатору торгов в лице Министерства экологии Челябинской области в порядке части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предписание о совершении действий, направленных на устранение порядка организации и проведения торгов.
4. Передать соответствующему должностному лицу Челябинского УФАС России материалы настоящего дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по выявленным признакам административных правонарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

1.

ПРЕДПИСАНИЕ № 2

о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения торгов

12 апреля 2018 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия), в составе:

Председателя

<...>

- заместителя руководителя
Челябинского УФАС России;

Комиссии:

Членов

Комиссии:

<...>

- начальника отдела анализа товарных
и финансовых рынков Челябинского
УФАС России;

<...>

ведущего специалиста-эксперта
- отдела анализа товарных и
финансовых рынков Челябинского
УФАС России;

руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения № 04-06-18.1/2018 от 12.04.2018 по жалобе ООО «Спецпроект» на неправомерные действия Министерства экологии Челябинской области (далее – Министерство),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Министерству со дня размещения на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о проведении торгов (www.torgi.gov.ru) настоящего предписания прекратить нарушение порядка организации и проведения торгов, предусмотренного Федеральным законом от 20.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях).
2. Министерству со дня размещения на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о проведении торгов (www.torgi.gov.ru) настоящего предписания не заключать концессионное соглашение по итогам конкурса, проведенного с нарушением требований порядка и организации проведения торгов до исполнения настоящего предписания.
3. Министерству в срок **до 20.04.2018** совершить действия по возобновлению открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения о создании межмуниципальной системы коммунальной инфраструктуры на территории Челябинской области в отношении обработки, накопления, утилизации, размещения твердых коммунальных отходов на территории Челябинского кластера, извещение № 231117/2238202/01, лот № 1 (далее – Конкурс), а именно:
 - 3.1. Принять решение о возобновлении Конкурса, в том числе об отмене всех протоколов, составленных в ходе его проведения.
 - 3.2. Продлить срок подачи заявок на участие в Конкурсе с момента получения Министерством определения Арбитражного суда Челябинской области от 08.12.2017 по делу № А76-38000/2017 пропорционально сроку представления заявок, предусмотренному в конкурсной документации, утвержденной приказом Министерства от 27.11.2017 № 1476.
 - 3.3. Разместить на официальном сайте Российской Федерации в информационно-

телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о проведении торгов (www.torgi.gov.ru) решение о возобновлении Конкурса.

3.4. Направить АО «Управление отходами», подавшему заявку на участие в Конкурсе, уведомление о принятом решении о возобновлении Конкурса.

3.5. Уведомить АО «Управление отходами» о возможности отозвать заявку и подать ее вновь в соответствии с конкурсной документацией, утвержденной приказом Министерства от 27.11.2017 № 1476.

4. Министерству в подтверждение исполнения настоящего предписания в срок **до 25.04.2018** в адрес Челябинского УФАС России представить доказательства исполнения настоящего предписания, а именно: сведения о незаключении концессионного соглашения по итогам Конкурса согласно пункту 2 настоящего предписания, копию решения о возобновлении Конкурса, сведения о дате размещения указанного решения на сайте торгов, копию уведомления о принятом решении о возобновлении Конкурса с подтверждением его направления АО «Управление отходами».

Документы, представленные в доказательство исполнения настоящего предписания, должны быть заверены печатью организации и подписью должностного лица, прошиты и пронумерованы, представлены с сопроводительным письмом и описью документов.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.