

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 8-01/246 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

«1-29» ноября 2017 года

г. Хабаровск

Председатель комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) на основании приказа Хабаровского УФАС России от «22» ноября 2017 №1001 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении министерством промышленности и транспорта Хабаровского края части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном допуске к участию открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения о создании и модернизации элементов обустройства автомобильных дорог, обеспечивающих функционирование системы безопасности дорожного движения и эффективности транспортного процесса на основе интеллектуальной системы управления дорожно-транспортным комплексом Хабаровского края (извещение №070717/18813297/01) ООО «Швабе-Москва» в связи с несоответствием его заявки требованиям конкурсной документации, в установлении в пунктах 1.1, 1.2 тома 2 конкурсной документации требования к участникам конкурса о наличии трехлетнего опыта участия в качестве концессионера (частного партнера) или исполнителя (подрядчика, поставщика) в реализации проектов, предусматривающих создание и (или) модернизацию элементов обустройства автомобильных дорог, обеспечивающих функционирование системы безопасности дорожного движения, в том числе проектов государственно-частного партнерства, общим количеством не менее 3, с общей ценой заключенных контрактов (соглашений) не менее 500 000 000 руб.,

установил:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступили жалобы ООО «АрТель», ООО «Авинтел» на действия министерства промышленности и транспорта Хабаровского края при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения о создании и модернизации элементов обустройства автомобильных дорог, обеспечивающих функционирование системы безопасности дорожного движения и эффективности транспортного процесса на основе интеллектуальной системы управления дорожно-транспортным комплексом Хабаровского края (извещение №070717/18813297/01).

Как следует из жалобы ООО «Авинтел», установленное министерством в пунктах 1.1, 1.2 тома 2 конкурсной документации требование к участникам конкурса о наличии трехлетнего опыта участия в качестве концессионера (частного партнера) или исполнителя (подрядчика, поставщика) в реализации проектов, пре-

дусматривающих создание и (или) модернизацию элементов обустройства автомо-бильных дорог, обеспечивающих функционирование системы безопасности до-рожного движения, в том числе проектов государственно-частного партнерства, общим количеством не менее 3, с общей ценой заключенных контрактов (соглаше-ний) не менее 500 000 000 руб., неподтверждение такого опыта влечет отказ в до-пуске к участию в конкурса на основании подпункта «а» 5.2.8 пункта 5.2 тома 2, ус-тановленное требование нарушает права общества, так как лишает возможности претендентов, не соответствующих данному требованию, участвовать в конкурсе. Общество просит рассмотреть жалобу в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конку-ренции) и признать конкурс недействительным.

Как следует из жалобы ООО «АрТель», установленное министерством в пунктах 1.1, 1.2 тома 2 конкурсной документации требование к участникам кон-курса о наличии трехлетнего опыта участия в качестве концессионера (частного партнера) или исполнителя (подрядчика, поставщика) в реализации проектов, пре-дусматривающих создание и (или) модернизацию элементов обустройства автомо-бильных дорог, обеспечивающих функционирование системы безопасности до-рожного движения, в том числе проектов государственно-частного партнерства, общим количеством не менее 3, с общей ценой заключенных контрактов (соглаше-ний) не менее 500 000 000 руб., что ограничивает конкуренцию при проведении конкурса, в конкурсной документации в нарушение требований подпункта 4, пункта 8 статьи 5 Федерального закона от 13.07.2015 №224-ФЗ «О государственно-частном партнерстве, муниципальном партнерстве в Российской Федерации и вне-сении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» не указано о необходимости наличия лицензий на осуществление отдельных видов деятельности, свидетельств о допуске саморегулируемых организаций к выполне-нию соглашения разрешений, за исключением случаев, если получение указанных лицензий, свидетельств, разрешений в соответствии с законодательством Россий-ской Федерации допускается только после заключения соглашения и соблюдения необходимых для этого условий такого соглашения. Общество просит приостано-вить проведение конкурса до рассмотрения жалобы по существу, признать жалобу обоснованной, выдать предписание об устранении нарушений при проведении конкурса.

Порядок проведения конкурса на право заключения концессионного согла-шения, содержание конкурсной документации, условия концессионного соглаше-ния, критерии конкурса и параметры критериев конкурса и иные требования к та-кому конкурсу регламентируются Федеральным законом от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях).

В силу пункта 3 части 1 статьи 23 Закон о концессионных соглашениях, кон-курсная документация должна содержать, в частности, 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.

Подпунктом 5 «а» части 1 статьи 23 указанного закона установлен исчерпы-вающий перечень документов и материалов и формы их представления заявителе-ми, участниками конкурса, в том числе документов и материалов, подтверждающих

соответствие заявителей требованиям, установленным конкурсной документацией и предъявляемым к участникам конкурса.

Статьей 29 Закона о концессионных соглашениях установлен порядок проведения предварительного отбора участников конкурса, конкурсная комиссия определяет соответствие заявителя (индивидуального предпринимателя, юридического лица или выступающих в качестве заявителя юридических лиц - участников договора простого товарищества) требованиям к участникам конкурса, установленным конкурсной документацией; соответствие заявителя требованиям, предъявляемым к концессионеру на основании пункт 2 части 1 статьи 5 поименованного закона.

В соответствии с частью 3 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается конкурсной комиссией в случае, если заявитель не соответствует требованиям, предъявляемым к участникам конкурса и установленным частью 1 настоящей статьи; заявка не соответствует требованиям, предъявляемым к заявкам на участие в конкурсе и установленным конкурсной документацией; представленные заявителем документы и материалы неполны и (или) недостоверны; задаток заявителя не поступил в установленный срок и в размере, установленном конкурсной документацией.

Распоряжением от 25.04.2017 №261-рп министерством принято решение о заключении концессионного соглашения о создании и модернизации элементов обустройства автомобильных дорог, обеспечивающих функционирование системы безопасности дорожного движения и эффективность транспортного процесса на основе интеллектуальной системы управления дорожно-транспортным комплексом Хабаровского края путем проведения открытого конкурса.

07.07.2017 на официальном сайте www.torgi.gov.ru министерством промышленности и транспорта Хабаровского края размещено извещение №070717/18813297/01 о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения о создании и модернизации элементов обустройства автомобильных дорог, обеспечивающих функционирование системы безопасности дорожного движения и эффективность транспортного процесса на основе интеллектуальной системы управления дорожно-транспортным комплексом Хабаровского края.

Срок подачи заявок – с 10.07.2017 до 21.08.2017. Дата вскрытия конвертов с заявками - 21.08.2017. Дата представления конкурсных предложений – с 07.09.2017 по 01.12.2017. Дата вскрытия конвертов с конкурсными предложениями – 01.12.2017. Срок подписания протокола о результатах конкурса – 21.12.2017.

Срок действия заключенного по результатам конкурса концессионного соглашения – 12 лет 6 месяцев.

Согласно протоколу заседания конкурсной комиссии от 21.08.2017, на участие в конкурсе в установленный срок поступила 1 заявка ООО «Швабе-Москва», конкурсной комиссией принято решение утвердить приказ о признании открытого конкурса несостоявшимся, предложить единственному заявителю представить предложение о заключении концессионного соглашения на условиях конкурсной документации. Указанное решение конкурсной комиссии утверждено приказом

министерства от 22.08.2017 №74.

Заявка на участие в конкурсе ООО «АрТель», ООО «Авинтел» не подавалась.

Приказом от 30.06.2017 №59 министерства промышленности и транспорта края утверждена конкурсная документация, в соответствии с которой краткое содержание проекта и общие инструкции по проведению конкурса содержатся в томе 1 конкурсной документации, порядок проведения предварительного отбора содержится в томе 2, порядок проведения конкурсного отбора и заключения концессионного соглашения содержится в томе 3 конкурсной документации.

Общие требования к участникам конкурса установлены пунктом 1 тома 2 конкурсной документации.

В соответствии со специальными требованиями, установленными подпунктом 1.2.1 тома 2 конкурсной документации, заявитель должен подтвердить наличие опыта в течение 3 лет, предшествующих подаче заявки, об участии в реализации проектов, предусматривающих создание и (или) модернизацию элементов обустройства автомобильных дорог, обеспечивающих функционирование системы безопасности дорожного движения, в том числе проектов государственно-частного партнерства, в должен соответствовать каждому из требований: заявитель должен участвовать в соответствующем проекте в качестве концессионера (частного партнера) или исполнителя (подрядчика, поставщика), количество проектов, участие в реализации которых принял заявитель – не менее 3, общая цена заключенных контрактов (соглашений) (без учета признанных недействительными или незаключенными) – не менее 500 000 000 руб.

Оценке в качестве опыта претендента подлежит представленная копия ранее заключенного концессионного соглашения, иного соглашения о государственно-частном партнерстве, инвестиционного соглашения, пояснительная записка, содержащие технико-экономические характеристики объекта соглашения (контракта), техническое задание на выполнение работ (оказание услуг), объем инвестиций (цена контракта), стадия реализации соглашения (контракта) с указанием результата, иная информация, подтверждающая требуемый опыт.

Согласно подпункту 5.2.8 тома 2 конкурсной документации, решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается в том числе в случае несоответствия заявителя требованиям, предъявляемым к участнику конкурса в соответствии с пунктами 1.1, 1.2 тома 2 конкурсной документации.

Приложение 3 к тому 1 конкурсной документации содержит состав и описание, в том числе технико-экономические показатели объекта концессионного соглашения, объектом концессионного соглашения является объект, состоящий из созданных и модернизированных элементов обустройства автомобильных дорог, а также технологически связанных между собой объектов недвижимого и движимого имущества, обеспечивающих функционирование системы безопасности дорожного движения и эффективность транспортного процесса на основе «интеллектуальной системы управления дорожно-транспортным комплексом Хабаровского края», в состав указанной системы входят комплекс технических и электронных средств, предназначенных для работы по сбору, обработке, анализу, отображению, распределению и хранению информации, поступающей от комплексов контроля, подготовки управленческих решений и

реализации мероприятий, направленных на обеспечение безопасности дорожного движения, аппаратно-программные комплексы стационарного исполнения, предназначенные для измерений весовых и габаритных параметров транспортных средств, для мониторинга погодных условий и состояния дороги, для контроля проезда перекрестков и т.д.

Согласно приложению 2 к конкурсной документации и на основании заявок на участие в конкурсе будет проведен предварительный отбор участников конкурса и определены участники конкурса, допущенные к подаче конкурсных предложений. Заявители, не удовлетворяющие требованиям, либо представившим заявки на участие в конкурсе, не удовлетворяющие требованиям к заявкам на участие в конкурсе, или содержащие неполную и (или) недостоверную информацию в отношении фактов, изложенных в предоставляемых заявителем документах и материалах, не будут допущены к дальнейшему участию в конкурсе.

Таким образом, установленное в конкурсной документации требование подачи заявки на участие в конкурсе не препятствует.

Однако плата концессионера в размере 1 000 000 руб. в год не сопоставима с требованием подтвердить опыт с общей ценой заключенных контрактов (соглашений) не менее 500 000 000 руб.

Установленное в конкурсной документации указанное специальное требование о наличии трехлетнего опыта не предусмотрено Законом о концессионных соглашениях, необоснованно ограничивает доступ к участию в конкурсе.

В силу части 3 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация не должна содержать требования к участникам конкурса, необоснованно ограничивающие доступ какого-либо из участников конкурса к участию в конкурсе и (или) создающие кому-либо из участников конкурса преимущественные условия участия в конкурсе.

Под «опытом», не относящемся к правовой категории, понимается совокупность практически усвоенных знаний, умений, навыков. Учитывая, что носителями этих знаний, умений и навыков могут быть только физические лица - работники юридического лица, то и требовать наличия опыта можно только у штатных работников конкурсанта, а не у самого юридического лица.

При таких обстоятельствах включение министерством в конкурсную документацию требований к опыту работы самого конкурсанта (юридического лица) является ограничением конкуренции, поскольку эти действия не только ограничивают, но и пресекают вход на рынок по выполнению работ в рамках концессионного соглашения по созданию и модернизации элементов обустройства автомобильных дорог, обеспечивающих функционирование системы безопасности дорожного движения и эффективности транспортного процесса на основе «интеллектуальной системы управления дорожно-транспортным комплексом» вновь созданным предприятиям, даже в том случае, если они обладают соответствующей производственной базой и производственными мощностями, квалифицированным персоналом и материальными ресурсами

Кроме того, заявка ООО «Швабе-Москва», допущенная к участию в конкурсе, признана соответствующей при том, что общество смогло подтвердить опыт на

общую цену заключенных контрактов (соглашений) (без учета признанных недействительными или незаключенными) в размере менее 500 000 000 руб., в данной связи допуск ООО «Швабе-Москва» к участию в конкурсе не может быть признан правомерным.

Частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Исходя из установленных обстоятельств, в действиях министерства промышленности и транспорта Хабаровского края в связи с установленным требованием о наличии трехлетнего опыта работы, с допуском ООО «Швабе-Москва» к участию в конкурсе и заключением с ним договора усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, в соответствии с частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

определил:

1. Назначить дело № 8-01/246 к рассмотрению на «11» час. «00» мин.

«27» декабря 2017, по адресу: г. Хабаровск, ул. Запарина, 67, каб. 2.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика министерство промышленности и транспорта Хабаровского края (ИНН 2721185778, ОГРН 1112721007101, ул. Карла Маркса, д.56, г. Хабаровск, 680000).

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица ООО «Швабе-Москва» (ИНН 7717768215, пр. Мира, д.176, г. Москва, 129366).

4. Лицам, участвующим в деле, в срок до «20» декабря 2017 года представить мотивированные пояснения.

В соответствии с частью 1 статьи 43 Закона о защите конкуренции с момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле.

Явка ответчика по делу, заинтересованных лиц или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.