

РЕШЕНИЕ

по делу № 049/10/18.1-330/2020

02 октября 2020 г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», (далее – Комиссия) при участии в дистанционном режиме представителей Администрации Ягоднинского городского округа (далее – Организатор торгов) <...>, <...>, представителя ООО «Теплоэнергия» (далее – Заявитель), <...> (дов. б/н от 01.08.2020), представителя ООО «Региональные энергетические системы» <...> рассмотрела жалобу (вх. № 02/2816 от 24.09.2020) на действия Организатора торгов при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении технологически связанных между собой объектов электросетевого комплекса муниципального образования «Ягоднинский городской округ» на территории поселка Ягодное, поселка Сенокосный Ягоднинского района Магаданской области (сообщение о проведении конкурса № 300620/1590230/01).

Информация о поступившей жалобе, в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области: <http://magadan.fas.gov.ru>.

В жалобе Заявитель указывает на неправомерное признание заявки участника ООО «Региональные энергетические системы» соответствующей требованиям конкурсной документации, нарушения в конкурсной документации, а также требует отмены открытого конкурса и предоставления ООО «Теплоэнергия» преимущественного права на заключении концессионного соглашения в отношении предмета конкурса.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

УСТАНОВИЛА:

1. 30.06.2020 Администрацией Ягоднинского городского округа на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов forgi.gov.ru размещено сообщение о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении технологически связанных между собой объектов электросетевого комплекса муниципального образования «Ягоднинский городской округ» на территории поселка Ягодное, поселка Сенокосный Ягоднинского района Магаданской области (сообщение о проведении конкурса № 300620/1590230/01).

Дата и время начала подачи заявок: 01.07.2020 09:00. Дата и время окончания приема заявок: 12.08.2020 10:00. Дата и время вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе: 12.08.2020 11:00. Дата и время вскрытия конвертов с конкурсными предложениями: 11.11.2020 11:00. Срок подписания протокола о результатах конкурса: 18.11.2020.

Согласно протоколу конкурсной комиссии № 1 от 12.08.2020 на

участие в конкурсе было подано две заявки: № 1 от ООО «Теплоэнергия» и № 2 от ООО «Региональные энергетические системы».

Согласно протоколу № 22 от 12.08.2020 о проведении предварительного отбора участников конкурса участнику ООО «Теплоэнергия» было отказано в допуске к участию в конкурсе, участник ООО «Региональные энергетические системы» допущен к участию в конкурсе.

2. Согласно доводу жалобы конкурсной комиссией неправомерно допущен к участию в открытом конкурсе участник с заявкой № 2 - ООО «Региональные энергетические системы». По мнению заявителя, данная заявка должна была быть признана не соответствующей требованиям конкурсной документации на основании нарушения пункта 12.10 конкурсной документации – заявка участника не прошита, не пронумерована, не скреплена печатью.

В силу пункта 5 части 1 статьи 23 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессиях) конкурсная документация должна, в частности, содержать исчерпывающий перечень документов и материалов и формы их представления заявителями, участниками конкурса, в том числе документов и материалов, подтверждающих:

а) соответствие заявителей требованиям, установленным конкурсной документацией и предъявляемым к участникам конкурса;

б) соответствие заявок на участие в конкурсе и конкурсных предложений требованиям, установленным конкурсной документацией;

в) информацию, содержащуюся в конкурсном предложении.

Согласно подпункту 2 пункта 15.4 Конкурсной документации Решение об отказе в допуске заявителя к участию в Конкурсе принимается Конкурсной комиссией, в частности, в случае, если Заявка на участие в Конкурсе не соответствует требованиям, предъявляемым к

Заявкам на участие в Конкурсе и установленным Конкурсной документацией.

В соответствии с пунктом 12.10 Конкурсной документации заявки на участие в конкурсе должны содержать документы и материалы, предусмотренные Конкурсной документацией и подтверждающие соответствие Заявителей требованиям, предъявляемым к участникам открытого конкурса.

Все документы, входящие в Заявку, должны быть надлежащим образом оформлены, и иметь необходимые для их идентификации реквизиты (бланк отправителя, исходящий номер <...> дата выдачи, должность и подпись подписавшего лица с расшифровкой, печать – в случае ее наличия).

Предоставление любых документов посредством факсимильной связи не допускается, а полученные таким образом документы считаются не имеющими юридической силы.

Документ, в составе Заявки, представленный с нарушением данных требований, не имеет юридической силы и считается не представленным Заявителем.

Все страницы оригинального экземпляра Заявки должны быть пронумерованы и помечены надписью «ОРИГИНАЛ». Все страницы экземпляра – копии Заявки помечаются надписью «КОПИЯ». В случае расхождений между экземплярами Конкурсная комиссия и Концедент следуют оригиналу.

Документы, включенные в оригинал Заявки, представляются в прошитом, скрепленном печатью (при ее наличии) и подписью Заявителя либо его полномочного представителя с указанием на обороте последнего листа Заявки количества страниц. Все страницы самой Заявки и всех включаемых в нее документов также подписываются полномочным представителем Заявителя.

Экземпляр копии Заявки брошюруется отдельно. При этом все разделы Заявки прошиваются, скрепляются печатью (при ее наличии) и подписью Заявителя либо его полномочного представителя с указанием на обороте последнего листа количества страниц экземпляра.

Согласно пояснениям представителей Организатора торгов заявка и ее копия участника ООО «Региональные энергетические системы» состояли из разделов, каждый из которых в отдельности был прошит, скреплен печатью и подписью представителя заявителя, страницы имели сквозную нумерацию по всей заявке, были подписаны. Оснований для признания заявки не соответствующей требованиям конкурсной документации и в отказе в допуске участника у конкурсной комиссии не имелось.

Представитель ООО «Региональные энергетические системы» поддержал мнение представителей Организатора торгов по рассматриваемому доводу жалобы.

Данные обстоятельства подтверждаются представленной в материалы дела заявкой участника ООО «Региональные энергетические системы».

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области отмечает, что требования конкурсной документации к оформлению документов, входящих в заявку, не предусматривают прошивание всех документов исключительно единым пакетом, указания на иные нарушения в доводах Заявителя не содержатся. Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что решение конкурсной комиссии о признании заявки участника ООО «Региональные энергетические системы» соответствующей требованиям и допуске участника к проведению открытого конкурса является правомерным, довод жалобы не нашел подтверждения.

3. Согласно доводу жалобы конкурсная документация рассматриваемых торгов содержала недостоверные сведения, а именно: в Приложении № 1 к конкурсной документации «Концессионное соглашение (проект)» указано «в соответствии с решением Концедента о заключении настоящего Концессионного соглашения **без проведения конкурса** от «__» _____ 202__ года № ____ заключили настоящее Концессионное соглашение»; в форме № 1 «Заявка на участие» пункт 5.3 не соответствует подпункту 3 пункта 4.1 документации.

Согласно пояснениям представителей Организатора торгов указание в проекте концессионного соглашения, являющемся частью конкурсной документации, фразы о заключении концессионного соглашения без проведения конкурса является технической ошибкой. Подтверждением данного факта является само по себе проведение открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения. По мнению Организатора торгов, данная ошибка не повлияла и не могла повлиять на результаты проведения открытого конкурса.

Довод о противоречии в положениях конкурсной документации между пунктом 5.3 формы заявки на участие и подпунктом 3 пункта 4.1 документации ранее получил оценку Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области в решении от 15.09.2020 по делу № 049/01/18.1-323/2020 по жалобе ООО «Теплоэнергия» в отношении проведения этого же конкурса. В рамках рассмотрения настоящего дела данный довод рассмотрению Комиссией не подлежит.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что жалоба ООО «Теплоэнергия» поступила после истечения срока подачи заявок. Заявителем была подана заявка на участие в открытом конкурсе, чем Заявитель подтвердил свое согласие на участие на условиях, предусмотренных извещением и конкурсной документацией.

В силу пункта 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам указанной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на

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

Таким образом, по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах, в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

Спорные положения документации, которые, по мнению общества, содержат нарушения, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. Общество, будучи участником конкурентной процедуры, подав заявку, согласилось со всеми требованиями и условиями документации, что делает невозможным в последующем обжалование таких положений.

Границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в Постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения закупочной документации до момента окончания срока подачи заявок и рассмотрения заявок на участие в конкурсе на соответствие требованиям документации. Таким образом, жалоба на положения документации может быть направлена в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на

участие в закупке.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу о том, что доводы жалобы, рассматриваемые в настоящем пункте, не нашли своего подтверждения, в действиях Организатора торгов нарушений не установлено.

4. Согласно доводу жалобы Заявитель настаивает на предоставлении ему преимущественного права на заключение концессионного соглашения в отношении объектов, являющимся предметом рассматриваемого открытого конкурса, а также на отмене проведения конкурса.

Порядок предоставления государственной или муниципальной преференции установлен статьей 20 Закона о защите конкуренции.

Так, согласно части 1 указанной статьи федеральный орган исполнительной власти, орган государственной власти субъекта Российской Федерации, орган местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, имеющие намерение предоставить государственную или муниципальную преференцию, подают в антимонопольный орган заявление о даче согласия на предоставление такой преференции по форме, определенной федеральным антимонопольным органом.

В соответствии с пунктом 3.3 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению заявлений о даче согласия на предоставление государственной или муниципальной преференции, утвержденного Приказом ФАС РФ от 16.12.2009 № 841, территориальные органы ФАС России, рассматривают заявления, поступившие от:

- территориальных органов федеральных органов исполнительной власти;
- органов государственной власти субъектов Российской Федерации;

Федерации;

- органов местного самоуправления;
- иных осуществляющих функции указанных органов органов или организаций.

Таким образом, правом на подачу в антимонопольный орган заявления о даче согласия на предоставление преференции обладают федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъекта Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о том, что вопрос о даче согласия на предоставление преференции не подлежит рассмотрению в рамках рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции. Комиссия также не усматривает в доводах жалобы оснований для отмены рассматриваемого открытого конкурса.

На основании изложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Теплоэнергия» на действия организатора торгов (концедента) – Администрации Ягоднинского городского округа, конкурсной комиссии при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении технологически связанных между собой объектов электросетевого комплекса муниципального образования «Ягоднинский городской округ» на территории поселка Ягодное, поселка Сенокосный Ягоднинского района Магаданской области (сообщение о проведении конкурса № 300620/1590230/01) необоснованной.

Решение Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.