

РЕШЕНИЕ

«01» июня 2017 года
г. Калуга

Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в составе:

/...../ /...../

/...../ /...../

/...../ /...../

в присутствии: представителя Министерства здравоохранения Калужской области /...../ (доверенность, паспорт <...> в отсутствие надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы представителя Калужское РО ООМСР «Опора России»,

рассмотрев жалобу №02-32т/2017 Калужского РО ООМСР «Опора России» на действия организатора торгов - Министерства здравоохранения Калужской области при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении реконструкции и последующей эксплуатации объекта здравоохранения - патологоанатомического отделения (морга), расположенного на территории Калужской области, по адресу: город Калуга, Грабцевское шоссе, 101 (извещение №110417/7123563/01),

УСТАНОВИЛА:

1. 24.05.2017г. в адрес Калужского УФАС России поступила жалоба Калужского РО ООМСР «Опора России» на действия организатора торгов - Министерства здравоохранения Калужской области при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении реконструкции и последующей эксплуатации объекта здравоохранения - патологоанатомического отделения (морга), расположенного на территории Калужской области, по адресу: город Калуга, Грабцевское шоссе, 101 (извещение №110417/7123563/01).

По мнению заявителя, ответчиком нарушены положения Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» и иных законов РФ, в части противоречия ряда положений Конкурсной документации

законодательству РФ (предоставление социально-бытовых, прочих персональных услуг), включения в состав лота услуг технологически и функционально не связанных с услугами, оказание которых является предметом торгов, а также отсутствия у организатора торгов - Министерства здравоохранения Калужской области контрольных (надзорных) функций в сферах, не связанных с оказанием не медицинских услуг.

Ответчиком представлены возражения по существу жалобы заявителя, в которых указывается на законность действий *Министерства здравоохранения Калужской области*.

Полно и всесторонне исследовав обстоятельства и документы, представленные в материалы дела, оценив их в соответствии с действующим законодательством, а также заслушав лиц, участвующих в рассмотрении указанного дела, Комиссия Калужского УФАС России приходит к следующему. В соответствии с постановлением Правительства Калужской области от 11.10.2016г. №541 «О концессионном соглашении в отношении объекта здравоохранения, расположенного на территории Калужской области», приказом министерства здравоохранения Калужской области от 17.03.2017г. №267 «О заключении концессионного соглашения в отношении реконструкции и последующей эксплуатации объекта здравоохранения - патологоанатомического отделения (морга), расположенного на территории Калужской области, по адресу: город Калуга, Грабцевское шоссе, 101», приказом министерства здравоохранения Калужской области от 17.03.2017г. №266 «О конкурсной документации для проведения открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении реконструкции и последующей эксплуатации объекта здравоохранения - патологоанатомического отделения (морга), расположенного на территории Калужской области, по адресу: город Калуга, Грабцевское шоссе, 101» 11.04.2017г. был объявлен открытый конкурс на право заключения концессионного соглашения в отношении реконструкции и последующей эксплуатации объекта здравоохранения - патологоанатомического отделения (морга), расположенного на территории Калужской области, по адресу: город Калуга, Грабцевское шоссе, 101 (далее - Конкурс).

11.04.2017г. информация о Конкурсе была размещена на официальном сайте РФ для размещения информации о проведении торгов - www.torgi.gov.ru, официальном сайте министерства здравоохранения Калужской области — www.admoblkaluga.ru, официальном сайте Центра государственно-частного партнерства Калужской области - www.ppp-kaluga.ru в разделе «Конкурсы».

Дата начала представления заявок на участие в конкурсе - 12.04.2017 года.

Дата окончания представления заявок на участие в конкурсе - 26.05.2017 года.

Согласно протоколу №2 вскрытия конвертов с заявками от 29.05.2017г. на участие в вышеуказанном открытом конкурсе была подана 1 заявка от ООО «Архангел», которая была признана соответствующей требованиям Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» и условиям конкурсной документации.

2. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган

рассматривает жалобы, в частности: на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «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.

3. Согласно доводам жалобы Калужского РО ООМСП «Опора России», в соответствии с разд. 1 т. 1 Конкурсной документации к деятельности относится не только предоставление медицинских услуг и проведение судебно-медицинских экспертиз (приложение №2 к т.1 Конкурсной документации), но и предоставление социально-бытовых, прочих персональных услуг, таким образом, объект концессионного соглашения будет использоваться для оказания не медицинских услуг, а в соответствии с п.5 статьи 3 Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ изменение целевого назначения реконструируемого объекта концессионного соглашения не допускается.

В соответствии со статьей 9 Федерального закона от 21 июля 2005 г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» контроль за исполнением концессионного соглашения возложен на концедента. Однако полномочия Министерства здравоохранения Калужской области, установленные Постановлением Губернатора Калужской области от 12.04.2004г. №268 «О министерстве здравоохранения Калужской области», не предусматривают контрольные (надзорные) функции в сферах, не связанных с оказанием не медицинских услуг.

В пп.6 п.8 раздела VIII. «Условия концессионного соглашения» указано, что в обязанности Концессионера включено обязательство «выполнить иные работы, предусмотренные Концессионным Соглашением». Однако сам проект Концессионного соглашения в Конкурсной документации отсутствует.

«Технико-экономическими показателями объекта концессионного соглашения на момент передачи концессионеру по концессионному соглашению» (приложение №1А к т.1 Конкурсной документации) определена категория значения объекта - «Медицинская деятельность, деятельность по предоставлению сопутствующих услуг». При этом в «Технико-экономических показателях объекта концессионного соглашения на момент окончания работ по реконструкции» (приложение №1Б к т.1 Конкурсной документации) и в Итоговых технико-экономических показателях объекта концессионного соглашения (приложение №1В к т.1 Конкурсной документации) категория значения объекта отсутствует.

В пп.1 п.3 раздела VIII. «Условия концессионного соглашения» указано, что обязанностью сторон (Концессионера и Концедента) является заключение договора аренды земельного участка. Однако Конкурсной документацией не регламентированы существенные условия (площадь участка, возможность субаренды, установление/отсутствие сервитут на участок, размер арендной платы и т.д.) такого договора.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссия Калужского УФАС России установила следующее.

1. Относительно довода об использовании объекта концессионного соглашения для оказания не медицинских услуг.

Согласно п. 5 ст. 3 Федерального Закона «О концессионных соглашениях» № 115-ФЗ не допускает изменение целевого назначения реконструируемого объекта концессионного соглашения.

Доводы жалобы опровергаются положениями конкурсной документации (далее - КД), объект должен использоваться для осуществления медицинской деятельности. Данный факт был отражен в КД. Так согласно п. 1.2. раздела 1, п. 2 раздела VIII конкурсной документации, приложениям №№ 1Б, 1В, 2, 6 к Тому 1 конкурсной документации **основным видом деятельности по концессионному соглашению является обеспечение предоставления медицинских услуг, а именно: услуг по обеспечению производства судебно-медицинской экспертизы, услуг по патологической анатомии.**

2. Относительно довода о контроле за исполнением концессионного соглашения.

В соответствии с определением «Концедент», приведенным в пункте 5.5 Тома 1 КД, концедентом по проекту является субъект Российской Федерации - Калужская область, от лица которой при заключении КС выступает Министерство здравоохранения Калужской области. Указанное положение КД соответствует пункту 1 части 1 статьи 5 Закона № 115-ФЗ, согласно которому концедентом может являться Российская Федерация, её субъект либо муниципальное образование и при этом «отдельные права и обязанности концедента могут осуществляться уполномоченными концедентом в соответствии с федеральными законами, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, законодательством субъектов Российской Федерации».

Федерации, нормативными правовыми актами органов местного самоуправления органами и юридическими лицами».

Возникающие между концессионером и концедентом правоотношения не связаны с реализацией властных полномочий надзорного органа, который обязан осуществлять свои действия по контролю и качеству выполнения социально-бытовых, прочих персональных услуг и в определенном процедурном порядке, а носят гражданско-правовой характер, Министерство здравоохранения Калужской области осуществляет действия по проверке реконструкции здания областной собственности и предоставления услуг в сфере здравоохранения, а все надзорные органы, уполномоченные проверять услуги иного характера, чем сторона договора будут осуществлять их в соответствии с законодательством РФ.

Таким образом, у организатора торгов отсутствие полномочий по контролю оказания не медицинских услуг не противоречит законодательству и КД и не является препятствием для осуществления такого контроля другими органами в пределах их полномочий и компетенции.

Объем прав концедента при осуществлении контроля за исполнением концессионного соглашения установлен статьей 9 Федерального закона «О концессионных соглашениях». В соответствии с данной статьёй порядок осуществления концедентом контроля за соблюдением концессионером условий концессионного соглашения устанавливается концессионным соглашением. Таким образом, для осуществления указанного контроля не требуется наличия у министерства здравоохранения Калужской области надзорно-контрольных функций в сфере социально-бытовых, прочих персональных услуг.

3. Относительно довода об обязательстве «выполнить иные работы, предусмотренные Концессионным Соглашением», отраженном в пп.6 п.8 раздела VIII КД.

В ст. 23 ФЗ № 115-ФЗ содержится перечень обязательных условий конкурсной документации в которых отсутствует требование о размещении проекта концессионного соглашения.

Концессионные соглашения заключаются по итогам конкурса и в условия такого соглашения должны входить те условия, которые были предложены победителем конкурса в конкурсном предположении (ст. 36 ФЗ № 115-ФЗ), таким образом, в том случае, если в конкурсном предложении победителя конкурса будут предусмотрены дополнительные работы, кроме тех, что указаны в конкурсной документации, они также будут включены в условия концессионного соглашения.

Кроме того, согласно части 1 статьи 36 Федерального Закона «О концессионных соглашениях» № 115-ФЗ в проект концессионного соглашения включаются условия, определенные решением о заключении концессионного соглашения, а также конкурсной документацией. **Включение иных условий,**

кроме тех, которые были отражены в конкурсной документации Законом о концессионных соглашениях не предусмотрено.

4. Относительно довода об отсутствии в «Технико-экономических показателях объекта концессионного соглашения на момент окончания работ по реконструкции» (приложение №1Б к т.1 Конкурсной документации) и в Итоговых технико-экономических показателях объекта концессионного соглашения (приложение №1В к т.1 Конкурсной документации) категории значения объекта.

Согласно конкурсной документации (п.7 раздела 8) обязанность по разработке Технической документации в срок не более 12 (Двенадцати) месяцев с даты заключения Концессионного соглашения является обязанностью Концессионера. Таким образом, все параметры объекта будут известны только после разработки такой документации.

Так как в соответствии с п. 5 ст. 3 Федерального Закона «О концессионных соглашениях» № 115-ФЗ не допускается изменение целевого назначения реконструируемого объекта концессионного соглашения, то и Итоговые технико-экономические показатели объекта концессионного соглашения также должны соответствовать определенному в документации назначению объекта - «Медицинская деятельность, деятельность по предоставлению сопутствующих услуг».

5. Относительно довода об отсутствии существенных условий заключения договора аренды земельного участка.

Согласно ст. 10 ФЗ № 115-ФЗ обязательным условием концессионного соглашения является условие о порядке предоставления концессионеру земельных участков, предназначенных для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, и срок заключения с концессионером договоров аренды (субаренды) этих земельных участков (в случае, если заключение договоров аренды (субаренды) земельных участков необходимо для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением), размер арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками в течение срока действия концессионного соглашения либо формула расчета размера арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками исходя из обязательных платежей, установленных законодательством Российской Федерации и связанных с правом владения и пользования концедента земельным участком, в течение срока действия концессионного соглашения.

В п. 5 раздела VIII т. 1 конкурсной документации соблюдены все существенные условия концессионного соглашения по указанию порядка предоставления земельных участков. Так, «Концедент в соответствии со статьей 11 закона о концессионных соглашениях в срок не более 30 (Тридцати) дней с даты заключения Концессионного соглашения предоставляет в аренду Земельный

участок в порядке, предусмотренном Действующим законодательством. Срок действия Договора аренды приравнивается к сроку действия Концессионного соглашения. Размер арендной платы по Договору аренды, порядок, условия и сроки ее внесения определяются в соответствии с Договором аренды и Действующим законодательством».

Помимо этого, в п.5.1, раздела V т. 1 конкурсной документации указано, что заинтересованные лица, Заявители и Участники конкурса вправе обратиться к Концеденту с письменным заявлением о предоставлении дополнительной информации об Объекте концессионного соглашения, Земельном участке или иной необходимой информации, а также с заявлением о получении доступа на Земельный участок и к Объекту концессионного соглашения. Заинтересованным лицам дополнительная информация об Объекте концессионного соглашения, о Земельном участке, обеспечение доступа на Земельный участок и Объект предоставляются в срок не позднее, чем за 5 (Пять) рабочих дней до окончания срока подачи Заявок на участие в Конкурсе.

Таким образом, вся необходимая информация в отношении порядка предоставления земельных участков указана в конкурсной документации.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Жалобу Калужское РО ООМСР «Опора России» признать **необоснованной.**

Председатель комиссии: _____ /...../

Члены комиссии: _____ /...../

_____ /...../

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