

РЕШЕНИЕ

по делу № 027/10/18.1-1082/2022

Резолютивная часть решения оглашена 18 августа 2022 года.

В полном объеме решение изготовлено 22 августа 2022 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления мероприятий при реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее – Комиссия), в составе

Председатель

Комиссии:

Члены Комиссии:

в присутствии:

- от организатора торгов: представители Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края – М,

в отсутствие:

- от заявителя: ООО «Трансэнерго» явка представителей не обеспечена, извещены надлежащим образом;

рассмотрев жалобу ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/19683 от 11.08.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация) – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 280622/0048778/01) в соответствии со

статьей 18.1 Федерального закона от 26.04.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/19683 от 11.08.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация, организатор торгов) – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 280622/0048778/01).

Доводы жалобы сводятся к следующему:

ООО «Трансэнерго» считает, что конкурсная документация не соответствует требованиям Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее ФЗ «О концессионных соглашениях»).

Основанием для вывода ООО «Трансэнерго» о несоответствии положений конкурсной документации нормам ФЗ «О концессионных соглашениях» послужило:

1. К участникам конкурса установлены требования, необоснованно ограничивающие доступ к участию в конкурсе (подпункт 5 пункта 4.1 раздела 4 Конкурсной документации).
2. Конкурсная документация не содержит основания для отказа в допуске заявителя к участию в конкурсе в части непоступления задатка заявителя на счет в срок и в размере, которые установлены конкурсной документацией.
3. Абзац 2 пункта 2.17 Конкурсной документации не соответствует действующему законодательству, поскольку пункт 7 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», содержащий аналогичные требования к конкурсной документации, утратил силу с 1 января 2017 года.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные Заявителем, Организатором торгов документы, а также выслушав пояснения Организатора торгов, Комиссия Хабаровского УФАС установила следующее.

28 июня 2022 года на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru Администрацией опубликовано сообщение о проведении конкурса № 280622/0048778/01 на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет.

График проведения конкурса содержится в Конкурсной документации, указан на сайте www.torgi.gov.ru. Согласно представленному графику, дата и время начала подачи заявок на участие в конкурсе 30 июня 2022 года в 09.00; дата и время окончания подачи заявок 11 августа 2022 года в 10.00.

Вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе назначено на 11 августа 2022 года в 15:00.

Дата и время начала представления конкурсных предложений 17 августа 2022 года в 09:00.

Дата и время окончания представления конкурсных предложений 10 ноября 2022 года в 10:00.

Дата и время вскрытие конвертов с конкурсными предложениями назначено на 10 ноября 2022 года в 10:00.

Срок подписания протокола о результатах конкурса 16 ноября 2022 года.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие № 3 от 11 августа 2022 года на участие в конкурсе подано две заявки:

- заявка № 1 от ООО «Трансэнерго» (подана 08 августа 2022 года в 09 часов 18 минут);

- заявка № 2 от ООО «Региональные энергетические системы» (подана 11 августа 2022 года в 09 часов 02 минуты).

Согласно протоколу предварительного отбора участников на участие в открытом конкурсе № 4 от 11 августа 2022 года заявки обоих участников допущены к участию в открытом конкурсе, как соответствующие установленным требованиям.

Основания для решения о проведении конкурса - Постановление Администрации № 539 от 23 июня 2022 года «О проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии (объектов электросетевого комплекса города Советская Гавань)».

1. В части довода о том, что к участникам конкурса установлены требования, необоснованно ограничивающие доступ к участию в конкурсе (подпункт 5 пункта 4.1 раздела 4 Конкурсной документации).

Согласно пункту 3 части 1 статьи 23 ФЗ «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.

В соответствии с частью 3 статьи 23 ФЗ «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.

Подпунктом 5 пункта 4.1 раздела 4 Конкурсной документации установлены следующие требования к участникам конкурса:

квалификация, профессиональные и деловые качества участника

конкурса, характеризующая качества участника, что обусловлено потребностями концедента в выявлении лица, имеющего реальный опыт финансирования работ, схожих с предметом концессионного соглашения, и его устойчивого финансового положения в целях выявления риска неисполнения концессионного соглашения на более ранних этапах, которая выражается в следующем:

- наличие у участника конкурса опыта финансирования создания и (или) реконструкции объектов аналогичных объекту концессионного соглашения, подтверждающегося соответствующим заключенным и исполненным договором (договорами).

В рассматриваемом случае, исходя из особенностей предмета открытого конкурса, установление Организатором торгов требований о наличии у участника конкурса опыта финансирования создания и (или) реконструкции объектов аналогичных объекту концессионного соглашения не противоречит ФЗ «О концессионных соглашениях», характеризует качества участника, в том числе его квалификацию и профессионализм, обусловлено потребностями Организатора торгов в выявлении лица, имеющего реальный опыт финансирования и привлечения денежных средств при выполнении работ, схожих с предметом концессионного соглашения, и его устойчивого финансового положения в целях выявления риска неисполнения концессионного соглашения на более ранних этапах.

Учитывая длительный срок действия концессионного соглашения, указанные квалификационные требования к потенциальным участникам конкурса продиктованы высокой социальной значимостью проекта, непосредственно влияющей на комфортность, благополучие и безопасность граждан, а также направлены на минимизацию рисков незавершения проекта и расторжения концессионного соглашения по вине непрофессионального Концессионера.

Сведения о включении спорных требований в конкурсную документацию исключительно в интересах конкретного хозяйствующего субъекта в материалах дела отсутствуют.

Данный вывод также подтверждается Определением Верховного суда от 17 сентября 2018 года № 305-КГ18-14204.

В связи с чем данный довод жалобы Комиссия считает необоснованным.

2. В части отсутствия в конкурсной документации основания для отказа в допуске заявителя к участию в конкурсе в части непоступления задатка заявителя на счет в срок и в размере, которые установлены конкурсной документацией.

Статьей 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» установлен исчерпывающий обязательный перечень сведений, которые должны содержаться в Конкурсной документации, в число которых входят сведения о размере задатка, вносимого в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения, порядок и срок его внесения, реквизиты счетов, на которые вносится задаток.

Прямого указания на включение в Конкурсную документацию в качестве основания для отказа в допуске заявителя к участию в конкурсе в части непоступления задатка заявителя на счет в срок и в размере, которые установлены конкурсной документацией статья 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» не содержит.

В соответствии с пунктом 4 части 3 статьи 29 ФЗ «О концессионных соглашениях» решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается конкурсной комиссией в случае, если:

- 1) заявитель не соответствует требованиям, предъявляемым к участникам конкурса и установленным частью 1 настоящей статьи;
- 2) заявка на участие в конкурсе не соответствует требованиям, предъявляемым к заявкам на участие в конкурсе и установленным конкурсной документацией;
- 3) представленные заявителем документы и материалы неполны и (или) недостоверны;
- 4) задаток заявителя не поступил на счет в срок и в размере, которые установлены конкурсной документацией, при условии, что конкурсной документацией предусмотрено внесение задатка до даты окончания представления заявок на участие в конкурсе.

Данная норма ФЗ «О концессионных соглашениях» носит императивный характер и требует обязательного и неукоснительного

ее соблюдения членами Конкурсной комиссии в силу закона, независимо от того присутствует ли данные основания в Конкурсной документации или нет.

Отсутствие данного основания для отклонения конкурсных заявок в Конкурсной документации ни каким образом не повлияло на число участников и возможность их участия в конкурсе.

Данный довод жалобы Комиссия считает необоснованным.

3. В части довода о том, что абзац 2 пункта 2.17 Конкурсной документации не соответствует действующему законодательству, поскольку пункт 7 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», содержащий аналогичные требования к конкурсной документации, утратил силу с 1 января 2017 года.

Абзацем 2 п. 2.17. Конкурсной документации установлено: «При поступлении предложений об изменении положений конкурсной документации, в том числе об изменении проекта концессионного соглашения, конcedesнт или конкурсная комиссия размещают на официальном сайте Российской Федерации в течение трех дней со дня поступления указанных предложений информацию о принятии или об отклонении представленных предложений об изменении конкурсной документации с указанием причин их принятия или отклонения. В случае принятия конcedesнтом представленных предложений он вносит в конкурсную документацию соответствующие изменения. В течение трех рабочих дней со дня внесения соответствующих изменений сообщение об их внесении публикуется конкурсной комиссией в официальном издании и размещается на официальном сайте Российской Федерации и официальном сайте конcedesнта. При этом срок предоставления заявок на участие в конкурсе или конкурсных предложений продлевается не менее чем на тридцать рабочих дней со дня внесения соответствующих изменений».

Вышеуказанные положения Конкурсной документации дублируют положения пункта 7 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», утратившие силу с 1 января 2017 года (ФЗ от 03.07.2016 № 275-ФЗ).

В тоже время, требования указанной нормы ранее распространяли свое действие только на случаи, когда объектами концессионного соглашения являлись объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, к которым предмет настоящих торгов не относится, следовательно, не может быть применим и подлежит исключению из Конкурсной документации как техническая ошибка.

Наличие данного положения в Конкурсной документации ни каким образом не повлияло на число участников и возможность их участия в конкурсе.

Данный довод жалобы также признается Комиссией необоснованным.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/19683 от 11.08.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 280622/0048778/01), необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные Уведомлением Хабаровского УФАС России от 12 августа 2022 года (исх. № 4/8426).

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.