

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

25 октября 2017г.

г. Симферополь

Резолютивная часть оглашена 25.10.2017 г.

Решение в полном объеме изготовлено 27.10.2017 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (далее – Крымское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Председателя комиссии – <...>

Членов комиссии:

<...>;

<...>;

<...>;

при участии представителя Министерства жилищно-коммунального хозяйства Республики Крым – <...>, доверенность №29 от 17.10.2017 г.; в отсутствие представителей ООО «СтройКонтинент», извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения жалобы,

рассмотрев по правилам статьи 18.1 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «СтройКонтинент» (г. Уржум) на действия Министерства жилищно-коммунального хозяйства Республики Крым при проведении открытого конкурса по реализации инфраструктурного проекта по строительству и эксплуатации объектов, используемых для обработки, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, для обслуживания территории логистических зон (кластеров) №1, №2, №3, №4, №5 (извещение №010917/12750612/01), опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России 06.10.2017г. поступила жалоба ООО «СтройКонтинент» (г.Уржум) на действия Министерства жилищно-коммунального хозяйства Республики Крым при проведении открытого конкурса по реализации инфраструктурного проекта по

строительству и эксплуатации объектов, используемых для обработки, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, для обслуживания территории логистических зон (кластеров) №1,№2,№3,№4,№5 (извещение №010917/12750612/01), опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru).

Информация о поступлении жалобы размещена на официальном сайте Крымского УФАС России 09.10.2017г.

Рассмотрение жалобы назначено на 11:00 16.10.2017 по адресу: г.Симферополь, ул. А. Невского, д. 1, каб. 505. В целях получения дополнительной информации рассмотрение жалобы продлено до 25 октября 2017г.

Форма проведения торгов – открытый конкурс по реализации инфраструктурного проекта по строительству и эксплуатации объектов, используемых для обработки, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, для обслуживания территории логистических зон (кластеров) №1,№2,№3,№4,№5 (извещение №010917/12750612/01) (далее – открытый конкурс).

Извещение №010917/12750612/01 о проведении Открытого конкурса опубликовано 01.09.2017 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов по адресу www.torgi.gov.ru. Информация о проведении открытого конкурса размещена также и на сайте Министерства жилищно-коммунального хозяйства Республики Крым www.mzhkh.rk.gov.ru 05.09.2017г.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено следующее.

Из жалобы Заявителя следует, что 01.09.2017 на официальном сайте www.torgi.gov.ru опубликовано извещение №010917/12750612/01 о проведении открытого конкурса по реализации инфраструктурного проекта по строительству и эксплуатации объектов, используемых для обработки, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, для обслуживания территории логистических зон (кластеров) №1,№2,№3,№4,№5 (извещение №010917/12750612/01).

1.Заявитель считает, что организатором торгов нарушены требования статьи 4 Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ

«О концессионных соглашениях» (далее – Закон «О концессионных соглашениях»), в соответствии с которой заключение концессионного соглашения в отношении нескольких объектов концессионных соглашений допускается, если указанные действия (бездействие) не приведут к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии с частью 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными актами ограничение доступа к участию в торгах. Наряду с установленными запретами при проведении торгов пункт 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции запрещает ограничение конкуренции между участниками торгов предложений путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Как указывает Заявитель объединение 5 крупных логистических зон (кластеров) в один лот является нарушением Закона о защите конкуренции. Укрупнение лота Организатором торгов, по мнению заявителя, нарушает принцип равнодоступности при проведении торгов, исключает возможность участия в торгах отдельных участников рынка, ограничивает возможность соперничества на торгах и приводит к ограничению конкуренции при проведении торгов. Объединение в один лот различных и территориально разрозненных логистических зон (кластеров), обладающими разными функциональными свойствами (как по самим полигонам, так и по мусоросортировочным комплексам), неизбежно ведет к отказу от участия в торгах лиц, заинтересованных в реализации инфраструктурного проекта на определенном участке, в определенном районе Республики Крым, приводит к сокращению числа заинтересованных претендентов и ограничивает конкуренцию.

Кроме того, в связи с объединением в один лот 5 крупных логистических зон (кластеров) начальное значение критерия объема инвестиций в объем концессионного соглашения составляет 7 955 090 000 рублей. В соответствии с п.15 ч.2 Конкурсной документации каждый заявитель не позднее окончания срока подачи заявки, предусмотренного графиком проведения конкурса, должен представить задаток в размере 15 000000 рублей в целях обеспечения обязательств по заключению концессионного соглашения, что также влияет на количество участников закупки.

Письмом от 24.10.2017г. №05-03/2352 Организатором торгов представлены возражения на жалобу, в соответствии с которыми Организатор торгов считает доводы заявителя противоречащими действующему законодательству, а жалобу – не подлежащей удовлетворению на основании следующего.

Распоряжением Совета министров Республики Крым от 29.08.2017г. №969-р «О заключении концессионных соглашений на создание и эксплуатацию объектов обращения с отходами на территории Республики Крым и признании утратившим силу распоряжения Совета министров Республики Крым от 15.05.2016 года №355-р» утверждены условия, критерии и параметры критериев открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения на реализацию инфраструктурного проекта по строительству и эксплуатации объектов, используемых для обработки, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов для обслуживания территории логистических зон (кластеров № 1, № 2, № 3, № 4, № 5).

Объектом концессионного соглашения являются:

Для обслуживания территории логистической зоны (кластера) № 1:

1. Автоматизированный мусоросортировочный комплекс ТКО мощностью 150 тыс. тонн ТКО в год (при работе в 1 смену);
2. Автоматизированный мусоросортировочный комплекс ТКО мощностью 100 тыс. тонн ТКО в год (при работе в 1 смену
Межмуниципальный полигон захоронения ТКО мощностью 200 тыс. тонн ТКО в год.

Для обслуживания территории логистической зоны (кластера) № 2:

4. Автоматизированный мусоросортировочный комплекс ТКО мощностью 150 тыс. тонн ТКО в год (при работе в 1 смену).

Для обслуживания территории логистической зоны (кластера) № 3, в том числе подкластера 3-1:

5. Автоматизированный мусоросортировочный комплекс ТКО мощностью 150 тыс. тонн ТКО в год (при работе в 1 смену);
6. Межмуниципальный полигон захоронения ТКО мощностью 150 тыс. тонн ТКО в год.

Для обслуживания территории логистической зоны (кластера) № 4:

7. Автоматизированный мусоросортировочный комплекс ТКО мощностью 100 тыс. тонн ТКО в год (при работе в 1 смену) г.

Джанкой;

8. Межмуниципальный полигон захоронения ТКО мощностью 100 тыс. тонн ТКО в год.

Для обслуживания территории логистической зоны (кластера) № 5 в том числе подкластера 5-1:

9. Автоматизированный мусоросортировочный комплекс ТКО мощностью 150 тыс. тонн ТКО в год (при работе в 1 смену) г. Белогорске;

- 10) Межмуниципальный полигон захоронения ТКО мощностью 200 тыс. тонн ТКО в год.

Таким образом, условиями Открытого конкурса предусматривается строительство шести автоматизированных мусоросортировочных комплексов и четырех межмуниципальных полигонов захоронения ТКО.

Как пояснил представитель Организатора торгов в ходе рассмотрения жалобы Распоряжением Совета министров Республики Крым №969-р от 29.0.2017г. предусмотрено создание объекта Концессионного соглашения – комплекса для обращения с отходами, который будет обслуживать один региональный оператор на всей территории Республики Крым. Кроме того, все автоматизированные системы, предусмотренные конкурсной документацией, по всем кластерам одинаковые.

Рассмотрев доводы заявителя, выслушав возражения и пояснения представителя Организатора торгов, Комиссия считает, что заявителем не доказано каким образом действия организатора торгов по формированию лота на проведение конкурса нарушены права и законные интересы заявителя.

Так, в соответствие с частью 5 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение может быть заключено в отношении нескольких объектов концессионных соглашений, указанных в части 1 настоящей статьи. Заключение концессионного соглашения в отношении нескольких объектов концессионных соглашений допускается, если указанные действия (бездействие) не приведут к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии с Постановлением Президиума ВАС РФ от 29.01.2013г. №11604/12 формирование лота является правом заказчика, который не должен нарушать запрет, установленный ч.3 ст.17 Закона о защите конкуренции.

Часть 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых является предметом торгов.

Как установлено в ходе рассмотрения жалобы Организатором торгов не включались в состав лотов продукция (товары, работы, услуги), технологически и функционально не связанные с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых является предметом торгов.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о том, что жалоба заявителя в части нарушения Организатором торгов части 5 статьи 4 Закона о концессионных соглашениях, частей 1,2,3 статьи 17 Закона о защите конкуренции является необоснованной.

2. Заявитель указывает на нарушение Организатором торгов сроков размещения информации о проведении конкурса на сайте Министерства жилищно-коммунального хозяйства Республики Крым.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено следующее.

В соответствии с пунктом 5 части 2 Конкурсной документации официальным изданием, официальным сайтом в сети «Интернет», на которых размещены сообщение о проведении Конкурса и Конкурсная документация являются: официальный сайт РФ в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru, официальный сайт Министерства жилищно-коммунального хозяйства Республики Крым www.mzhkh.rk.gov.ru, официальное печатное издание Совета министров Республики Крым «Крымская газета».

В соответствии с пунктом 6 части 2 Конкурсной документации срок опубликования сообщения о проведении конкурса в официальном издании и на официальных сайтах 01 сентября 2017г.

Информация о проведении конкурса на официальном сайте Министерства жилищно-коммунального хозяйства Республики Крым размещена Организатором торгов 05 сентября 2017г.

Как пояснил представитель Организатора торгов смещение даты

размещения информации на сайте министерства вызвано непреодолимыми обстоятельствами, связанными с проведением технических работ программы доступа к сайту.

Одновременно представитель Организатора торгов обратил внимание на то, что размещение информации на официальном сайте Министерства осуществлено за 32 рабочих дня до окончания срока подачи заявок на участие в Открытом конкурсе и не выходит за пределы, установленные Конкурсной документацией.

Учитывая, что доказательств обстоятельства, связанного с проведением технических работ программы доступа к сайту, Организатором торгов не представлено, Комиссия считает жалобу в части нарушения срока опубликования извещения о проведении конкурса на официальном сайте Министерства жилищно-коммунального хозяйства Республики Крым обоснованной.

3. Заявитель в жалобе ссылается на то, что между Заявителем и Организатором торгов заключается договор о задатке согласно приложению №4 к конкурсной документации. Однако в конкурсной документации не указано, в какой момент Организатор конкурса подписывает со своей стороны договор о задатке, при условии, что договор о задатке, подписанный участником конкурса (согласно п.13 ч.2 конкурсной документации) должен быть помещен в конверт вместе с заявкой, но не прошит.

Исследовав представленные организатором торгов материалы, выслушав пояснения представителя организатора торгов, Комиссия приходит к выводу о необоснованности указанного довода заявителя в связи со следующим.

Статьей 23 Закона о концессионных соглашениях предусмотрено, что 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.

Пунктом 15 части 2 Конкурсной документации определено, что каждый заявитель не позднее окончания срока подачи заявок, предусмотренного графиком проведения конкурса, должен представить задаток в размере 15000000 рублей в целях обеспечения исполнения обязательств по заключению концессионного соглашения. Между заявителем и организатором

конкурса заключается договор о задатке по форме согласно приложению №4 конкурсной документации.

Как пояснил в ходе рассмотрения жалобы представитель организатора торгов договор о задатке, подписанный участником конкурса должен быть помещен в конверт вместе с заявкой на участие в конкурсе. Подписание соответствующих договоров о задатке со стороны Организатора конкурса будет выполнено после вскрытия заявок на участие. Кроме того, представитель Организатора торгов обратил внимание, что в соответствии с конкурсной документацией любой заявитель вправе направить в письменной форме запрос о разъяснении положений конкурсной документации. Организатор конкурса обязан предоставить в письменной форме разъяснения положений конкурсной документации по запросам заявителей, если такие запросы поступили к организатору конкурса не позднее 10 рабочих дней до дня истечения срока представления заявок на участие в конкурсе. Запрос ООО «СтройКонтинент» о разъяснении срока подписания организатором торгов договора о задатке в адрес министерства не поступал.

4. Заявитель ссылается в жалобе на то, что в нарушение п.5 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях в Конкурсной документации отсутствует исчерпывающий перечень документов и материалов и формы их представления, подтверждающих соответствие заявителей требованиям, установленным конкурсной документацией и предъявляемым к участникам конкурса.

В возражениях на жалобу, а также в ходе заседания по рассмотрению жалобы представитель Организатора торгов пояснил, что Приказом Министерства жилищно-коммунального хозяйства Республики Крым от 05.10.2017г. №542-А «О внесении изменений в документации открытых конкурсов на право заключения концессионных соглашений» в конкурсную документацию открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения на реализацию инфраструктурного проекта по строительству и эксплуатации объектов, используемых для обработки, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, для обслуживания территории логистических зон (кластеров) (кластеров) №1, №2, №3, №4, №5 внесены изменения. В новой редакции конкурсной документации указано: «В состав Конкурсного предложения должны быть представлены следующие документы и

материалы:

- надлежащим образом подписанное сопроводительное письмо к Конкурсному предложению, оформленное в соответствии с Приложением №5;
- техническое предложение, оформленное в соответствии с Приложением №6;
- технико-экономическое обоснование проекта, подтверждающее сведения, содержащиеся в конкурсном предложении, оформленное в произвольной форме. В состав технико-экономического обоснования необходимо включить изображения объектов, планируемых к созданию в рамках реализации концессионного соглашения. Изображения должны быть цветными, трехмерными, представленными на бумажных листах не более формата А3 и не менее формата А4. Изображения должны быть разборчивыми и иметь четкие границы объектов. Иные требования к оформлению изображений не установлены.

Таким образом, по мнению Организатора торгов, в конкурсной документации указан полный перечень документов и материалов, подтверждающих соответствие заявителей требованиям, установленным конкурсной документацией, а также подтверждающих информацию, содержащуюся в конкурсном предложении. Формы предоставления документов и материалов установлены конкурсной документацией либо в виде образцов, являющихся приложениями к конкурсной документации, либо в виде описания формы предоставления документов и материалов непосредственно в тексте конкурсной документации, что не противоречит требованиям закона «О концессионных соглашениях».

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что 01.09.2017г. организатором торгов на официальном сайте www.torgi.gov.ru опубликовано извещение №010917/12750612/01 о проведении открытого конкурса по реализации инфраструктурного проекта по строительству и эксплуатации объектов, используемых для обработки, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, для обслуживания территории логистических зон (кластеров) №1, №2, №3, №4, №5.

Приказом Министерства жилищно-коммунального хозяйства Республики Крым от 31.08.2017г. №471-А «Об утверждении документаций открытых конкурсов на право заключения

концессионных соглашений» утверждена конкурсная документация на право заключения концессионного соглашения с целью реализации инфраструктурного проекта по строительству и эксплуатации объектов, используемых для обработки, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, для обслуживания территории логистических зон (кластеров) №1, №2, №3, №4, №5.

Пунктом 18 Конкурсной документации, размещенной на официальном сайте, предусмотрено, что в составе Конкурсного предложения должны быть представлены следующие документы и материалы:

- надлежащим образом подписанное сопроводительное письмо к Конкурсному предложению, оформленное в соответствии с Приложением № 5;
- техническое предложение, оформленное в соответствии с Приложением № 6;
- Техничко-экономическое обоснование проекта, подтверждающее содержащиеся в техническом предложении сведения;
- надлежащим образом подписанное предложение по способу обеспечения исполнения Концессионного соглашения согласно пункту 19 настоящей Конкурсной документации;
- документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени Участника Конкурса – юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени Участника Конкурса без доверенности. В случае если от имени Участника Конкурса действует иное лицо, Конкурсное предложение должно содержать также доверенность на осуществление действий от имени Участника Конкурса, заверенную печатью Участника Конкурса и подписанную руководителем Участника Конкурса (для юридических лиц) или уполномоченным этим руководителем лицом, либо нотариально заверенную копию такой доверенности. В случае если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем Участника Конкурса, Конкурсное предложение должно содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица).

В соответствии с Приказом Министерства жилищно-коммунального хозяйства Республики Крым от 05.10.2017г. №542-А «О

внесении изменений в документации открытых конкурсов на право заключения концессионных соглашений» внесены изменения в конкурсную документацию на право заключения концессионного соглашения с целью реализации инфраструктурного проекта по строительству и эксплуатации объектов, используемых для обработки, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, для обслуживания территории логистических зон (кластеров) №1, №2, №3, №4, №5.

Пунктом 18 Конкурсной документации (с изменениями), размещенной на официальном сайте, предусмотрено, что в составе Конкурсного предложения должны быть представлены следующие документы и материалы:

- надлежащим образом подписанное сопроводительное письмо к Конкурсному предложению, оформленное в соответствии с Приложением № 5;
- техническое предложение, оформленное в соответствии с Приложением № 6;
- технико-экономическое обоснование проекта, подтверждающее сведения, содержащиеся в конкурсном предложении, оформленное в произвольной форме. В состав технико-экономического обоснования необходимо включить изображения объектов, планируемых к созданию в рамках реализации концессионного соглашения. Изображения должны быть цветными, трехмерными, представленными на бумажных листах не более формата А3 и не менее формата А4. Изображения должны быть разборчивыми и иметь четкие границы объектов. Иные требования к оформлению изображений не установлены;
- надлежащим образом подписанное предложение по способу обеспечения исполнения Концессионного соглашения согласно пункту 19 настоящей Конкурсной документации;
- документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени Участника Конкурса – юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени Участника Конкурса без доверенности. В случае если от имени Участника Конкурса действует иное лицо, Конкурсное предложение должно содержать также доверенность на осуществление действий от имени Участника Конкурса, заверенную печатью Участника Конкурса и подписанную

руководителем Участника Конкурса (для юридических лиц) или уполномоченным этим руководителем лицом, либо нотариально заверенную копию такой доверенности. В случае если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем Участника Конкурса, Конкурсное предложение должно содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица).

- Таким образом, довод заявителя о том, что в конкурсной документации открытого конкурса в нарушение п.5 ч.1 статьи 23 закона «О концессионных соглашениях» отсутствует исчерпывающий перечень документов является необоснованным.

5. Заявитель полагает, что пункт 29 части 2 Конкурсной документации, предусматривающий обеспечение доступа участника конкурса на объект концессионного соглашения вводит в заблуждение участников конкурса, т.к. объект концессионного соглашения еще предстоит только возвести.

Выслушав пояснения представителя Организатора торгов, Комиссия считает указанный довод заявителя необоснованным ввиду следующего.

В соответствии с ч.1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать порядок предоставления концедентом информации об объекте концессионного соглашения, а также доступа на объект концессионного соглашения. Согласно п. 29 конкурсной документации, для получения информации об Объекте концессионного соглашения, заинтересованное лицо (Заявитель, Участник конкурса) подает заявку на получение данной информации и/или допуске на Объект. Концедент в течение 10 (десяти) рабочих дней с момента поступления официального запроса Заявителя или Участника конкурса предоставляет запрашиваемую информацию об Объекте концессионного соглашения, а также обеспечивает доступ на Объект концессионного соглашения.

Распоряжением № 969-р Министерству имущественных и земельных отношений Республики Крым предписано в срок не позднее 30 рабочих дней с даты принятия данного распоряжения провести необходимое согласование мест размещения объектов концессионных соглашений с органами местного самоуправления Республики Крым.

Таким образом, в случае необходимости участники Открытого конкурса смогут получить доступ на земельные участки, на которых

будет проводиться строительство объектов, являющихся предметом Открытого конкурса.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СтройКонтинент» на действия Министерства жилищно-коммунального хозяйства Республики Крым при проведении открытого конкурса по реализации инфраструктурного проекта по строительству и эксплуатации объектов, используемых для обработки, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, для обслуживания территории логистических зон (кластеров) №1, №2, №3, №4, №5 (извещение №010917/12750612/01) опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru в части нарушения срока размещения информации о проведении Открытого конкурса на официальном сайте министерства жилищно-коммунального хозяйства Республики Крым обоснованной, в части остальных доводов, изложенных в жалобе необоснованной.
2. Предписание, предусмотренное пунктом 3-1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции не выдавать.
3. Снять ограничения, наложенные Уведомлением о принятии жалобы к рассмотрению и приостановлении торгов от 09.10.2017г. №05/11327.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его вынесения в арбитражный суд Республики Крым.