

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 3-09/17-2017

15 марта 2017 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Комиссия Управления), в составе:

- ... – председателя Комиссии, заместителя руководителя;
- ... – члена Комиссии, начальника отдела контроля органов власти и рекламы;
- ... – члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля органов власти и рекламы;

при участии:

со стороны Администрации г. Каменка Пензенской области (далее – Администрация, Заказчик)

- ...- представителя по доверенности от 01.03.2017 № 19, от 13.03.2017 № 25;

- ...- представителя по доверенности от 01.03.2017 № 20, от 13.03.2017 № 25;

со стороны представителя подателя жалобы - Общества с ограниченной ответственностью «Возрождение» (далее – ООО «Возрождение», Общество):

- ... - представителя по доверенности от 08.07.2016, № б/н,

рассмотрев жалобу – ООО «Возрождение» (Проезд В.В. Димакова, д. 5, г. Заречный, Пензенская область, 442962) на действия конкурсной комиссии – Администрации (ул. Советская, 107, г. Каменка, Каменский район, Пензенская область, 442247) по необоснованному отклонению его заявки на участие в открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованной системы холодного водоснабжения, находящихся в собственности муниципального образования – город Каменка Каменского района Пензенской области (извещение № 261216/0188215/01) (далее – Конкурс),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области 21.02.2017 года поступила жалоба ООО «Возрождение» на действия конкурсной комиссии Администрации по необоснованному отклонению его заявки на участие в Конкурсе.

Из жалобы заявителя следует, что Администрация неправомерно отказала

Обществу в допуске на участие в конкурсе, сославшись на тот факт, что заявка подписана ненадлежащим лицом, а именно не П..., а П...

Кроме того, по мнению ООО «Возрождение», заявка второго участника ОДО «Каменские водопроводные сети» не соответствует установленным требованиям Конкурсной документации, так как не содержала справку из налогового органа, подтверждающую отсутствие задолженности по налогам и сборам.

Правовая позиция Заказчика изложена в письме от 28.02.2017 № 550.5.62.

Заседание Комиссии Управления в соответствии с уведомлением – требованием от 27.02.2017 № 640-3 назначено на 11 часов 30 минут 03.03.2017.

В связи с необходимостью получения дополнительной информации, на основании части 14.1 статьи 18.1 Федерального закона "О защите конкуренции" от 26.07.2006 N 135-ФЗ (далее – Закон о защите конкуренции), срок принятия решения по рассмотрению жалобы ООО «Возрождение» продлен до 16.03.2017.

Новое рассмотрение указанной жалобы назначено на 15.03.2017 в 14.00.

На заседании Комиссии Управления представитель ООО «Возрождение» поддержал доводы, изложенные в жалобе.

Представители Администрации на заседании Комиссии Управления с доводами, изложенными в жалобе, не согласились. Пояснили, что отклонение заявки Общества было правомерным, поскольку полномочия лица, подписавшего часть документов заявки, не были подтверждены в установленном документацией порядке.

Относительно довода об отсутствии у ОДО «Каменские водопроводные сети» справки об отсутствии задолженности пояснили, что обществом было приложено информационное письмо, которое содержало информацию, предусмотренную пунктом 5.1.3 конкурсной документации. Требования о том, что отсутствие задолженности по налогам и сборам должна подтверждаться справкой из налоговой службы, в документации отсутствует.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссией Управления установлено следующее.

I. Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров.

Пунктом 1 части 1 названной 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 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон 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.

В соответствии с частью 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, жалоба ООО «Возрождение» подлежит рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Как следует из представленных документов, 19.12.2016 Администрацией вынесено Постановление № 874 «О заключении концессионного соглашения в отношении объектов централизованной системы холодного водоснабжения, находящихся в собственности муниципального образования город Каменка Каменского района Пензенской области» (далее – Постановление).

26.12.2016 Заказчиком в сети Интернет на официальном сайте www.torgi.gov.ru размещено извещение № 261216/0188215/01 о проведении Конкурса и Конкурсная документация.

Дата и время начала подачи заявок: 26.12.2016

Дата и время окончания приема заявок: 14.02.2017

Дата подведения итогов: 24.05.2017

На участие в конкурсе было подано 2 заявки, а именно: ООО «Возрождение» и ОДО «Каменские водопроводные сети».

В соответствии со статьей 23 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" (далее – Закон о концессионных соглашениях) Конкурсная документация должна содержать в том числе:

- исчерпывающий перечень документов и материалов и формы их представления заявителями, участниками конкурса, в том числе документов и материалов, подтверждающих соответствие заявок на участие в конкурсе и конкурсных предложений требованиям, установленным конкурсной документацией (подпункт б пункта 5);

- порядок представления заявок на участие в конкурсе и требования, предъявляемые к ним (подпункт 7).

Согласно пункту 7.1 Конкурсной документации Заявка на участие в конкурсе оформляется на русском языке в письменной произвольной форме в двух экземплярах (оригинал и копия), каждый из которых удостоверяется подписью заявителя, и представляется в конкурсную комиссию в порядке, установленном

конкурсной документацией, в отдельном запечатанном конверте (приложение № 1 к конкурсной документации).

Подпунктом 8 пункта 7 Документации установлено представление надлежащим образом заверенной доверенности на представителя в случае подачи заявки представителем заявителя, согласно приложению 4 к заявке.

Пунктом 2 части 3 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях установлено, что решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается конкурсной комиссией в случае, если заявка на участие в конкурсе не соответствует требованиям, предъявляемым к заявкам на участие в конкурсе и установленным конкурсной документацией.

Аналогичное основание для отказа в допуске закреплено в подпункте 2 пункта 11.3 Документации.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ генеральным директором, имеющим право без доверенности действовать от имени ООО «Возрождение», является П...

Вместе с тем, как следует из представленных документов, заявка ООО «Возрождение» на участие в Конкурсе, опись представленных документов, а также анкета участника подписаны П...

При этом надлежащим образом заверенная доверенность на имя П... для предоставления интересов Общества в заявке и материалах дела отсутствует.

Исходя из изложенного, заявка ООО «Возрождение» не соответствует требованиям, установленным Конкурсной документацией в силу того, что полномочия лица, подавшего заявку не подтверждены документально.

Таким образом, конкурсная комиссия Администрации правомерно отказала в ООО «Возрождение» в допуске к участию в Конкурсе.

Кроме того, согласно подпункту «а» пункта 7.2 Документации участник конкурса - юридическое лицо указывает в заявке фамилию, имя, отчество руководителя юридического лица.

В нарушение приведенного выше положения Документации в заявке ООО «Возрождение» фамилия, имя, отчества руководителя не указаны.

Таким образом, заявка Общества в любом случае не соответствовала требованиям, установленным Документацией, в связи с чем подлежала отклонению. Довод Общества о том, что участником Конкурса ОДО «Каменские водопроводные сети» не представлена справка из налогового органа об отсутствии задолженности по налогам и сборам Комиссия Управления находит несостоятельным по следующим основаниям.

В соответствии с подпунктом 5.1.3 пункта 5.1 Документации к требованиям, предъявляемым к участникам конкурса относится, в том числе отсутствие у участника задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять

процентов балансовой стоимости активов участника по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период. Участник считается соответствующим установленному требованию в случае, если он обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации и решение по такой жалобе на день рассмотрения заявки на участие в конкурсе не принято.

Требование о необходимости подтверждения отсутствия задолженности именно справкой из налоговой службы в Конкурсной документации отсутствует.

В составе заявки ОДО «Каменские водопроводные сети» имеется письмо от 24.01.2017, согласно которому Общество подтверждает факт отсутствия у заявителя задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период.

При этом следует отметить, что ООО «Возрождение» в подтверждение отсутствия задолженности по налогам и сборам в составе заявки приложена Декларация о соответствии отдельным требованиям, предъявляемым к участникам общества, справка из налоговой службы об отсутствии задолженности им также не представлена.

В связи с изложенным, Комиссия управления находит жалобу ООО «Возрождение» необоснованной.

II. В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В ходе анализа представленных документов и информации Комиссией Управления установлено следующее.

1. Как указывалось ранее, 26.12.2016 Заказчиком в сети Интернет на Официальном сайте www.torgi.gov.ru размещено извещение № 261216/0188215/01 о проведении Конкурса и Конкурсная документация.

В соответствии с частью 3 статьи 26 Закона о концессионных соглашениях в сообщении о проведении конкурса должны быть указаны, в том числе:

- объект концессионного соглашения (пункт 2);
- требования к участникам конкурса (пункт 4);
- критерии конкурса и их параметры (пункт 5).

В нарушение указанной нормы Извещение о проведении Конкурса сведений об объекте соглашения, требования к участникам конкурса, а также критерии

конкурса и их параметры не содержит. Как указано в Извещении, соответствующая информация указана в Конкурсной документации.

Представители Администрации в ходе заседания Комиссии управления пояснили, что в поле описания объекта соглашения имеется ссылка на приложение № 1 к конкурсной документации, поскольку техническая возможность сайта предусматривает количество символов в поле «Объект соглашения» не более 1024 знаков.

Указанный довод Комиссия находит несостоятельным, поскольку закон не предусматривает возможность произвольного толкования необходимости указания (неуказания) в извещении о проведении конкурса тех или иных сведений из числа прямо перечисленных в норме закона, в связи с чем отсылка в Извещении к конкурсной документации не свидетельствует о надлежащем выполнении Администрацией требований части 3 статьи 26 Закона о конкуренции и не может быть расценена как достаточная в целях соблюдения данной нормы закона вне зависимости от объема подлежащей размещению информации.

2. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи Закона о концессионных соглашениях концессионер - индивидуальный предприниматель, российское или иностранное юридическое лицо либо действующие без образования юридического лица по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) два и более указанных юридических лица.

В нарушение указанной нормы пунктом 5.1 Конкурсной документации установлено, что в конкурсе могут принять участие юридические лица и индивидуальные предприниматели без образования юридического лица, что исключает из числа потенциальных участников Конкурса простые товарищества, тем самым нарушая их права и законные интересы.

На заседании Комиссии представители Администрации пояснили, что действующие без образования юридического лица по договору простого товарищества в конкурсной документации не были учтены ошибочно.

3. Пунктом 3 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях установлено, что 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;

Пунктом 5 Конкурсной документации установлены требования, предъявляемые к участникам конкурса, в том числе требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам.

В нарушение указанной нормы требования, непосредственно касающиеся квалификации, профессиональных и деловых качеств участников Конкурса, Документация не содержит.

На заседании комиссии представители Администрации пояснили, что квалификационные требования к участникам Конкурса не установлены, так как согласно статье 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят

или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Данный довод Администрации Комиссия находит несостоятельным по следующим основаниям.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона 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.

Согласно части 2 указанной нормы, наряду с установленными частью 1 настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений, если организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Обязательность установления в документации при проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения требований к квалификации, профессиональным, деловым качествам участников установлена Федеральным законом от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях", а именно пунктом 3 части 1 статьи 23, что в силу прямого указания части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции не является нарушением антимонопольного законодательства.

Таким образом, неуказание Администрации в извещении о проведении Конкурса сведений об объекте соглашения, требований к участникам конкурса, критериев конкурса и их параметров; установление неполного перечня лиц, имеющих право участвовать в Конкурсе, а также отсутствие в документации требований к квалификации, профессиональным, деловым качествам участников Конкурса являются нарушением пунктов 2,4,5 части 3 статьи 26, пункта 2 части 1 статьи 5, пункта 3 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Возрождение» необоснованной.

2. Признать организатора торгов - Администрацию г. Каменка Пензенской области нарушившим пункты 2,4,5 части 3 статьи 26, пункта 2 части 1 статьи 5, пункта 3 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях.

3. Выдать организатору торгов – Администрации г. Каменки Пензенской области предписание о прекращении нарушения установленного законодательством порядка проведения торгов на заключение концессионного соглашения в отношении объектов централизованной системы холодного водоснабжения, находящихся в собственности муниципального образования город Каменка Каменского района Пензенской области (извещение № 261216/0188215/01).

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

.....

Члены Комиссии Управлени

.....

.....