

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №8-01/246

г. Хабаровск

Резолютивная часть решения оглашена 14 февраля 2018 г.

В полном объеме решение изготовлено 22 февраля 2018 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <..>

при участии:

<..>

рассмотрев дело №8-01/246 по признакам нарушения министерством промышленности и транспорта Хабаровского края части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном допуске к участию открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения о создании и модернизации элементов обустройства автомобильных дорог, обеспечивающих функционирование системы безопасности дорожного движения и эффективности транспортного процесса на основе интеллектуальной системы управления дорожно-транспортным комплексом Хабаровского края (извещение №070717/18813297/01) ООО «Швабе-Москва» в связи с несоответствием его заявки требованиям конкурсной документации, в установленном в пунктах 1.1, 1.2 тома 2 конкурсной документации требования к участникам конкурса о наличии трехлетнего опыта участия в качестве концессионера (частного партнера) или исполнителя (подрядчика, поставщика) в реализации проектов, предусматривающих создание и (или) модернизацию элементов обустройства автомобильных дорог, обеспечивающих функционирование системы безопасности дорожного движения, в том числе проектов государственно-частного партнерства, общим количеством не менее 3, с общей ценой заключенных контрактов (соглашений) не менее 500 000 000 руб.,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступили жалобы ООО «АрТель», ООО «Авинтел» на действия министерства промышленности и транспорта Хабаровского края при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения о создании и модернизации элементов обустройства автомобильных дорог, обеспечивающих функционирование системы безопасности дорожного движения и эффективности транспортного процесса на основе интеллектуальной системы управления дорожно-транспортным комплексом Хабаровского края (извещение №070717/18813297/01).

Как следует из жалобы ООО «Авинтел», установленное министерством в пунктах 1.1, 1.2 тома 2 конкурсной документации требование к участникам конкурса о наличии трехлетнего опыта участия в качестве концессионера (частного партнера) или исполнителя (подрядчика, поставщика) в реализации проектов, предусматривающих создание и (или) модернизацию элементов обустройства автомобильных дорог, обеспечивающих функционирование системы безопасности дорожного движения, в том числе проектов государственно-частного партнерства, общим количеством не менее 3, с общей ценой заключенных контрактов (соглашений) не менее 500 000 000 руб., неподтверждение такого опыта влечет отказ в допуске к участию в конкурсе на основании подпункта «а» 5.2.8 пункта 5.2 тома 2, установленное требование нарушает права общества, так как лишает возможности претендентов, не соответствующих данному требованию, участвовать в конкурсе. Общество просит рассмотреть жалобу в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и признать конкурс недействительным.

Как следует из жалобы ООО «АрТель», установленное министерством в пунктах 1.1, 1.2 тома 2 конкурсной документации требование к участникам конкурса о наличии трехлетнего опыта участия в качестве концессионера (частного партнера) или исполнителя (подрядчика, поставщика) в реализации проектов, предусматривающих создание и (или) модернизацию элементов обустройства автомобильных дорог, обеспечивающих функционирование системы безопасности дорожного движения, в том числе проектов государственно-частного партнерства, общим количеством не менее 3, с общей ценой заключенных контрактов (соглашений) не менее 500 000 000 руб., что ограничивает конкуренцию при проведении конкурса, в конкурсной документации в нарушение требований подпункта 4, пункта 8 статьи 5 Федерального закона от 13.07.2015 №224-ФЗ «О государственно-частном партнерстве, муниципальном партнерстве в Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» не указано о необходимости наличия лицензий на осуществление отдельных видов деятельности, свидетельств о допуске саморегулируемых организаций к выполнению соглашения разрешений, за исключением случаев, если получение указанных лицензий, свидетельств, разрешений в соответствии с законодательством Российской Федерации допускается только после заключения соглашения и соблюдения необходимых для этого условий такого соглашения. Общество просит приостановить проведение конкурса до рассмотрения жалобы по существу, признать жалобу обоснованной, выдать предписание об устранении нарушений при проведении конкурса.

Приказом от 22.11.2017 №1001 возбуждено дело №8-01/246 о нарушении министерством промышленности и транспорта Хабаровского края антимонопольного законодательства.

От министерства промышленности и транспорта Хабаровского края поступили письменные пояснения от 18.12.2017, из которых следует, что включение в конкурсную документацию требования о наличии у претендента на участие в конкурсе опыта участия в реализации аналогичных проектов не противоречит законодательству о концессионных соглашениях и преследует цель выявить риск неисполнения концессионного соглашения со стороны концессионера на более ранних этапах. ООО «Швабе-Москва» подало заявку на участие в конкурсе, основания для отказа в принятии заявки отсутствовали, участником конкурса ООО

«Швабе-Москва» актом министерства не признавался. Соглашение с ним не заключалось. Аукцион проводился в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях», полномочия у антимонопольного органа на возбуждение данного дела отсутствуют. 09.11.2017 распоряжением Правительства Хабаровского края №779-рп распоряжение Правительства Хабаровского края от 25.04.2017 №261-рп «О заключении концессионного соглашения о создании и модернизации элементов обустройства автомобильных дорог, обеспечивающих функционирование системы безопасности дорожного движения и эффективность транспортного процесса на основе «интеллектуальной системы управления дорожно-транспортным комплексом Хабаровского края (ИТС ХК)» признано утратившим силу. Дальнейшие правоотношения в области организации интеллектуальной системы управления дорожно-транспортным комплексом Хабаровского края отсутствуют.

В заседании комиссии Хабаровского УФАС России представитель министерства доводы, изложенные в пояснениях, поддержал в полном объеме, добавил, что с 01.01.2018 министерство не является концедентом, данные полномочия переданы министерствам экономического развития и жилищно-коммунального хозяйства Хабаровского края.

Заслушав представителей лиц, участвующих в деле, изучив материалы дела №8-01/246, комиссия пришла к следующим выводам.

Порядок проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, содержание конкурсной документации, условия концессионного соглашения, критерии конкурса и параметры критериев конкурса и иные требования к такому конкурсу регламентируются Федеральным законом от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях).

В силу пункта 3 части 1 статьи 23 Закон о концессионных соглашениях, конкурсная документация должна содержать, в частности, 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.

Подпунктом 5 «а» части 1 статьи 23 указанного закона установлен исчерпывающий перечень документов и материалов и формы их представления заявителями, участниками конкурса, в том числе документов и материалов, подтверждающих соответствие заявителей требованиям, установленным конкурсной документацией и предъявляемым к участникам конкурса.

Статьей 29 Закона о концессионных соглашениях установлен порядок проведения предварительного отбора участников конкурса, конкурсная комиссия определяет соответствие заявителя (индивидуального предпринимателя, юридического лица или выступающих в качестве заявителя юридических лиц - участников договора простого товарищества) требованиям к участникам конкурса, установленным конкурсной документацией; соответствие заявителя требованиям, предъявляемым к концессионеру на основании пункт 2 части 1 статьи 5 поименованного закона.

В соответствии с частью 3 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается

конкурсной комиссией в случае, если заявитель не соответствует требованиям, предъявляемым к участникам конкурса и установленным частью 1 настоящей статьи; заявка не соответствует требованиям, предъявляемым к заявкам на участие в конкурсе и установленным конкурсной документацией; представленные заявителем документы и материалы неполны и (или) недостоверны; задаток заявителя не поступил в установленный срок и в размере, установленном конкурсной документацией.

Распоряжением от 25.04.2017 №261-рп министерством принято решение о заключении концессионного соглашения о создании и модернизации элементов обустройства автомобильных дорог, обеспечивающих функционирование системы безопасности дорожного движения и эффективность транспортного процесса на основе интеллектуальной системы управления дорожно-транспортным комплексом Хабаровского края путем проведения открытого конкурса.

07.07.2017 на официальном сайте www.torgi.gov.ru министерством промышленности и транспорта Хабаровского края размещено извещение №070717/18813297/01 о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения о создании и модернизации элементов обустройства автомобильных дорог, обеспечивающих функционирование системы безопасности дорожного движения и эффективность транспортного процесса на основе интеллектуальной системы управления дорожно-транспортным комплексом Хабаровского края.

Срок подачи заявок – с 10.07.2017 до 21.08.2017. Дата вскрытия конвертов с заявками – 21.08.2017. Дата представления конкурсных предложений – с 07.09.2017 по 01.12.2017. Дата вскрытия конвертов с конкурсными предложениями – 01.12.2017. Срок подписания протокола о результатах конкурса – 21.12.2017.

Срок действия заключенного по результатам конкурса концессионного соглашения – 12 лет 6 месяцев.

Заявки на участие в конкурсе ООО «АрТель», ООО «Авинтел» не подавались.

Приказом от 30.06.2017 №59 министерства промышленности и транспорта края утверждена конкурсная документация, в соответствии с которой краткое содержание проекта и общие инструкции по проведению конкурса содержатся в томе 1 конкурсной документации, порядок проведения предварительного отбора содержится в томе 2, порядок проведения конкурсного отбора и заключения концессионного соглашения содержится в томе 3 конкурсной документации.

Общие требования к участникам конкурса установлены пунктом 1 тома 2 конкурсной документации.

В соответствии со специальными требованиями, установленными подпунктом 1.2.1 тома 2 конкурсной документации, заявитель должен подтвердить наличие опыта в течение 3 лет, предшествующих подаче заявки, об участии в реализации проектов, предусматривающих создание и (или) модернизацию элементов обустройства автомобильных дорог, обеспечивающих функционирование системы безопасности дорожного движения, в том числе проектов государственно-частного партнерства, в должен соответствовать каждому из требований: заявитель должен участвовать в соответствующем проекте в качестве концессионера (частного партнера) или

исполнителя (подрядчика, поставщика), количество проектов, участие в реализации которых принял заявитель – не менее 3, общая цена заключенных контрактов (соглашений) (без учета признанных недействительными или незаключенными) – не менее 500 000 000 руб.

Оценке в качестве опыта претендента подлежит представленная копия ранее заключенного концессионного соглашения, иного соглашения о государственно-частном партнерстве, инвестиционного соглашения, пояснительная записка, содержащая технико-экономические характеристики объекта соглашения (контракта), техническое задание на выполнение работ (оказание услуг), объем инвестиций (цена контракта), стадия реализации соглашения (контракта) с указанием результата, иная информация, подтверждающая требуемый опыт.

Согласно подпункту 5.2.8 тома 2 конкурсной документации, решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается в том числе в случае несоответствия заявителя требованиям, предъявляемым к участнику конкурса в соответствии с пунктами 1.1, 1.2 тома 2 конкурсной документации.

Приложение 3 к тому 1 конкурсной документации содержит состав и описание, в том числе технико-экономические показатели объекта концессионного соглашения, объектом концессионного соглашения является объект, состоящий из созданных и модернизированных элементов обустройства автомобильных дорог, а также технологически связанных между собой объектов недвижимого и движимого имущества, обеспечивающих функционирование системы безопасности дорожного движения и эффективность транспортного процесса на основе «интеллектуальной системы управления дорожно-транспортным комплексом Хабаровского края», в состав указанной системы входят комплекс технических и электронных средств, предназначенных для работы по сбору, обработке, анализу, отображению, распределению и хранению информации, поступающей от комплексов контроля, подготовки управленческих решений и реализации мероприятий, направленных на обеспечение безопасности дорожного движения, аппаратно-программные комплексы стационарного исполнения, предназначенные для измерений весовых и габаритных параметров транспортных средств, для мониторинга погодных условий и состояния дороги, для контроля проезда перекрестков и т.д.

В соответствии с приложением 2 к конкурсной документации и на основании заявок на участие в конкурсе будет проведен предварительный отбор участников конкурса и определены участники конкурса, допущенные к подаче конкурсных предложений. Заявители, не удовлетворяющие требованиям, либо представившим заявки на участие в конкурсе, не удовлетворяющие требованиям к заявкам на участие в конкурсе, или содержащие неполную и (или) недостоверную информацию в отношении фактов, изложенных в предоставляемых заявителем документах и материалах, не будут допущены к дальнейшему участию в конкурсе.

Таким образом, установленное в конкурсной документации требование подаче заявки на участие в конкурсе не препятствует.

В силу части 3 статьи 23 Закона 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.

Пунктом 3 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях предусмотрено, 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.

Частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон 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.

Предметом конкурса является выполнение работ в рамках концессионного соглашения по созданию и модернизации элементов обустройства автомобильных дорог, обеспечивающих функционирование системы безопасности дорожного движения и эффективности транспортного процесса на основе «интеллектуальной системы управления дорожно-транспортным комплексом».

Комплекс работ объемный и сложный, работы необходимо выполнить на многих участках автодороги, в городе Хабаровске и за его пределами, при этом установке и модернизации подлежат различные аппаратно-программные комплексы для измерения весовых и габаритных параметров транспортных средств, для мониторинга объектов дорожной инфраструктуры, погодных условий и состояния дороги, для контроля скоростного движения, проезда перекрестков и т.д.

При таких обстоятельствах комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о том, что включение министерством в конкурсную документацию требований к опыту работы самого конкурсанта (юридического лица) исходя из объема и сложности требуемых к выполнению работ не окажет негативного влияния на состояние конкуренции, в данной части рассмотрение дела решено прекратить.

Согласно протоколу заседания конкурсной комиссии от 21.08.2017, на участие в конкурсе в установленный срок поступила 1 заявка ООО «Швабе-Москва», конкурсной комиссией принято решение утвердить приказ о признании открытого конкурса несостоявшимся, предложить единственному заявителю представить предложение о заключении концессионного соглашения на условиях конкурсной документации. Указанное решение конкурсной комиссии утверждено приказом министерства от 22.08.2017 №74.

Вместе с тем как следует из протокола от 06.09.2017 заседания комиссии по рассмотрению единственной поданной заявки на участие в открытом конкурсе на право заключения указанного концессионного соглашения, во исполнение пункта 2.3 приказа министерства от 22.08.2017 №74 проведена процедура вскрытия конверта с единственной поданной заявок на участие в конкурсе, заявка ООО «Швабе-Москва» признана не соответствующей требованиям конкурсной документации, обществу направлено соответствующее уведомление (указанные документы поступили в Хабаровское УФАС России 22.12.2017 в рамках

возбужденного дела №8-01/246 о нарушении антимонопольного законодательства).

Поскольку заявка ООО «Швабе-Москва» обоснованно не допущена к участию в конкурсе, с обществом концессионное соглашение не заключалось, комиссией Хабаровского УФАС России принято решение в данной части пре-кратить.

Материалами дела подтверждается, что 09.11.2017 распоряжением Правительства Хабаровского края №779-рп распоряжение Правительства Хабаровского края от 25.04.2017 №261-рп «О заключении концессионного соглашения о создании и модернизации элементов обустройства автомобильных дорог, обеспечивающих функционирование системы безопасности дорожного движения и эффективность транспортного процесса на основе «интеллектуальной системы управления дорожно-транспортным комплексом Хабаровского края (ИТС ХК)» признано утратившим силу.

Ссылки министерства на Федеральный закон от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Федеральный закон от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», об отсутствии полномочий у антимонопольного органа на возбуждение данного дела комиссией Хабаровского УФАС России не принимаются, поскольку не имеют к рассматриваемым правоотношениям никакого отношения, при этом антимонопольный орган в силу своих полномочий, непосредственно касающихся осуществления контроля соблюдения антимонопольного законодательства, при возбуждении и рассмотрении настоящего дела действует в пределах предоставленных полномочий и в соответствии с главой 9 Закона о защите конкуренции.

В силу пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Рассмотрение дела в отношении министерства промышленности и транспорта Хабаровского края прекратить в связи с отсутствием в рассматриваемых действиях (бездействии) нарушении антимонопольного законодательства.

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

