

РЕШЕНИЕ № 036/10/18.1-33/2020

по результатам рассмотрения жалобы ООО «АБП-Консалтинг» на положения конкурсной документации

20.01.2020

г. Воронеж

Резолютивная часть решения объявлена 20.01.2020

Решение в полном объеме изготовлено 22.01.2020

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции»), на положения конкурсной документации (далее – Комиссия) в составе:

Логошин А.В. - председатель Комиссии, зам. руководителя-начальник отдела;

Сисева Н.И. - член Комиссии, ведущий специалист - эксперт;

Субботин С.Г. - член Комиссии, ведущий специалист - эксперт,

в присутствии:

представителей концедента — Управление имущественных и земельных отношений администрации городского округа город Воронеж — <...> и <...>

представителя заявителя - ООО «АБП-Консалтинг» — <...> <...>,

рассмотрев жалобу на действия Управления имущественных и земельных отношений администрации городского округа город Воронеж (далее – Концедент) при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения на реконструкцию подземного пешеходного перехода (номер извещения 061219/2399978/01), в соответствии со статьей 18.1 Закона «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

10.01.2020 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области поступила жалоба ООО «АБП-Консалтинг» (далее — Заявитель). Существо жалобы, с которой обратился Заявитель, состоит в следующем.

При изучении документации открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения на реконструкцию подземного пешеходного перехода, расположенного по адресу: г. Воронеж, пр-кт Московский (номер извещения 061219/2399978/01) (далее – Конкурс) Заявителем были выявлены существенные нарушения в конкурсной документации указанного Конкурса (далее - Документация).

Указанная жалоба признана соответствующей требованиям, предусмотренным частью 6 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» и принята к рассмотрению по существу.

В соответствии со ст. 18.1 Закона «О защите конкуренции» антимонопольный орган рассматривает жалобы 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. В соответствии со ст. 13 Федерального закона № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) Концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 настоящего Федерального закона.

О времени и месте рассмотрения жалобы стороны были уведомлены посредством электронной почтовой связи и публично путем размещения информации о рассмотрении жалобы на официальном сайте Воронежского УФАС России в сети

Интернет.

В целях полного и всестороннего рассмотрения обстоятельств настоящего дела в рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 17 часов 00 минут 20.01.2020 г.

Как следует из доводов жалобы, Концедентом допущены нарушения в Документации.

В просительной части жалобы Заявителем сформированы следующие требования — приостановить процедуру Конкурса, внести изменения в Документацию, провести внеплановую проверку относительно проведения Концедентом открытого конкурса.

Представители Концедента выразили несогласие с доводами жалобы Заявителя по основаниям, изложенным в ходе заседания Комиссии, а так же в письменном возражении, в удовлетворении требований, указанных в жалобе Заявителя, просит отказать.

В результате рассмотрения настоящего дела и исследования всех имеющихся доказательств и материалов Комиссией установлено следующее.

В соответствии с решением Воронежской городской думы от 10.07.2008 г. № 213-II «Об органе, уполномоченном принимать решения о заключении концессионных соглашений в отношении объектов концессионных соглашений, права собственности на которые принадлежат муниципальному образованию городского округа город Воронеж» администрация городского округа город Воронеж определена органом, уполномоченным на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения и принятие решения о заключении концессионных соглашений в отношении объектов концессионных соглашений, права собственности на которые принадлежат муниципальному образованию городской округ город Воронеж.

В соответствии с постановлением Администрации городского округа город Воронеж от 25.02.2015 N 134 (ред. от 28.08.2015) «О Порядке принятия решений о заключении концессионных соглашений» к полномочиям отраслевых (функциональных) структурных подразделений администрации городского округа город Воронеж, на которые возложены координация и регулирование деятельности в соответствующих отраслях (сферах управления) и чьи полномочия распространяются на предмет концессионного соглашения (далее - уполномоченное структурное подразделение), наряду с иными полномочиями, определенными муниципальными правовыми актами, относятся:

- 1) подготовка предложений и заключений главе городского округа город Воронеж о возможности и целесообразности передачи имущества, право собственности на которое принадлежит муниципальному образованию городской округ город Воронеж, в концессию;
- 2) определение условий концессионного соглашения в соответствии со статьей 10 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" (далее - условия конкурса);
- 3) определение критериев конкурса и параметров критериев конкурса, вида конкурса (открытый конкурс или закрытый конкурс);
- 4) определение перечня лиц, которым направляются приглашения принять участие в конкурсе, в случае проведения закрытого конкурса;
- 5) определение срока опубликования в официальном издании, размещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет сообщения о проведении открытого конкурса или, в случае проведения закрытого конкурса, срока направления сообщения о проведении закрытого конкурса с приглашением лиц принять участие в закрытом конкурсе;
- 6) подготовка проекта постановления администрации городского округа город

Воронеж о заключении концессионного соглашения;

7) осуществление контроля за исполнением концессионного соглашения;

8) рассмотрение предложения концессионера о заключении концессионного соглашения в порядке и сроки, установленные законом о концессионных соглашениях.

В соответствии с ч. 4 указанного Постановления 4. к полномочиям управления имущественных и земельных отношений администрации городского округа город Воронеж относятся:

1) оценка объекта концессионного соглашения;

2) организация проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения в соответствии с положениями, установленными Федеральным законом от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях";

3) формирование и размещение перечня объектов, в отношении которых планируется заключение концессионных соглашений.

29.11.2019 г. Администрацией городского округа город Воронеж было вынесено постановление № 1145 «О заключении концессионного соглашения на реконструкцию подземного пешеходного перехода, расположенного по адресу: Воронежская область, г. Воронеж, пр-кт Московский». Данным постановлением, помимо прочего, утверждались Документация и критерии Конкурса и параметры критериев Конкурса.

Датой, местом и временем вскрытия конвертов с конкурсными предложениями было определено 11 час. 00 мин 28.05.2020 г. года по адресу: г. Воронеж, ул. Пушкинская, д. 5, каб. 309. Комиссия, ознакомившись с извещением о проведении Аукциона № 31908355927 Конкурса, установила, что заказчиком является Управление имущественных и земельных отношений администрации городского округа город Воронеж.

В своей жалобе Заявитель выделил следующие пункты.

1. Заявитель жалуется на положение п. 2.7 Документации «Концессионер обязан за свой счет осуществить необходимые инженерные изыскания и обследования, разработать и согласовать с Концедентом проектно-сметную документацию, после чего обеспечить прохождение экспертизы проекта и предоставить положительное заключение на проект Концеденту в срок не позднее 9 месяцев с момента заключения концессионного соглашения. По его мнению, неуказание срока согласования с Концедентом проектно-сметной документации может привести к нарушению условий концессионного соглашения. Комиссия, рассмотрев данный довод, приходит к выводу о его несостоятельности, поскольку указанный в Документации срок распространяется и на согласование с Концедентом проектно-сметной документации.

2. По мнению Заявителя, является нарушением изложение п. 4.3.2. Документации в следующей редакции «Сведения о заявителе и документы, подтверждающие его соответствие требованиям к участникам открытого конкурса: ... - справка об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов по форме, утвержденной Приказом ФНС России от 20.01.2017 N ММВ-7-8/20@». Заявитель считает, что отсутствие в Документации указания на дату формирования справки, является нарушением. Комиссия, рассмотрев данный довод, приходит к следующим выводам.

В соответствии с п. 3 ч. 4.11 ст. 37 Закон о концессионных соглашениях у участника конкурса должны отсутствовать недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с

законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности лица по уплате этих сумм исполненной) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов лица, по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний отчетный период. Такие сведения могут быть предоставлены в форме справки в соответствии с Приказом ФНС России от 20.01.2017 N ММВ-7-8/20@ "Об утверждении формы справки об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, плательщиком страховых взносов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов, порядка ее заполнения и формата ее представления в электронной форме" (вместе с "Порядком заполнения формы справки об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, плательщиком страховых взносов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов") (Зарегистрировано в Минюсте России 29.03.2017 N 46165).

Согласно п. 2 Порядка заполнения формы справки об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, плательщиком страховых взносов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов, справка формируется на дату, указанную в запросе заявителя. В случае, если в запросе заявителя не указана дата, по состоянию на которую формируется справка, или в запросе указана будущая дата, справка формируется на дату регистрации этого запроса в налоговом органе. В Законе о концессионных соглашениях отсутствует указание на такую справку и дату её предоставления.

Между тем отсутствие в документации указания на дату предоставления такой справки позволяет участникам Конкурса предоставить такую справку на любую дату, что, по мнению Комиссии, создаёт возможность отклонения заявки такого участника опираясь на положения п. 3 ч. 4.11 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях.

Таким образом Комиссия приходит к выводу о наличии нарушения в действии Концедента, выразившегося в изложении п. 4.3.2. Документации в некорректной редакции.

3. Заявитель в своей жалобе указывает на отсутствие в Документации порядка возвращения задатка участнику, с которым заключено концессионное соглашение. Согласно п. 4.4 Документации задаток в обеспечение исполнения обязательств по заключению концессионного соглашения составляет 614011 (Шестьсот четырнадцать тысяч одиннадцать) рублей и вносится на счет организатора конкурса не позднее 30 рабочих дней со дня опубликования и размещения сообщения о проведении конкурса. Днем внесения задатка считается день поступления денежных средств на счет организатора конкурса. Внесенный победителем конкурса задаток не возвращается из бюджета городского округа город Воронеж и засчитывается в счет первого перечисления концессионной платы. Комиссия считает зачисление задатка в счет первого перечисления концессионной платы правомерным. Данное положение не нарушает права победителя Конкурса и не ухудшает его материальное положение. Таким образом, Комиссия приходит к выводу о несостоятельности данного довода Заявителя и об отсутствии нарушений со стороны Заказчика в этой части.

4. Заявитель считает абз 7. п. 4.15 Документации недопустимым. Указанный пункт изложен в следующей редакции: «В случае если после направления Концедентом победителю конкурса, иному участнику конкурса при заключении концессионного

соглашения документов установлено, что в отношении такого лица принято решение о его ликвидации или о прекращении им деятельности в качестве индивидуального предпринимателя либо арбитражным судом принято решение о признании такого лица банкротом и об открытии конкурсного производства в отношении его, Концедент принимает решение об отказе в заключении концессионного соглашения с таким лицом и в 5-дневный срок со дня принятия этого решения направляет его такому лицу. В 30-дневный срок со дня получения таким лицом этого решения оно может быть оспорено таким лицом в судебном порядке.» Заявитель считает, что поскольку предприниматели могут оспаривать данные решения на момент их обнаружения Концедентом, данное положение может привести к ухудшению экономического положения участника, а так же к нарушению сроков заключения Соглашения и ухудшению его качественных характеристик.

Согласно ч. 3.1 ст. 36 Закона о концессионных соглашениях в случае если после направления концедентом победителю конкурса, иному участнику конкурса в соответствии с частью 2 настоящей статьи либо заявителю, участнику конкурса при заключении концессионного соглашения в соответствии с частью 6 статьи 29 или частью 7 статьи 32 настоящего Федерального закона соответственно документов, предусмотренных частями 1 - 3 настоящей статьи, установлено, что в отношении такого лица принято решение о его ликвидации или о прекращении им деятельности в качестве индивидуального предпринимателя либо арбитражным судом принято решение о признании такого лица банкротом и об открытии конкурсного производства в отношении его, концедент принимает решение об отказе в заключении концессионного соглашения с таким лицом и в пятидневный срок со дня принятия этого решения направляет его такому лицу. В тридцатидневный срок со дня получения таким лицом этого решения оно может быть оспорено таким лицом в судебном порядке.

Таким образом, положения п. 4.15 Документации полностью соответствуют положениям Закона о концессионных соглашениях, что, соответственно, не может являться нарушением. В связи с этим, Комиссия приходит к выводу о несостоятельности данного довода Заявителя.

5. Заявитель считает, что порядок оценки конкурсных предложений по критерию «Архитектурное решение реконструкции (капитального ремонта) подземного пешеходного перехода» содержит существенные нарушения Закона о концессионных соглашениях и ФЗ № 135-ФЗ.

Критерии конкурса изложены в следующей редакции:

N /п	Критерии конкурса	Параметры критериев конкурса			
		Начальное значение критерия	Предельное значение критерия	Уменьшение или увеличение начального значения критерия конкурса в конкурсном предложении	Коэффициент, учитывающий значимость критерия конкурса

1	Срок реконструкции объекта концессионного соглашения	24 месяца со дня подписания концессионного соглашения с учетом обеспечения непрерывности работы объекта концессионного соглашения во время проведения работ по реконструкции	18 месяцев со дня подписания концессионного соглашения с учетом обеспечения непрерывности работы объекта концессионного соглашения во время проведения работ по реконструкции	Уменьшение	0,4
2	<p>Архитектурное решение реконструкции (капитального ремонта) подземного пешеходного перехода, содержащее:</p> <ul style="list-style-type: none"> - общую пояснительную записку; - изображения интерьеров, пешеходных галерей и торговых объектов (развертки стен, перспективы внутреннего пространства, описание применяемых материалов отделки); - архитектурное решение надземных входных групп в пешеходный переход с описанием применяемых 	-	-	-	0,2

материалов
отделки;

- схему
размещения
объектов для
осуществления
коммерческой
деятельности (в
соответствии с
существующей
площадью) и
платежных
терминалов,
банкоматов,
вендингового
оборудования (не
более 3 шт.),
размещающихся
внутри объекта
концессионного
соглашения;

- схему
размещения
камер
видеонаблюдения
(не менее 6 шт.);

- схему
размещения
рекламных
конструкций,
размещающихся
внутри объекта
концессионного
соглашения
(формата сити 1,2
х 1,8 м) на глухих
стенах на
расстоянии друг
от друга 4 - 5 м (не
более 8 шт.);

- схему
размещения
уличных наклонных
подъемников для
перемещения
маломобильных
групп населения

	(не менее 2 шт.); - укрупненную смету проведения работ				
3	Размер концессионной платы	614 011 рублей в год	-	Увеличение	0,4

При анализе критериев Конкурса установлено, что отсутствуют начальные, предельные значения критерия «Архитектурное решение реконструкции (капитального ремонта) подземного пешеходного перехода», а также уменьшение или увеличение значения указанного критерия, предложенные участником. Согласно п. «в» стр. 4 Критериев, параметры критериев конкурса на право заключения концессионного соглашения и порядка рассмотрения и оценки конкурсных предложений 10 баллов присваивается предложению с наиболее качественной, по мнению представителей конкурсной комиссии Концедента, характеристикой архитектурного, функционально-технологического, конструктивного или инженерно-технического. Всем остальным предложениям, уступающим наилучшему предложению, по мнению представителей конкурсной комиссии Концедента, в качестве характеристики архитектурного, функционально-технологического, конструктивного или инженерно-технического решения для обеспечения реконструкции объекта концессионного соглашения, присваивается 5 баллов.

Соответственно оценка заявки по критерию «Архитектурное решение реконструкции (капитального ремонта) подземного пешеходного перехода» основывается исключительно на субъективном мнении членов Конкурсной комиссии, что, по мнению Комиссии, может привести к необъективной оценке заявок участников.

Таким образом, Комиссия Воронежского УФАС России приходит к выводу о том, что Концедентом были допущены нарушения, выразившиеся в составлении Документации в редакции, создающей условия для необоснованного отклонения заявок участников и оценки поданных заявок только на основании субъективного мнения членов конкурсной комиссии.

На основании вышеизложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АБП-Консалтинг» на положения Конкурсной документации открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения на реконструкцию подземного пешеходного перехода, расположенного по адресу: г. Воронеж, пр-кт Московский (номер извещения 061219/2399978/01), обоснованной.

2. Выдать обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений, в соответствии с настоящим решением.

3. Передать материалы соответствующему должностному лицу для решения вопроса о привлечении к административной ответственности.

Настоящее решение размещено на сайте Воронежского УФАС России в сети «Интернет»: voronezh.fas.gov.ru.

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

Председатель Комиссии
Члены Комиссии

А.В. Логошин
Н.И. Сисева
С.Г. Субботин