

РЕШЕНИЕ

по делу № Т-48/2016

06.09.2016

г. Благовещенск

(в полном объеме изготовлено 09.09.2016)

Комиссия Амурского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 "О защите конкуренции" в составе: <...>, в присутствии представителей:

от организатора торгов: <...>, действующей на основании доверенности № 01-18/1163 от 05.09.2016;

от заявителя жалобы: <...>, действующего на основании доверенности б/н от 05.09.2016; <...>, действующей на основании доверенности б/н от 05.09.2016;

от участника конкурса - ООО "Скат": <...>, действующей на основании доверенности № 07 от 02.09.2016,

(представителям сторон по делу разъяснены права, порядок рассмотрения жалобы, сообщено о ведении аудиозаписи заседания Комиссии),

рассмотрев поступившую 26 августа 2016 года в Амурское УФАС России от МУП Благовещенского района "Жилкомэнерго" жалобу на действия Конкурсной комиссии организатора торгов - администрации пгт. Серышево Амурской области при проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении системы коммунальной инфраструктуры объектов теплоснабжения, пгт. Серышево Амурской области, объявленного извещением № 110716/0791344/01 от 11.07.2016 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru, выразившиеся, по мнению заявителя, в нарушении Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях", а именно, неправомерном принятии решения об отказе участнику торгов - МУП Благовещенского района "Жилкомэнерго" в допуске к участию в конкурсе.

УСТАНОВИЛА

11.07.2016 организатором торгов - администрацией пгт. Серышево Амурской области на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru опубликовано извещение № 110716/0791344/01 и документация о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении системы коммунальной инфраструктуры объектов теплоснабжения, пгт. Серышево Амурской области.

Закупка осуществлена в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" (далее – Закон о концессионных соглашениях).

Дата и время начала подачи заявок установлена 11.07.2016, окончания приема заявок 22.08.2016, подведение итогов 23.08.2016.

Согласно журнала регистрации приема заявок и протокола № 1 о вскрытии

конвертов с заявками на участие в конкурсе и конкурсными предложениями от 23.08.2016 на участие в конкурсе 15.08.2016 в 15ч. 45м. подана заявка от МУП Благовещенского района "Жилкомэнерго", 22.08.2016 в 09ч. 50м. заявка от ООО "Скат" и в 11ч. 25м. от ООО "Теплоэнергоресурс".

В соответствии с протоколом № 2 о проведении предварительного отбора участников конкурса от 23.08.2016 решением конкурсной комиссии МУП Благовещенского района "Жилкомэнерго" отказано в допуске к участию в конкурсе по основанию п. 3. ст. 27 и п. 3. ст. 29 Закона о концессионных соглашениях, в связи с тем, что:

1) Конверт с заявкой на участие в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении системы коммунальной инфраструктуры объектов теплоснабжения пгт. Серышево, был подан в одном экземпляре, что противоречит п. 3. ст. 27 гл. 2 и абзацу 1 п. 3 ст. 29 гл. 2 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях".

2) Документ предоставленный заявителем достоверно не подтверждает отсутствие задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты всех уровней или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает 25% балансовой стоимости активов участника открытого конкурса по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период, что определяется конкурсной документацией согласно абзаца ж) п.п.1.3. п.1 гл. 2. На этом основании поданная заявка не соответствует абзацу 3 п. 3. ст. 29 гл. 2 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях".

При этом комиссия рассмотрела конкурсное предприятия и установила, что:

- базовый уровень операционных расходов превышает предельно допустимые величины;

- нормативный уровень прибыли превышает предельно допустимые величины;

- показатели энергосбережения и энергетической эффективности, заявленные в конкурсном предложении не обеспечивают их снижение, что определено техническим заданием на выполнение мероприятий в рамках концессионного соглашения (Приложение №3КС).

ООО "Скат" и ООО "Теплоэнергоресурс" признаны участниками конкурса.

Согласно протокола № 3 рассмотрения и оценки конкурсных предложений от 23.08.2016 по результатам рассмотрения предложений, конкурсное предложение ООО "Теплоэнергоресурс" признано не соответствующим критериям конкурсной документации, в связи с чем, конкурс признан не состоявшимся.

На основании уведомления Амурского УФАС России заключение договора по результатам конкурса с единственным участником конкурса конкурсное предложение которого признано соответствующим требованиям конкурсной документации приостановлено.

Представители заявителя жалобы доводы, изложенные в жалобе, поддержали в полном объеме. Просят признать в действиях комиссии и организатора торгов

нарушения требований законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях и выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

Представитель организатора торгов с доводами жалобы не согласен. Представил письменные возражения на жалобу. Указанные возражения приобщены к материалам дела.

Просит признать жалобу необоснованной.

Представитель ООО "Скат" позицию организатора торгов поддержал в полном объеме.

Комиссия Амурского УФАС России рассмотрев жалобу, письменные и устные пояснения сторон, исследовав материалы дела, приняла решение о признании жалобы обоснованной по следующим обстоятельствам.

Частью 1 статьи 27 Закона о концессионных соглашениях установлено, что заявки на участие в конкурсе должны отвечать требованиям, установленным к таким заявкам конкурсной документацией, и содержать документы и материалы, предусмотренные конкурсной документацией и подтверждающие соответствие заявителей требованиям, предъявляемым к участникам конкурса.

Согласно части 1 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях предварительный отбор участников конкурса проводится в установленном конкурсной документацией порядке конкурсной комиссией, которая определяет:

- 1) соответствие заявки на участие в конкурсе требованиям, содержащимся в конкурсной документации.
- 2) соответствие заявителя - индивидуального предпринимателя, юридического лица или выступающих в качестве заявителя юридических лиц - участников договора простого товарищества требованиям к участникам конкурса, установленным конкурсной документацией.
- 3) соответствие заявителя требованиям, предъявляемым к концессионеру на основании [пункта 2 части 1 статьи 5](#) настоящего Федерального закона;
- 4) отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя или о прекращении физическим лицом - заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;
- 5) отсутствие решения о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства в отношении него.

В соответствии с частью 2 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях конкурсная комиссия на основании результатов проведения предварительного отбора участников конкурса принимает решение о допуске заявителя к участию в конкурсе или об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе и оформляет это решение протоколом проведения предварительного отбора участников конкурса, включающим в себя наименование (для юридического лица) или фамилию, имя, отчество (для индивидуального предпринимателя) заявителя, прошедшего предварительный отбор участников конкурса и допущенного к участию в конкурсе,

а также наименование (для юридического лица) или фамилию, имя, отчество (для индивидуального предпринимателя) заявителя, не прошедшего предварительного отбора участников конкурса и не допущенного к участию в конкурсе, с обоснованием принятого конкурсной комиссией решения.

Частью 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:

- 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.

Пунктом 1 раздела II конкурсной документации установлены требования к содержанию, форме и составу заявки на участие в конкурсе, согласно которого заявки на участие в конкурсе предоставляются в конкурсную комиссию в запечатанных конвертах с пометкой «Заявка на участие в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении системы коммунальной инфраструктуры Объектов теплоснабжения пгт. Серышево, с указанием наименования и адреса заявителя

Заявки на участие в конкурсе подаются в письменном виде и по форме, рекомендованной конкурсной документацией (Форма заявки – Приложение №3КД, Форма описи документов – Приложение №2КД настоящей конкурсной документации). Заявка на участие в открытом конкурсе, а также вся корреспонденция и документация, связанные с этой заявкой, должны быть написаны на русском языке. Документы заявки на участие в открытом конкурсе должны быть напечатаны, допускается заполнение документов заявки на участие в открытом конкурсе от руки печатными буквами чернилами (п. 1.1).

Требование о том, чтобы заявка на участие в конкурсе подавалась в двух экземплярах (оригинал и копия), конкурсная документация не содержит.

Пунктом 1.3 раздела II конкурсной документации предусмотрено, что к заявке на участие в конкурсе должны быть приложен определенный пакет документов, в том числе документ, подтверждающий отсутствие у участника открытого конкурса задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты всех уровней или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает 25% балансовой стоимости активов участника открытого конкурса по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период (пп. «ж» п. 1.3 раздела II конкурсной документации).

Что именно организатор торгов подразумевает под документом указанным в подпункте «ж» пункта 1.3 раздела II конкурсной документации, разработанная администрацией пгт. Серышево Амурской области документация не содержит.

При этом подпунктом «и» пункта 1.3 раздела II конкурсной документации установлено, что кроме вышеперечисленных документов заявитель, претендующий на участие в открытом конкурсе, вправе предоставить любые другие положительно характеризующие его документы (бухгалтерский баланс, отчет о прибылях и убытках за предшествующей 2015 год и др.).

Из заявки МУП Благовещенского района "Жилкомэнерго" поданной на участие в конкурсе следует, что она представлена в одном экземпляре, что соответствует разделу II конкурсной документации к требованиям, предъявляемым к содержанию, форме и составу заявки на участие в конкурсе.

В соответствии с положениями конкурсной документации, правового основания для принятия решения об отказе предприятию в допуске к участию в конкурсе по основанию, что «конверт с заявкой на участие в конкурсе был подан в одном экземпляре» у конкурсной комиссии не имелось.

В связи с чем, в нарушение части 2 и 3 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях конкурсная комиссия организатора торгов неправоммерно приняла решение об отказе участнику торгов - МУП Благовещенского района "Жилкомэнерго" в допуске к участию в конкурсе по основанию, что «конверт с заявкой на участие в конкурсе был подан в одном экземпляре».

Также заявка содержит декларацию о соответствии участника требованиям конкурсной документации, но не содержит документального подтверждения отсутствия у участника открытого конкурса задолженности, а именно, документа государственного органа, имеющего право удостоверить наличие либо отсутствие задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам.

В связи с чем, отказ по данному основанию является обоснованным.

Частью 4 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях установлено, что заявителям, не допущенным к участию в конкурсе, направляется уведомление об отказе в допуске к участию в конкурсе с приложением копии указанного протокола и возвращаются внесенные ими суммы задатков в течение пяти рабочих дней со дня подписания указанного протокола членами конкурсной комиссии при условии, что конкурсной документацией предусмотрено внесение задатка до даты окончания представления заявок на участие в конкурсе.

В нарушение требований части 4 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях уведомление об отказе в допуске к участию в конкурсе с приложением копии протокола МУП Благовещенского района "Жилкомэнерго" не направлено.

Статьей 29 Закона о концессионных соглашениях установлена процедура проведения предварительного отбора участников конкурса по результатам которой конкурсная комиссия на основании результатов проведения предварительного отбора участников конкурса принимает решение о допуске заявителя к участию в конкурсе или об отказе в допуске заявителя к участию в

конкурсе.

Частью 4 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях установлено, что конкурсная комиссия в течение трех рабочих дней со дня подписания членами конкурсной комиссии протокола проведения предварительного отбора участников конкурса, но не позднее чем за шестьдесят рабочих дней до дня истечения срока представления конкурсных предложений в конкурсную комиссию направляет участникам конкурса уведомление с предложением представить конкурсные предложения. Заявителям, не допущенным к участию в конкурсе, направляется уведомление об отказе в допуске к участию в конкурсе с приложением копии указанного протокола и возвращаются внесенные ими суммы задатков в течение пяти рабочих дней со дня подписания указанного протокола членами конкурсной комиссии при условии, что конкурсной документацией предусмотрено внесение задатка до даты окончания представления заявок на участие в конкурсе.

Процедура представления конкурсных предложений установлена статьей 30 Закона о концессионных соглашениях, а вскрытия конвертов с конкурсными предложениями статьей 31 Закона о концессионных соглашениях.

При этом статьей 34 Закона о концессионных соглашениях установлено, что конкурсной комиссией не позднее чем через пять рабочих дней со дня подписания ею протокола рассмотрения и оценки конкурсных предложений подписывается протокол о результатах проведения конкурса, в который включаются:

- протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе;
- протокол проведения предварительного отбора участников конкурса;
- протокол вскрытия конвертов с конкурсными предложениями;
- протокол рассмотрения и оценки конкурсных предложений.

Процедура проведения предварительного отбора участников конкурса осуществленная организатором торгов и конкурсной комиссией не соответствует процедуре установленной статьей 29 Закона о концессионных соглашениях, положения Закона о концессионных соглашениях и не дают права осуществить комиссии организатора торгов вскрытие конвертов с конкурсными предложениями участников конкурса (Заявителей) в период проведения предварительного отбора.

Проектом концессионного соглашения (в частности п. 12.6) предусмотрено, что показатели экономической эффективности объектов концессионного соглашения являются конфиденциальными и относятся к коммерческой тайне. При этом самим организатором торгов (секретарем конкурсной комиссии) нарушены заявленные им же условия конфиденциальности, а именно, предоставлено конкурсное предложение МУП Благовещенского района "Жилкомэнерго" для изучения другим участникам, чем нарушил права предприятия на сохранение коммерческой тайны.

В связи с чем, в нарушение требований статей 29-31 Закона о концессионных соглашениях конкурсная комиссия неправоммерно вскрыла конверт с конкурсным предложением МУП Благовещенского района "Жилкомэнерго" и осуществила его рассмотрение.

Частью 3 статьи 27 Закона о концессионных соглашениях установлено, что 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. К заявке на участие в конкурсе прилагается удостоверенная подписью заявителя опись представленных им документов и материалов, оригинал которой остается в конкурсной комиссии, копия - у заявителя.

В нарушение требований части 3 статьи 27 Закона о концессионных соглашениях конкурсной документацией не установлено требования о необходимости подачи заявки на участие в конкурсе в двух экземплярах (оригинал и копия), каждый из которых должен удостоверяться подписью заявителя, и представляться в конкурсную комиссию в отдельном запечатанном конверте.

Частью 1 статьи 28 Закона о концессионных соглашениях установлено, что конверты с заявками на участие в конкурсе вскрываются на заседании конкурсной комиссии в порядке, в день, во время и в месте, которые установлены конкурсной документацией. При этом объявляются и заносятся в протокол о вскрытии конвертов с заявками на участие в конкурсе наименование (фамилия, имя, отчество) и место нахождения (место жительства) каждого заявителя, конверт с заявкой на участие в конкурсе которого вскрывается, а также сведения о наличии в этой заявке документов и материалов, представление которых заявителем предусмотрено конкурсной документацией.

Пунктами 3.1, 4.1, 6.1 раздела II конкурсной документации предусмотрено, следующее:

- конверты с заявками на участие в конкурсе вскрываются на заседании конкурсной комиссии в 11:00 часов «23» августа 2016г. года по адресу: Амурская область, Серышевский район, пгт. Серышево, ул. Горького 9.
- предварительный отбор участников конкурса проводится в 11:00 часов «23» августа 2016г. по адресу: Амурская область, Серышевский район, пгт. Серышево, ул. Горького, 9,
- конверты с конкурсными предложениями вскрываются на заседании конкурсной комиссии в 11:00 часов «23» августа 2016г. по адресу: Амурская область, Серышевский район, пгт. Серышево, ул. Горького 9.

Из протокола № 1 о вскрытии конвертов с заявками на участие в конкурсе и конкурсными предложениями, протокола № 2 о проведении предварительного отбора участников конкурса, протокола № 3 рассмотрения и оценки конкурсных предложений от 23.08.2016 следует, что в нарушение требований части 1 статьи 28 Закона о концессионных соглашениях, пунктов 3.1, 4.1, 6.1 раздела II конкурсной документации процедуры, предусмотренные конкурсной документацией комиссией организатора торгов совершены раньше предусмотренного для этого срока, а именно в 10 часов 00 минут.

Из совокупного анализа положений пункта 12 части 1 статьи 23, пункта 9.1 части 3 статьи 26, пункта 4 части 3 статьи 29, части 4 статьи 29, части 2 статьи 30, части 4 статьи 31, части 3 статьи 34, части 2 статьи 36 Закона о концессионных

соглашениях следует, что конкурсная документация должна содержать размер задатка, вносимого в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения, порядок и срок его внесения, реквизиты счетов, на которые вносится задаток. При этом законодательством не предусмотрен порядок определения организатором торгов размера задатка, в связи с чем, организатор торгов обязан устанавливать размер задатка самостоятельно.

Вышеуказанными положениями предусмотрено, что задаток заявителя не поступивший на счет в срок и в размере, которые установлены конкурсной документацией является основанием для отказа заявителю в допуске к участию в конкурсе. Заявителям, не допущенным к участию в конкурсе (по иным основаниям), возвращаются внесенные ими суммы задатков в течение пяти рабочих дней со дня подписания протокола. Конверт с конкурсным предложением представленным участником конкурса, которым не были соблюдены установленные конкурсной документацией порядок, размер и (или) срок внесения задатка, не вскрывается и возвращается представившему его участнику конкурса, суммы внесенных участниками конкурса задатков возвращаются всем участникам конкурса, за исключением победителя конкурса. При этом победителю конкурса, не подписавшему в установленный срок концессионного соглашения, внесенный им задаток не возвращается.

Таким образом, в соответствии с пунктом 12 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать размер задатка, вносимого в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения, порядок и срок его внесения, реквизиты счетов, на которые вносится задаток и данный задаток должен быть выражен в денежной сумме, позволяющей обеспечить выполнение требований вышеуказанных положений Закона.

В нарушение пункта 12 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях организатором торгов в конкурсной документации установлен задаток в сумме 0 рублей, что является ненадлежащим исполнением требований законодательства Российской Федерации и не позволяет выполнить требования части 3 статьи 26, пункта 4 части 3 статьи 29, части 4 статьи 29, части 2 статьи 30, части 4 статьи 31, части 3 статьи 34, части 2 статьи 36 Закона о концессионных соглашениях.

Комиссия Амурского УФАС России, рассмотрев жалобу МУП Благовещенского района "Жилкомэнерго" на действия Конкурсной комиссии организатора торгов - администрации пгт. Серышево Амурской области при проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении системы коммунальной инфраструктуры объектов теплоснабжения, пгт. Серышево Амурской области, объявленного извещением № 110716/0791344/01 от 11.07.2016 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", приняла

РЕШЕНИЕ:

1. Признать жалобу МУП Благовещенского района "Жилкомэнерго" обоснованной.
2. Признать в действиях Конкурсной комиссии организатора торгов - администрации пгт. Серышево Амурской области нарушение:

части 1 статьи 28 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях", пунктов 3.1, 4.1, 6.1 раздела II конкурсной документации, в части осуществления процедур, предусмотренных конкурсной документацией (вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе, проведение предварительного отбора участников конкурса, вскрытие конвертов с конкурсными предложениями, рассмотрение и оценка конкурсных предложений) с нарушением установленного для этого срока;

части 2 и 3 статьи 29 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях", в части неправомерного принятия решения об отказе участнику торгов - МУП Благовещенского района "Жилкомэнерго" в допуске к участию в конкурсе по основанию, что «конверт с заявкой на участие в конкурсе подан в одном экземпляре»;

части 4 статьи 29 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях", в части не направления МУП Благовещенского района "Жилкомэнерго" уведомления об отказе в допуске к участию в конкурсе с приложением копии протокола;

статьи 29-31 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях", в части неправомерного вскрытия конверта с конкурсным предложением МУП Благовещенского района "Жилкомэнерго" и осуществление его рассмотрения на соответствие/несоответствие требованиям конкурсной документации.

3. Признать в действиях организатора торгов - администрации пгт. Серышево Амурской области нарушение:

части 3 статьи 27 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях", в части не установления в конкурсной документацией требования о необходимости подачи заявки на участие в конкурсе в двух экземплярах (оригинал и копия), каждый из которых должен удостоверяться подписью заявителя, и представляться в конкурсную комиссию в отдельном запечатанном конверте;

пункта 12 части 1 статьи 23 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях", в части не установления размера задатка в денежном выражении позволяющем обеспечить выполнение требований части 3 статьи 26, пункта 4 части 3 статьи 29, части 4 статьи 29, части 2 статьи 30, части 4 статьи 31, части 3 статьи 34, части 2 статьи 36 Закона о концессионных соглашениях.

4. Выдать организатору торгов и конкурсной комиссии предписание об устранении допущенных нарушений законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях.

Решение и/или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

