

## РЕШЕНИЕ № 04/10/18.1-49/2021

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ИнтегралИнвест»

на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

Дата принятия решения: 11.02.2021

г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров № 43 в составе: <...> (далее – Комиссия ФАС России), при участии представителей:

- ООО «ИнтегралИнвест»: <...>;
- Министерство энергетики и жилищно-коммунального хозяйства Свердловской области: <...>;

рассмотрев посредством системы видео-конференц связи жалобу ООО «ИнтегралИнвест» на действия (бездействие) организатора торгов – Министерства энергетики и жилищно-коммунального хозяйства Свердловской области при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения о создании и эксплуатации объекта по обращению с твердыми коммунальными отходами для муниципального образования «город Екатеринбург» и Екатеринбургской агломерации, право собственности на который будет принадлежать Свердловской области (извещение № 141220/23115044/01), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции)

### **У С Т А Н О В И Л А:**

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба ООО «ИнтегралИнвест» (далее — Заявитель) на действия (бездействие) организатора торгов – Министерства энергетики и жилищно-коммунального хозяйства Свердловской области при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения о создании и эксплуатации объекта по обращению с твердыми коммунальными отходами для муниципального образования «город Екатеринбург» и Екатеринбургской агломерации, право собственности на который будет принадлежать Свердловской области (извещение №

141220/23115044/01) (далее — Жалоба; Конкурс).

Рассмотрев все представленные документы, а также выслушав пояснения представителей сторон, Комиссия ФАС России установила следующее.

14.12.2020 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) Организатором торгов было размещено извещение о проведении Конкурса, согласно которому дата и время начала подачи заявок на участие в Конкурсе – 21.12.2020 в 10:00, дата и время окончания подачи заявок на участие в Конкурсе – 08.02.2021 в 17:00; дата и время вскрытия конвертов с заявками на участие в Конкурсе – 09.02.2021 в 10:00.

Конкурс проводится в соответствии с:

- Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее — Закон о концессионных соглашениях);
- Конкурсной документацией о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения о создании и эксплуатации объекта по обращению с твердыми коммунальными отходами для муниципального образования «город Екатеринбург» и Екатеринбургской агломерации, право собственности на который будет принадлежать Свердловской области, утвержденной приказом Министерства энергетики и жилищно-коммунального хозяйства Свердловской области от 10.12.2020 № 576 (далее — Конкурсная документация).

1.

1.

1. Согласно Жалобе специальные квалификационные требования к потенциальному участнику Конкурса, содержащиеся в пункте 41 главы 6 Конкурсной документации, установлены с нарушением части 3 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях (подготовлены для определенного юридического лица) и не позволяют Заявителю принять участие в Конкурсе.

В письменных пояснениях Организатор торгов отметил, что при установлении в пункте 41 Конкурсной документации специальных требований к потенциальным участникам Конкурса действовал в соответствии с положениями пункта 3 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях, которые прямо предусматривают возможность установления таких требований к участникам, а также, что

в настоящее время функционирует множество лиц, отвечающих установленным специальным квалификационным требованиям. Специальные требования к потенциальным участникам Конкурса обусловлены параметрами концессионного соглашения, критической ситуацией, связанной с отсутствием необходимых объектов по обращению с твердыми коммунальными отходами в Свердловской области, а также наличием опыта срыва концессионных проектов по вине непрофессиональных и недобросовестных частных инвесторов. Кроме того, установленные специальные требования распространяются на всех потенциальных участников Конкурса одинаково.

Комиссия ФАС России отмечает, что в силу пункта 3 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях 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.

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.

Вместе с тем Комиссия ФАС России обращает внимание, что Заявителем не было представлено каких-либо документов и сведений, позволяющих достоверно сделать вывод о том, что установленные Организатором торгов специальные квалификационные требования необоснованно ограничили доступ Заявителя к участию в Конкурсе, а также, что указанные квалификационные требования были включены в Конкурсную документацию в интересах определенного лица.

Кроме того, Комиссия ФАС России отмечает, что вопросы установления специальных квалификационных требований рассматривались Комиссией ФАС России при рассмотрении жалобы ООО «Новые технологии» на действия Организатора торгов при проведении Конкурса (решение от 08.02.2021 № 04/10/18.1-31/2021).

Учитывая вышеизложенное, Комиссия ФАС России признает данный довод Жалобы необоснованным.

2. На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя отметил, что по смыслу пункта 37 Конкурсной документации принимать участие в Конкурсе могут, в том числе юридические лица, к которым также относятся субъекты малого и среднего предпринимательства.

Вместе с тем установленные пунктом 41 Конкурсной документации специальные требования к потенциальным участникам делают невозможным участие субъектов малого и среднего предпринимательства в Конкурсе в виду отсутствия у таких субъектов реальной возможности подтвердить свое соответствие специальным квалификационным требованиям.

Позиция Организатора торгов относительно возможности и целесообразности установления специальных квалификационных требований ко всем потенциальным участникам Конкурса была изложена выше.

Комиссия ФАС России отмечает, что положения главы 6 Конкурсной документации (пункты 37-44) не содержат запрета на участие в Конкурсе субъектов малого и среднего предпринимательства. При этом, по мнению Комиссии ФАС России, исходя из особенностей данного концессионного проекта, обязательств концессионера по концессионному соглашению (в том числе по созданию и эксплуатации объекта по обращению с твердыми коммунальными отходами с привлечением частных инвестиций в размере 11 750 000 000 рублей), факт отсутствия у конкретного субъекта малого и среднего предпринимательства ресурсов для подтверждения своего соответствия установленным квалификационным требованиям не может считаться самостоятельным основанием для признания таких требований не соответствующими положениям действующего законодательства.

3. Согласно Жалобе в подпункте 2 пункта 47 Конкурсной документации установлено положение о том, что для подтверждения соответствия требованию подпункта 1 пункта 41 Конкурсной документации (возможность получения денежных средств от кредитных организаций в размере не менее 75% от размера инвестиций, которые концессионер обязан привлечь в создание объекта концессионного соглашения) потенциальный участник Конкурса должен представить письмо кредитной организации, размер собственных средств (капитала) которой составляет не менее 44 415 000 000 рублей. Так, по мнению Заявителя, установление требования о том, что письмо должно быть представлено от кредитной организации, размер собственных средств (капитала) которой составляет не менее 44 415 000 000 рублей, необоснованно.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Организатора торгов пояснил, что требование о представлении письма от кредитной организации, размер собственных средств (капитала) которой составляет не менее 44 415 000 000 рублей, было установлено исходя из

размера инвестиций, которые должен привлечь концессионер (11 750 000 000 рублей), в соответствии с главой 6 Инструкции Банка России от 29.11.2019 № 199-И «Об обязательных нормативах и надбавках к нормативам достаточности капитала банков с универсальной лицензией» (далее — Инструкция), ссылка на которую содержится в подпункте 2 пункта 47 Конкурсной документации.

ФАС России установила, что в подпункте 2 пункта 47 Конкурсной документации указано следующее:

Материалы и документы, подтверждающие соответствие заявителя или лиц, указанных в пункте 42 конкурсной документации, требованиям, установленным в подпункте 1 пункта 41 конкурсной документации:

- письмо кредитной организации, размер собственных средств (капитала) которой составляет не менее 44 415 000 000 (сорока четырех миллиардов четыреста пятнадцати миллионов) рублей (в случае привлечения заявителем заемных средств) (значение рассчитано исходя из размера инвестиций, которые концессионер обязан привлечь в создание объекта концессионного соглашения, и банковской гарантии концессионера на инвестиционной стадии, а также в соответствии с гл. 6 Инструкции Банка России от 29.11.2019 № 199-И «Об обязательных нормативах и надбавках к нормативам достаточности капитала банком с универсальной лицензией» по формуле: «(объем инвестиций концессионера, включая НДС + банковская гарантия концессионера на инвестиционной стадии) x 4»).

Таким образом, учитывая, что требование о представлении письма от кредитной организации, размер собственных средств (капитала) которой составляет не менее 44 415 000 000 рублей, было установлено в соответствии с Инструкцией, ссылка на которую указана в Конкурсной документации, ФАС России признает данный довод Жалобы необоснованным.

Кроме того, Комиссия ФАС России отмечает, что Заявитель заявку на участие в Конкурсе не подавал, Организатор торгов решение об отказе Заявителя в допуске к участию в Конкурсе не принимал.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

**РЕШИЛА:**

Признать жалобу ООО «ИнтегралИнвест» на действия (бездействие) организатора торгов – Министерства энергетики и жилищно-коммунального хозяйства Свердловской области при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения о создании и эксплуатации объекта по обращению с твердыми коммунальными отходами для муниципального образования «город Екатеринбург» и Екатеринбургской агломерации, право собственности на который будет принадлежать Свердловской области (извещение № 141220/23115044/01), необоснованной.

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