

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 082/01/15-17/2021 О НАРУШЕНИИ

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

К РАССМОТРЕНИЮ

01.2021 г.

г. Симферополь

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства * на основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю от 21.01.2021 г. № 05, о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 082/01/15-17/2021,

УСТАНОВИЛ:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (далее – Крымское УФАС России), реализуя свои полномочия и исполняя функциональные обязанности в соответствии с Федеральным законом РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), обеспечивает государственный контроль по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

Крымское УФАС России), рассмотрев обращения ООО «УРБАНТЕХ» (№ 8300ов от 16.10.2020) и ООО «Открытые технические решения» (№ 8303ов от 19.10.2020), поступившие из ФАС России, усматривает в действиях Министерства транспорта Республики Крым (далее – Министерство) признаки нарушения ст. 15 Закона о защите конкуренции.

Выявленные признаки выразились в ограничении, устранении конкуренции в виде ограничения доступа потенциальных заявителей к информации, подлежащей размещению в целях принятия заявок о готовности вступить в конкурсе на заключение концессионного соглашения, а также в незаконном отклонении заявления о готовности принять участие в данном конкурсе.

Крымским УФАС России в соответствии с письмом ФАС России от 08.2020 № ИА/74781/20 вышеуказанные обращения были рассмотрены

предмет наличия признаков нарушения антимонопольного законодательства в срок, не превышающий срок для обжалования процедуры торгов (ч. 14 ст. 18 Закона о защите конкуренции).

рассмотрев доводы обращений, материалы жалоб, письменные представления, заслушав пояснения сторон, Крымское УФАС России приходит к следующему мнению.

В соответствии с Руководством организатора торгов Официального сайта Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов «Государственно-частное партнерство (соглашения о ГЧП/МЧП, концессионные соглашения)» (далее – Руководство), размещенном в личном кабинете Организатора торгов на сайте zj.gov.ru, предложение инвестора о возможности заключения концессионных соглашений подлежит размещению в разделе «Государственно-частное партнерство (соглашения о ГЧП/МЧП, концессионные соглашения)» в подразделе «Торги/ Предложения инвесторов», а не в подразделе «Планирование концессии», и должно содержать полную, исчерпывающую информацию о таком предложении, а именно: порядок подачи заявок о готовности участия в конкурсе, текст концессионного соглашения, срок действия концессионного соглашения, документы в составе предложения инвестора и так далее. Также стоит отметить, что при размещении предложения инвестора о возможности заключения концессионных соглашений в подразделе «Торги/ Предложения инвесторов» такое предложение содержит номер предложения, что упрощает поиск информации на сайте torgi.gov.ru.

Таким образом, Крымское УФАС России считает очевидным, что предложение инвестора о возможности заключения концессионных соглашений подлежит размещению в разделе «Государственно-частное партнерство (соглашения о ГЧП/МЧП, концессионные соглашения)» в подразделе «Торги/ Предложения инвесторов».

При размещении предложения инвестора о возможности заключения концессионных соглашений в разделе «Государственно-частное партнерство (соглашения о ГЧП/МЧП, концессионные соглашения)» в подразделе «Планирование концессии» поиск информации о таком предложении затруднен и практически невозможен, а следовательно ограничивает доступ хозяйствующих субъектов к информации, и в случае поступления заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения может привести к заключению концессионного соглашения без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, создавая при этом

деленные преимущества для ООО «СКОБЖ».

Самое УФАС России считает, что вышеуказанные действия Министерства привели к недопущению, ограничению и устранению конкуренции и соответственно содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Самое довода, изложенного в обращении ООО «УРБАНТЕХ», о правомерном отклонении заявки ООО «УРБАНТЕХ» о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении системы обеспечения безопасности дорожного движения на территории Республики Крым самое УФАС России также считает, что в действиях Министерства имеются нарушения действующего порядка проведения таких процедур.

Установленная постановлением Правительства № 300 форма предоставления сведений о соответствии инициатора требованиям может применяться только при условии установления уполномоченным органом требования к данной форме в рамках размещения информации в рамках инициативе заключения концессионного соглашения на официальном сайте.

В рассматриваемом случае такое требование уполномоченным органом (Министерством транспорта) в рамках размещения информации об инициативе заключения концессионного соглашения на официальном сайте также не было установлено.

Основанность этой точки зрения также основана на Письме ФАС России от 26.10.2018 № РП/86694/18 «О практике применения антимонопольного законодательства при заключении концессионного соглашения».

Таким образом обязательность предоставления сведений, подтверждающих соответствие требованиям, установленным ч. 4.11 ст. 24 Закона о концессионных соглашениях законодательством не установлена. Сведения предоставляются иными лицами (не инициаторами) если это только установлено специально уполномоченным органом. Если же такое требование уполномоченным органом не установлено, то иным лицам (конкурентам инициатора) достаточно продекларировать свое соответствие требованиям ч. 4.11 ст. 24 Закона.

Данная точка зрения подтверждается актуальной судебной практикой

дов кассационной инстанции. В частности, Постановление Битражного суда Восточно-Сибирского округа от 12.08.2020 № Ф02-11/2020 по делу А33-38218/2019

основании изложенного, Крымское УФАС России считает, что по причине отсутствия установления Министерством требования к форме предоставления сведений о соответствии инициатора требованиям в формах размещения информации об инициативе заключения концессионного соглашения на официальном сайте, информация о соответствии участника ч. 4.11 ст. 37 Закона о концессионных могла быть представлена в свободной форме.

Таким образом, отклонение Министерством заявки ООО «УРБАНТЕХ» о возможности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении системы обеспечения безопасности дорожного движения на территории Республики Крым является неправомерным и могла привести к устранению конкуренции.

В соответствии с ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, лицам осуществляющим функции указанных органов или организаций, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным бюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Таким образом, в действиях Министерства усматриваются признаки нарушения ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, в связи с размещением Предложения о заключении концессионного соглашения в разделе «Перечень потенциальных объектов», незаконным признанием заявки о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения несоответствующей требованиям Закона о концессионных соглашениях, что привело к заключению концессионного соглашения без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения послужило недопущением, ограничением, устранением конкуренции.

В ходе рассмотрения дела Крымским УФАС России было также

установлено, что между Министерством транспорта Республики Крым и АО «СКОБЖ» на основании ст. 37 Закона о концессионных соглашениях заключено Концессионное соглашение б/н от 12.10.2020 г.

соответствии с п. 2 ст. 168 Гражданского кодекса Российской Федерации сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна.

Таким образом, договор, заключенный с нарушениями процедуры введения торгов, является ничтожным и не порождает правовых последствий.

Следовательно из вышеизложенного, Крымское УФАС России приходит к выводу, что в действиях Министерства имеются признаки осуществления действий, запрет на совершение которых установлен ст. 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов определенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает предупреждение субъекту, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее - предупреждение).

11.2020 г. в связи с наличием признаков нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ограничении, устранении конкуренции в виде ограничения доступа потенциальных заявителей к информации, подлежащей размещению в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения, а также в незаконном отклонении заявления о готовности принять участие в указанном конкурсе Министерству транспорта Республики Крым выдано предупреждение о необходимости **в срок до 28 декабря 2020 г.** прекращения действий, содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства, для чего Министерству транспорта Республики Крым необходимо было принять исчерпывающие меры, направленные на обеспечение конкуренции по соблюдению норм ч. 1

15 Закона о защите конкуренции, а именно принять меры к расторжению концессионного соглашения б/н от 12.10.2020 г., заключенного между Министерством транспорта Республики Крым и ООО «СКОБЖ», которое изведено, по мнению антимонопольного органа, с нарушением установленных процедур

установленный срок предупреждение Крымского УФАС России Министерством транспорта Республики Крым не выполнено.

ответствии с частью 8 статьи 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» в случае невыполнения предупреждения в установленный срок, при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства, антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Указом № 05 от 21.01.2021 г. в отношении Министерства транспорта Республики Крым возбуждено дело по признакам нарушения части 1 статьи 13 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с действием Министерства транспорта Республики Крым, выразившегося в ограничении, устранении конкуренции в виде ограничения доступа потенциальных заявителей к информации, подлежащей размещению в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения, в незаконном отклонении заявления о готовности принять участие в указанном конкурсе, а также в связи с невыполнением предупреждения Крымского УФАС России о прекращении действий (бездействий), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства от 27.11.2020 № 07/2375.

Ссылаясь на часть 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Председатель Комиссии,

ОПРЕДЕЛИЛ:

Назначить дело № 082/01/15-17/2021 к рассмотрению **на 18 февраля 2021 г.**

в 10 часов 00 минут по адресу: г. Симферополь, ул. А. Невского, 1, 5 этаж, каб.

Привлечь к участию в рассмотрении дела:

в качестве ответчика – Министерство транспорта Республики Крым
5034, Республика Крым, г. Симферополь, ул. Киевская, д. 81,
ФН: 1149102017107, ИНН: 9102011880, КПП: 910201001;

в качестве заинтересованного лица – ООО «УРБАНТЕХ» (*);
ОО «Открытые технические решения» (*).

Министерству транспорта Республики Крым к рассмотрению дела
предоставить письменные пояснения по сути дела № 082/01/15-17/2021.

а лиц привлеченных к участию в рассмотрении дела или их
представителей (с надлежащим образом оформленной доверенностью на
явистие в рассмотрении дела) обязательна.