

Дело № 18т-17

Организатор конкурса:

Комитет по управлению
муниципальным имуществом и
земельными ресурсами
администрации МО
«Нандомский муниципальный
район»

Заявитель:

ООО «Артефида»

РЕШЕНИЕ

10 октября 2017 года
Архангельск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее – Архангельское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе:

Председатель - Бугаев Д.В.

Член комиссии - Нестеренко Е.В.

Руководитель

Архангельского УФАС России
Начальник отдела контроля

органов власти Архангельского
УФАС России

Член комиссии -	Красильникова Е.И.	Главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти Архангельского УФАС России
Член комиссии -	Емельянова Г.С.	Ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Архангельского УФАС России

рассмотрев в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобу ООО «Артефида», в присутствии (до перерыва) представителей организатора конкурса Комитета по управлению муниципальным имуществом и земельными ресурсами администрации МО «Няндомский муниципальный район» – <...> (по доверенности), <...> (по доверенности), <...> (по доверенности), представителя от ООО «Артефида» – <...> (директор), после перерыва - <...> (по доверенности),

УСТАНОВИЛА:

21.09.2017 года в Архангельское УФАС России поступила жалоба ООО «Артефида» (далее по тексту – Заявитель) на действия организатора конкурса - комитета по управлению муниципальным имуществом и земельными ресурсами администрации МО «Няндомский муниципальный район» при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении системы коммунальной инфраструктуры (объекты водоснабжения и водоотведения, расположенные на территории муниципального образования «Няндомское») по извещению № 291216/11317544/01.

Содержание жалобы:

ООО «Грата» не представлено документов и материалов, предусмотренных конкурсной документацией, подтверждающих соответствие конкурсного предложения требованиям, установленным в конкурсной документации. Заявитель указывает на то, что в момент рассмотрения конкурсных предложений у ООО «Грата» отсутствовала банковская гарантия. Комиссия по рассмотрению конкурсных предложений предоставила ООО «Грата» возможность представить банковскую гарантию дополнительно, при этом, возможность представления измененной формы заявки заявителю предоставлена не была.

В состав комиссии по рассмотрению и оценке конкурсных предложений входит лицо, имеющее заинтересованность в признании победителем ООО «Грата», в связи с личными отношениями с его учредителем. Учитывая изложенное, ООО «Артефида» полагает, что организатор торгов

неправомерно допустил к участию в конкурсе ООО «Грата», а также неправомерно не допустил к участию в конкурсе ООО «Артефида».

Представители администрации МО «Няндомский муниципальный район» не согласились с жалобой, указав на необоснованность доводов.

Жалоба ООО «Артефида» рассмотрена с учетом следующего.

29.12.2016 на сайте www.torgi.gov.ru было размещено сообщение № 291216/11317544/01 о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов коммунальной инфраструктуры, находящейся в собственности МО «Няндомское».

Организатор торгов – комитет по управлению муниципальным имуществом и земельными ресурсами администрации МО «Няндомский муниципальный район».

Конкурсная документация утверждена распоряжением КУМИ и земельными отношениями администрации «Няндомский муниципальный район» № 7р «Об утверждении конкурсной документации на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения, расположенных на территории МО «Няндомское» от 29.12.2016 (далее - Конкурсная документация).

Отношения, возникающие в связи с подготовкой, заключением, исполнением, изменением и прекращением концессионных соглашений, регулируются Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях).

Согласно [части 1 статьи 3](#) Закона о концессионных соглашениях по концессионному соглашению одна сторона (концессионер) обязуется за свой счет создать и (или) реконструировать определенное этим соглашением недвижимое имущество (далее - объект концессионного соглашения) право собственности на которое принадлежит или будет принадлежать другой стороне (концеденту), осуществлять деятельность с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения, а концедент обязуется предоставить концессионеру на срок, установленный этим соглашением, права владения и пользования объектом концессионного соглашения для осуществления указанной деятельности.

На основании [части 1 статьи 13](#) Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

В соответствии с [частью 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.

В пункте 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.

Согласно [статье 32](#) Закона о концессионных соглашениях рассмотрение и оценка представленных участниками конкурсных предложений осуществляются конкурсной комиссией, которая определяет соответствие конкурсного предложения требованиям конкурсной документации и проводит оценку конкурсных предложений, в отношении которых принято решение об их соответствии требованиям конкурсной документации, в целях определения победителя конкурса ([часть 1](#)).

Конкурсная комиссия на основании результатов рассмотрения конкурсных предложений принимает решение о соответствии или о несоответствии конкурсного предложения требованиям конкурсной документации ([часть 2](#)).

Решение о несоответствии конкурсного предложения требованиям конкурсной документации принимается конкурсной комиссией в случае, если: участником конкурса не представлены документы и материалы, предусмотренные конкурсной документацией, подтверждающие соответствие конкурсного предложения требованиям, установленным конкурсной документацией, и подтверждающие информацию, содержащуюся в конкурсном предложении; условие, содержащееся в конкурсном предложении, не соответствует установленным параметрам критериев конкурса и (или) предельным значениям критериев конкурса; представленные участником конкурса документы и материалы недостоверны ([часть 3](#)).

Согласно пункту 11 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать указание на способы обеспечения концессионером исполнения обязательств по концессионному соглашению, а в случае, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, требование о предоставлении победителем конкурса в целях обеспечения исполнения обязательств по концессионному соглашению безотзывной банковской гарантии в соответствии с требованиями, установленными [частью 4 статьи 42](#) настоящего Федерального закона, но не менее чем в определенном конкурсной документацией размере.

В соответствии с пунктом 6.1 части 1 статьи 10 Закона о

концессионных соглашениях существенным условием концессионного соглашения являются способы обеспечения исполнения концессионером обязательств по концессионному соглашению, в том числе предоставление безотзывной банковской гарантии.

Частью 4 статьи 36 Закона о концессионных соглашениях Концессионное соглашение заключается в письменной форме с победителем конкурса или иными указанными в [частях 2, 3](#) и [3.2](#) настоящей статьи лицами при условии представления ими документов, предусмотренных конкурсной документацией и подтверждающих обеспечение исполнения обязательств по концессионному соглашению. Концессионное соглашение вступает в силу с момента его подписания.

Из положений части 7 Конкурсной документации следует, что банковская гарантия предоставляется участником конкурса, с которым заключается концессионное соглашение.

Концессионное соглашение заключается после предоставления участником конкурса, с которым заключается концессионное соглашение, обеспечения исполнения концессионного соглашения в соответствии с требованиями действующего законодательства и условиями конкурса.

Способом обеспечения исполнения Концессионером обязательств по концессионному соглашению является предоставление непередаваемой безотзывной банковской гарантии, соответствующей утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 19.12.2013 № 1188 «Об утверждении требований к банковской гарантии, предоставляемой в случае, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем» требованиям к таким гарантиям.

Таким образом, требование о предоставлении банковской гарантии предъявляется к победителю конкурса, а не к его участнику. Следовательно, отсутствие в составе конкурсного предложения ООО «Грата» банковской гарантии, не является основанием для принятия решения о несоответствии конкурсного предложения требованиям конкурсной документации.

Из положений статьи 36 Закона о концессионных соглашениях следует, в случае если до установленного конкурсной документацией дня подписания концессионного соглашения такой заявитель или такой участник конкурса не представил концеденту документы, предусмотренные конкурсной документацией и подтверждающие обеспечение исполнения обязательств по концессионному соглашению, концедент принимает решение об отказе в заключении концессионного соглашения с таким заявителем или таким участником конкурса.

В заседании Комиссии 02.10.2017 представители администрации МО

«Няндомский муниципальный район» пояснили, что концессионное соглашение на момент рассмотрения жалобы не заключено.

Таким образом, жалоба ООО «Артефида» об отсутствии банковской гарантии на момент рассмотрения конкурсных предложений и предоставлении ООО «Грата» возможности предоставить банковскую гарантию дополнительно является необоснованной.

Пунктом 5.1 Конкурсной документации определено, что после прохождения первого этапа конкурса (предварительного отбора участников конкурса) участники конкурса, прошедшие предварительный отбор, представляют в конкурсную комиссию свои конкурсные предложения в соответствии с требованиями настоящей конкурсной документации и по форме, утвержденной настоящей конкурсной документацией.

Конкурсное предложение оформляется на русском языке в письменной форме в двух экземплярах (оригинал и копия), каждый из которых удостоверяется подписью участника конкурса, и представляется в конкурсную комиссию в отдельном запечатанном конверте. К конкурсному предложению прилагается удостоверенная подписью участника конкурса опись представленных им документов и материалов в двух экземплярах, оригинал которой остается в конкурсной комиссии, копия – у участника конкурса (Приложение 4 к конкурсной документации).

Представленное в конкурсную комиссию конкурсное предложение подлежит регистрации в журнале регистрации конкурсных предложений под порядковым номером с указанием даты и точного времени его представления (часы и минуты) во избежание совпадения этого времени со временем представления других конкурсных предложений. На копии описи представленных участником конкурса документов и материалов делается отметка о дате и времени представления конкурсного предложения с указанием номера этого конкурсного предложения.

Участник конкурса вправе представить конкурсное предложение на заседании конкурсной комиссии в момент вскрытия конвертов с конкурсными предложениями, который является моментом истечения срока представления конкурсных предложений.

В конкурсном предложении указываются предельные размеры расходов на реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, на каждый год действия концессионного соглашения, а также значения предлагаемых участником конкурса условий в виде чисел для каждого критерия конкурса. (п.5 ст. 30)

Форма конкурсного предложения установлена Приложением № 7 к Конкурсной документации в редакции 02.05.2017 распоряжения КУМИ и

земельными отношениями администрации «Няндомский муниципальный район» № 21р «О внесении изменений в конкурсную документацию утвержденную распоряжение КУМИ и земельными отношениями администрации «Няндомский муниципальный район» № 7».

Критерии конкурса определены Приложением № 5 к Конкурсной документации в редакции 02.05.2017 распоряжения КУМИ и земельными отношениями администрации «Няндомский муниципальный район» № 21р «О внесении изменений в конкурсную документацию утвержденную распоряжение КУМИ и земельными отношениями администрации «Няндомский муниципальный район» № 7».

В соответствии с протоколом № 4 рассмотрения и оценки конкурсных предложений по сообщению № 291216/11317544/01 от 18.09.2017 конкурсное предложение ООО «Артефида» признано не соответствующим конкурсной документации, в связи с непредставлением участником конкурса документов и материалов, предусмотренных конкурсной документацией.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 32 Закона о концессионных соглашениях решение о несоответствии конкурсного предложения требованиям конкурсной документации принимается конкурсной комиссией в случае, если: участником конкурса не представлены документы и материалы, предусмотренные конкурсной документацией, подтверждающие соответствие конкурсного предложения требованиям, установленным конкурсной документацией, и подтверждающие информацию, содержащуюся в конкурсном предложении.

Конкурсное предложение ООО «Артефида» от 14.09.2017 представлено без учета изменений, внесенных в конкурсную документацию распоряжением КУМИ и земельными отношениями администрации «Няндомский муниципальный район» № 21р от 02.05.2017.

В составе конкурсного предложения не отражены показатели энергоснабжения и энергетической эффективности, установленные пунктами 3.3 и 3.3.1 приложения № 5 «Критерии конкурса и их параметры на объекты водоснабжения и водоотведения».

Таким образом, решение Конкурсной комиссии о несоответствии конкурсного предложения ООО «Артефида» приняты с учетом требований части 3 статьи 32 Закона о концессионных соглашениях.

В заседании Комиссии 02.10.2017 данный факт заявителем не оспаривался.

Учитывая изложенное, жалоба ООО «Артефида» в части того, что общество было неправомерно не допущено к участию в конкурсе является необоснованной.

Доводы заявителя об отказе Конкурсной комиссии принять исправленный вариант конкурсного предложения ООО «Артефида» по истечении срока представления конкурсных предложений опровергается положениями части 4 статьи 31 Закона о концессионных соглашениях, согласно которым конверт с конкурсным предложением, представленным в конкурсную комиссию по истечении срока представления конкурсных предложений, а также 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 вместе с описью представленных им документов и материалов, на которой делается отметка об отказе в принятии конкурсного предложения.

Срок окончания приема заявок 20.06.2017. Как пояснили представители администрации МО «Няндомский муниципальный район» и подтверждено заявителем в ходе заседания Комиссии 02.10.2017, ООО «Артефида» пыталась представить измененный вариант заявок 18.09.2017, то есть после подведения итогов конкурса.

Частью 1 статьи 25 Закона о концессионных соглашениях предусмотрено, что число членов конкурсной комиссии не может быть менее чем пять человек. Конкурсная комиссия правомочна принимать решения, если на заседании конкурсной комиссии присутствует не менее чем пятьдесят процентов общего числа ее членов, при этом каждый член конкурсной комиссии имеет один голос. Решения конкурсной комиссии принимаются большинством голосов от числа голосов членов конкурсной комиссии, принявших участие в ее заседании. В случае равенства числа голосов голос председателя конкурсной комиссии считается решающим. Решения конкурсной комиссии оформляются протоколами, которые подписывают члены конкурсной комиссии, принявшие участие в заседании конкурсной комиссии. Конкурсная комиссия вправе привлекать к своей работе независимых экспертов.

Комиссия по проведению конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения, расположенных на территории МО «Няндомское», в составе 7 человек утверждена в соответствии с распоряжением КУМИ и земельными отношениями администрации «Няндомский муниципальный район» № 7р «Об утверждении конкурсной документации на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения, расположенных на территории МО «Няндомское» 29.12.2016.

На момент вскрытия конвертов в комиссии присутствовали 6 её членов. На момент определения победителя - 7 членов.

Комиссия правомочна принимать решение, если на заседании конкурсной комиссии присутствует не менее чем пятьдесят процентов общего числа ее членов.

Согласно части 2 статьи 25 Закона о концессионных соглашениях членами конкурсной комиссии, независимыми экспертами не могут быть граждане, представившие заявки на участие в конкурсе или состоящие в штате организаций, представивших заявки на участие в конкурсе, либо граждане, являющиеся акционерами (участниками) этих организаций, членами их органов управления или аффилированными лицами участников конкурса. В случае выявления в составе конкурсной комиссии, независимых экспертов таких лиц концедент заменяет их иными лицами.

В соответствии со статьей 3 Закона РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» аффилированные лица - физические и юридические лица, способные оказывать влияние на деятельность юридических и (или) физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность;

аффилированными лицами юридического лица являются:

член его Совета директоров (наблюдательного совета) или иного коллегиального органа управления, член его коллегиального исполнительного органа, а также лицо, осуществляющее полномочия его единоличного исполнительного органа;

лица, принадлежащие к той [группе лиц](#), к которой принадлежит данное юридическое лицо;

лица, которые имеют право распоряжаться более чем 20 процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции либо составляющие уставный или складочный капитал вклады, доли данного юридического лица;

юридическое лицо, в котором данное юридическое лицо имеет право распоряжаться более чем 20 процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции либо составляющие уставный или складочный капитал вклады, доли данного юридического лица;

если юридическое лицо является участником финансово-промышленной группы, к его аффилированным лицам также относятся члены Советов директоров (наблюдательных советов) или иных коллегиальных органов управления, коллегиальных исполнительных органов участников финансово-промышленной группы, а также лица, осуществляющие полномочия единоличных исполнительных органов участников финансово-промышленной группы;

В заседании Комиссии 02.10.2017 заявителем представлено

дополнение к жалобе: видео/аудио файлы и документы, подтверждающие, по мнению заявителя, его доводы о наличии нарушений со стороны организатора конкурса при определении победителя конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения на территории МО «Няндомское».

Вместе с тем, представленные заявителем документы (в том числе дополнения к жалобе) факт того, что член Конкурсной комиссии <...> состоял в штате ООО «Грата», являлся участником ООО «Грата», членом его органов управления или аффилированным лицом ООО «Грата», в понятии, установленном Законом РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», не подтверждается.

Представленные видеоматериалы и документы, по мнению Комиссии, не относятся к существу рассматриваемого дела, а заявителем не указано, каким образом изложенные в них факты подтверждают его доводы о наличии нарушений со стороны организатора конкурса при определении победителя конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения на территории МО «Няндомское».

В связи с необходимостью получения от сторон дополнительных сведений и на основании части 14.1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» срок принятия решения по делу был продлен до 10.10.2017.

Заявителю было предложено, представить доказательства наличия аффилированности между <...> и ООО «Грата» с учетом критериев, установленных действующим законодательством.

Запрошенная информация заявителем не представлена.

Таким образом, материалами дела не подтверждается нарушение организатором конкурса требований части 2 статьи 25 Закона о концессионных соглашениях.

Кроме того, ссылка заявителя на положения части 4 статьи 7 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», не может быть принята во внимание в связи с утратой силы данного закона.

На основании вышеизложенного, Комиссия Архангельского УФАС России не находит подтверждения доводов, изложенных в жалобе ООО «Артефида».

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №

135 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Архангельского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Артефида» необоснованной.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции» решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

**Председатель
комиссии:**

Д.В. Бугаев

Члены комиссии:

Е.В. Нестеренко

**Е.И.
Красильникова**

Г.С. Емельянова