Решение по делу №037/10/18.1-536/2020 (02-21/2020-020)

12 октября 2020 года
город Иваново

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающий перечень процедур в сфере строительства в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия Ивановского УФАС России, Комиссия) в составе: «…»,

рассмотрев жалобу от 02.10.2020 (вх. №3524 от 02.10.2020) общества с ограниченной ответственностью СТК «Стройтех» (далее – Заявитель, общество) на действия Администрации городского округа Шуя Ивановской области (далее – организатор торгов, Администрация) при принятии заявок на участие в конкурсе на право заключения концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении лица, выступившего с инициативой заключения концессионного соглашения согласно приложению к информационному сообщению, размещенному на сайте https://torgi.gov.ru (извещение 050820/0013541/01), при организации конкурса на право заключения концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объектов концессионного соглашения: линий (сетей) наружного освещения и иного движимого имущества, связанного с линиями (сетями) наружного освещения либо необходимого для их обслуживания, предназначенного для осуществления деятельности по освещению территории городского округа Шуя,

в присутствии:

- от Заявителя – «…»,

- от организатора торгов – «…»,

УСТАНОВИЛА:

02.10.2020 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области поступила жалоба ООО СТК «Стройтех» на действия организатора торгов – Администрации городского округа Шуя Ивановской области, выразившиеся в незаконном отклонении заявки общества в связи с требованием о предоставлении излишних документов, не установленных в информационном сообщении, размещенном на сайте https:torgi.gov.ru (извещение 050820/0013541/01).

Заявитель жалобы указывает, что согласно протоколу №1 от 22.09.2020 (опубликован 23.09.2020) заявка ООО СТК «Стройтех» была отклонена в связи

с тем, что в ее составе не поданы одновременно справки по обеим формам, утвержденным приказом ФНС России от 28.12.2016 №ММВ-7-17/722@ и приказом ФНС России от 20.01.2017 №ММВ-7-8/20@.

Общество полагает, что отклонение заявки осуществлено Администрацией неправомерно, в нарушение процедуры проведения конкурентного отбора, части 4.1 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, постановления Правительства РФ от 31.03.2015 №300 «Об утверждении формы предложения о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения», антимонопольного законодательства.

ООО СТК «Стройтех» была представлена в составе заявки справка о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам организаций и индивидуальных предпринимателей по форме, утвержденной приказом ФНС России от 28.12.2016 №ММВ-7-17/722@ от 11.09.2020.

Информационное сообщение от 05.08.2020 не содержит требований о предоставлении строго определенной формы справки, подтверждающей исполнение принципалом обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, отсутствие задолженности по уплате обязательных платежей, а также задолженности по уплате процентов за пользование бюджетными средствами, соответствующих пеней, штрафов и иных финансовых санкций.

Исходя из приложенной к информационному сообщению Формы заявки, от участников отбора не требовалось предоставления одновременно обеих форм справок (утвержденных приказом ФНС России от 28.12.2016 №ММВ-7-17/722@ и приказом ФНС России от 20.01.2017 №ММВ-7-8/20@), а также предоставления их в принципе.

Также Заявитель указывает, что такой способ привлечения к участию в отборе, не содержащий ссылки на Постановление №300, не отвечает принципам открытости, конкурентности и свободного доступа потенциальных участников к участию в конкурентной процедуре.

Со стороны организатора торгов – Администрации городского округа Шуя Ивановской области, представлены письменные пояснения, в которых выражено несогласие с доводами Заявителя, в том числе указано следующее.

В соответствии с частями 4.7 и 4.8 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях иные лица должны соответствовать требованиям, предъявляемым к инициатору, и только поступление заявок от таких лиц будет являться основанием для проведения конкурса в соответствии с частью 4.9 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, требования к составу документов, подтверждающих сведения о соответствии иных лиц установленным законом требованиям, также должны быть едиными.

К заявке ООО СТК «Стройтех» приложены следующие документы:

- опись документов;

- заявка о готовности к участию в конкурсе по установленной форме от 10.09.2020г.;

- доверенность на подачу документов и иные действия в отношении конкурса на заключение концессионного соглашения;

-Устав ООО СТК «Стройтех», заверенная ИФНС №27 по г.Москва копия;

- свидетельство о государственной регистрации юр.лица, заверенная заявителем копия;

-выписка из ЕГРЮЛ в отношении ООО СТК «Стройтех» от 16.09.2020, заверенная копия;

-справка о состоянии расчетов по налогам, сборам, страховым взносам, пеням, штрафам, процентам по состоянию на 11.09.2020, форма по КНД 1160080, заверенная копия;

-письмо-уведомление о наличии средств за подписью заявителя;

-справка банка о наличии средств на расчетном счете ООО СТК «Стройтех» по состоянию на 11.09.2020, оригинал;

-справка банка об оборотах по расчетному счету ООО СТК «Стройтех» за период с 01.01.2019г. по 11.09.2020г. Оригинал;

- письмо-уведомление об отсутствии процедуры банкротства в отношении ООО СТК «Стройтех», подписанное заявителем;

-письмо-уведомление об отсутствии процедуры ликвидации и прекращения деятельности в отношении ООО СТК «Стройтех», подписанное заявителем.

В нарушение требований части 4.11 статьи 37 Федерального закона от 21.07.2005 №115-ФЗ "О концессионных соглашениях" не представлены документы, подтверждающие соответствие ООО СТК «Стройтех» требованиям пункта 3 части 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях - отсутствие 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.

В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 31.03.2015 №300 "Об утверждении формы предложения о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения", письмом ФАС России от 26.10.2018 №РП/86694/18 "О практике применения концессионного законодательства при заключении концессионного соглашения" для подтверждения сведений, установленных пунктом 3 части 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях в составе заявки о готовности к участию в конкурсе на право заключения концессионного соглашения предоставляются справки о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам и справки об исполнении обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов.

Вместе с тем, ООО СТК «Стройтех» представлена справка о состоянии расчетов по налогам, сборам, страховым взносам, пеням, штрафам, процентам по состоянию на 11.09.2020 год.

Оценив указанную справку, Администрация городского округа Шуя пришла к выводу о том, что из ее содержания невозможно с достоверностью установить отсутствие недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за календарный год, который предшествовал размещению предложения о заключении концессионного соглашения.

На основании вышеизложенного, Администрация городского округа Шуя Ивановской области полагает, что заявка ООО СТК «Стройтех» о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения, не соответствовала требованиям, установленным Федеральным Законом №115-ФЗ и была правомерна отклонена Комиссией, уполномоченной на прием и рассмотрение заявок о готовности к участию в конкурсе на право заключения концессионного соглашения от иных лиц, выступающих с инициативой заключения концессионного соглашения, обладавшей на то соответствующими полномочиями.

Также организатором торгов отмечено, что позиция Администрации совпадает с позицией судов:

- решение Арбитражного суда Свердловской области от 06.07.2020 по делу №А60-65144/2019,

- Постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 07.12.2016 №18АП-12497/2016 по делу №А76-6112/2016.

Согласно части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие)

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, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение организатором торгов, электронной площадкой, конкурсной или аукционной комиссией установленной законодательством и иными нормативными правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, процедуры заключения договоров по результатам торгов, а также порядка заключения концессионного соглашения по инициативе потенциального инвестора до момента принятия решения о проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения или решения о заключении концессионного соглашения (Письмо ФАС России от 28.08.2020 № ИА/74481/20 «О применении антимонопольного законодательства при заключении концессионного соглашения»).

Частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах.

Информация о поступлении жалобы на действия Организатора торгов размещена на официальном на сайте Ивановского УФАС России: http://ivanovo.fas.gov.ru/ в разделе «Решения» 05.10.2020.

Исходя из содержания жалобы, ее рассмотрение осуществлено в соответствии с требованиями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с уведомлением, направленным в адрес заявителя и организатора торгов, рассмотрение жалобы назначено на 12.10.2020.

На заседание комиссии 12.10.2020 общество и организатор торгов поддержали свои позиции на основании жалобы и письменных пояснений.

Рассмотрев представленные документы, заслушав лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия Ивановского УФАС России установила следующее.

Информационное сообщение о готовности принятия заявок к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объектов концессионного соглашения, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц,

отвечающих требованиям, предъявляемым частью 4.1 статьи 37 Федерального закона 21 июля 2005 г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения (далее –сообщение, информационное сообщение) опубликовано 05.08.2020 на сайте http://torgi.gov.ru (сообщение о предложении инвестора №050820/0013541/1) и на официальном сайте Администрации городского округа Шуя http://www/okrugshuya.ru в информационно-телекоммуникационной сети Интернет.

В сообщении указывалось о предложении заключения концессионного соглашения, поступившего от Публичного акционерного общества «МРСК Центра и Приволжья» (филиал «Ивэнерго» ПАО «МРСК Центра и Приволжья»)» от 22.07.2020г. №МР7-ИвЭ/07/4649 и готовности принятия заявок на участие в конкурсе на право заключения концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении лица, выступившего с инициативой заключения концессионного соглашения согласно приложению к информационному сообщению.

Сбор заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объектов концессионного соглашения: линий (сетей) наружного освещения и иного движимого имущества, связанного с линиями (сетями) наружного освещения либо необходимого для их обслуживания, предназначенного для осуществления деятельности по освещению территории городского округа Шуя (перечень объектов приведен в Приложении №1 к Постановлению Администрации городского округа Шуя от 04.08.2020 г. №797), на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым ч.4.1 ст.37 Федерального закона от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения, объявлен уполномоченным органом на основании Постановления Администрации городского округа Шуя от 04.08.2020г. №797 «О признании возможности заключения концессионного соглашения на условиях, содержащихся в предложении о заключении концессионного соглашения».

Срок приема заявок установлен с 8-00 06.08.2020 до 16-30 21.09.2020.

Состав комиссии утвержден Постановлением Администрации городского округа Шуя №799 от 04.08.2020 «О создании комиссии, уполномоченной на прием и рассмотрение заявок о готовности к участию в конкурсе на право заключения концессионного соглашения от иных лиц, выступающих с инициативой заключения концессионного соглашения» в составе 11 человек.

Согласно части 4.9 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях в случае, если в сорокапятидневный срок с момента размещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети

"Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложения о заключении концессионного соглашения поступили заявки о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым настоящим Федеральным законом к концессионеру, а также требованиям, предъявляемым частью 4.1 настоящей статьи, орган, уполномоченный Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, обязан разместить данную информацию на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации. В этом случае заключение концессионного соглашения осуществляется на конкурсной основе в порядке, установленном настоящим Федеральным законом.

В соответствии с Протоколом №1 рассмотрения заявок от 22.09.2020 заявка ООО СТК «Стройтех» признана не соответствующей требованиям ч. 4.11 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях, в составе заявки не представлены документы, подтверждающие соответствие общества требованиям пункта 3 части 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях - отсутствие 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.

При этом частью 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях установлено, что лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, а также иные лица, подающие заявки на заключение концессионного соглашения, должны отвечать следующим требованиям:

1) отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя (лица, подающего заявку на заключение концессионного соглашения) или о прекращении физическим лицом - заявителем (лицом, подающим заявку на заключение концессионного соглашения) деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

2) отсутствие определения суда о возбуждении производства по делу о банкротстве в отношении лица, выступающего с инициативой заключения концессионного соглашения;

3) отсутствие 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;

4) наличие средств или возможности их получения в размере не менее пяти процентов от объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций (предельного размера расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения).

В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 31.03.2015 №300 «Об утверждении формы предложения о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения» (далее - Постановление №300), письмом ФАС России от 26.10.2018 №РП/86694/18 «О практике применения концессионного законодательства при заключении концессионного соглашения» для подтверждения сведений, установленных пунктом 3 части 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, в составе заявки о готовности к участию в конкурсе на право заключения концессионного соглашения предоставляются справки о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам и справки об исполнении обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов.

Приказом ФНС России от 28.12.2016 № ММВ-7-17/722@ утверждена форма справки о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам.

Приказом ФНС России от 20.01.2017 № ММВ-7-8/20@ утверждена форма справки об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов.

В соответствии с Федеральным законом №107-ФЗ от 03.06.2011 «Об исчислении времени» календарный год - период времени с 1 января по 31 декабря продолжительностью триста шестьдесят пять либо триста

шестьдесят шесть (високосный год) календарных дней.

Комиссией Ивановского УФАС России установлено, что ООО СТК «Стройтех» в составе заявки о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения представлена справка о состоянии расчетов по налогам, сборам, страховым взносам, пеням, штрафам, процентам по форме, утвержденной приказом ФНС России от 28.12.2016 № ММВ-7-17/722@, по состоянию на 11.09.2020 год.

Оценив указанную справку, Администрация городского округа Шуя правомерно пришла к выводу о том, что из ее содержания невозможно с достоверностью установить отсутствие недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за календарный год, который предшествовал размещению предложения о заключении концессионного соглашения.

Также Комиссией Ивановского УФАС России установлено, что Заявителем не представлена в составе заявки справка об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов по форме, утвержденной приказом ФНС России от 20.01.2017 №ММВ-7-8/20@, что также означает не соответствие заявителя требованиям, предъявляемым законом к лицам, подающим заявки на заключение концессионного соглашения.

Согласно письму ФАС России от 26.10.2018 № РП/86694/18 «О практике применения концессионного законодательства при заключении концессионного соглашения», иные лица должны соответствовать требованиям, предъявляемым к инициатору, и только поступление заявок от таких лиц будет являться основанием для проведения конкурса в соответствии с частью 4.9 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, требования к составу документов, подтверждающих сведения о соответствии иных лиц установленным законом требованиям, также должны быть едиными.

Форма предложения о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения, установлена Постановлением №300.

При этом Постановлением №300 устанавливается, в том числе, перечень документов, представляемых в подтверждение соответствия инициатора установленным требованиям.

Частью 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях установлены требования к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения, а также к иным лицам, подающим заявки на заключение концессионного соглашения.

Согласно частям 4.7, 4.8 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях в случае принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения на предложенных инициатором условиях или на иных условиях, чем предложено инициатором заключения соглашения, орган, уполномоченный Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, в десятидневный срок со дня принятия указанного решения размещает на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации (далее - официальный сайт), предложение о заключении концессионного соглашения в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения, или на иных условиях, чем предложено инициатором, в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым частью 4.1 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях к инициатору.

С учетом изложенного, в силу прямого указания закона о единых требованиях к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения, а также иным лицам, подающим заявки на заключение концессионного соглашения, отсутствие ссылки в информационном сообщении на Постановление №300, вопреки мнению Заявителя, не повлекло негативных последствий для конкуренции и не привело к нарушению норм Закона о защите конкуренции.

Таким образом, по изложенным обстоятельствам, Комиссия Ивановского УФАС России приходит к выводу, что рассматриваемая жалоба ООО СТК «Стройтех» не обоснованная. Действия Администрации городского округа Шуя Ивановской области при рассмотрении заявки общества свидетельствуют о правомерности ее отклонения как несоответствующей требованиям Закона о концессионных соглашениях.

Руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью СТК «Стройтех» на действия Организатора торгов Администрации городского округа Шуя Ивановской области при принятии заявок на участие в конкурсе на право заключения концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении лица, выступившего с инициативой заключения концессионного соглашения согласно приложению к информационному сообщению, размещенному на сайте

https://torgi.gov.ru (извещение 050820/0013541/01) **необоснованной.**

2. Организатору торгов - Администрации городского округа Шуя Ивановской области предписание не выдавать.

Председатель Комиссии «…»

Члены Комиссии: «…»

В соответствии с частью 1 статьи 52 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.