

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Петроком-ПМ» (вх. № 15871-14)

10 октября 2014 г.

г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия),

рассмотрев жалобу ООО «Петроком ПМ» (вх. № 15871-14) (далее – заявитель) на действия Комитета по управлению муниципальным имуществом администрации городского округа «Город Губаха» (далее – организатор торгов) при организации и проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения о финансировании реконструкции, переоборудования и эксплуатации горнолыжного комплекса «Губаха», расположенного по адресу: Пермский край, г. Губаха, пос. Первомайский, ул. Краснооктябрьская, 28, извещение № 110814/0133706/01 опубликовано на официальном сайте РФ для размещения информации о торгах <http://torgi.gov.ru> в сети «Интернет» (далее – торги),

УСТАНОВИЛА:

13.08.2014г. на основании Постановления Администрации городского округа «Город Губаха» Пермского края (далее – Администрация) № 921 Комитетом по управлению имуществом администрации городского округа «Город Губаха» (далее – Комитет, организатор торгов) на официальном сайте <http://torgi.gov.ru>, официальном сайте Администрации <http://gubakha.permarea.ru>, в газете «Уральский шахтер» (№ 96 от 16.08.2014г., №98 от 21.08.2014г.) было опубликовано извещение о проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения о финансировании реконструкции, переоборудования и эксплуатации горнолыжного комплекса «Губаха», расположенного по адресу: Пермский край, г. Губаха, пос. Первомайский, ул. Краснооктябрьская, 28.

Датой начала приема заявок указано 19.08.2014г., окончания – 01.10.2014г. Вскрытие конвертов с заявками назначено на 01.10.2014г. Датой начала представления конкурсных предложений указано 02.10.2014г., окончания – 26.12.2014г. Вскрытие конвертов с конкурсными предложениями состоится 26.12.2014г. Подписание протокола о результатах конкурса 29.12.2014г.

Заявитель полагает, что конкурсная документация содержит ряд положений, нарушающих Федеральный закон от 21.07.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закона о концессионных соглашениях), что ограничивает доступ потенциальным участникам к торгам, нарушает ст. 17 Федерального закона

от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Представитель Комитета с доводами жалобы не согласен, указал, что согласно Постановлению Администрации от 14.08.2014г. №921 концедентом является Администрация. Комитет полномочия организатора торгов не исполнял, в связи с чем не может представить каких-либо пояснений по проводимой конкурсной процедуре.

Администрация на рассмотрение жалобы не явилась, извещена надлежащим образом, письменных пояснений не представила.

Изучив документы и материалы, представленные сторонами на рассмотрение жалобы, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам настоящей статьи 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.

Согласно пункту 4.2 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), к полномочиям антимонопольного органа отнесено, в том числе, рассмотрение жалоб на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

Обязательность проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения установлена статьей 13 Закона о концессионных соглашениях.

Порядок и особенности проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения регламентированы главой 3 Закона о концессионных соглашениях.

При проведении открытого конкурса информация и протоколы конкурсной комиссии 24-26, 28, 29, 33-35 настоящего закона, подлежат размещению на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов <http://torgi.gov.ru> (далее – официальный сайте торгов) также на официальном сайте концедента (ст. 21 Закона о концессионных соглашениях).

Сообщение о проведении конкурса публикуется конкурсной комиссией в определяемой концедентом официальном издании и размещается на

официальном сайте торгов в срок, установленный конкурсной документацией, но не менее чем за тридцать рабочих дней до истечения срока представления заявок для участия в конкурсе, и, помимо прочего, должно содержать наименование, место нахождения, почтовый адрес, реквизиты счетов, номера телефонов концедента, адрес его официального сайта в сети «Интернет», данные должностных лиц и иную аналогичную информацию; критерии конкурса и их параметры (п. 1, 5 ч.3 ст. 26 Закона о концессионных соглашениях).

Комиссией Пермского УФАС России на основании пояснений сторон, а также совокупного анализа материалов жалобы установлено, что концедентом по соглашению является Администрация городского округа «Город Губаха».

Между тем в информационном сообщении, опубликованном на официальном сайте торгов, в графе «контактная информация концедента» указаны сведения о Комитете, а также наименование концедента «Комитет по управлению муниципальным имуществом Администрации городского округа «Город Губаха».

Информационное сообщение, размещенное на сайте Администрации, в официальном печатном издании, содержит указание на то, что концедентом является Администрация городского округа «Город Губаха». При этом указанными сообщениями предусмотрено, что заявители вносят задаток в обеспечение исполнения обязательств по заключению концессионного соглашения на расчетный счет Концедента (организатора конкурса), получатель – Комитет (п. 6 информационного сообщения).

Таким образом, из информационных сообщений, размещенных на официальном сайте торгов, официальном сайте Администрации, газете «Уральский шахтер» невозможно однозначно установить концедента по соглашению. Указанные источники содержат противоречивые сведения о концеденте, что **нарушает п.1 ч. 3 ст. 26 Закона о концессионных соглашениях.**

Кроме того, информационные сообщения, опубликованные в официальном печатном издании, на сайте Администрации не содержат сведений о критериях конкурса, а также их параметрах. Извещение, опубликованное на официальном сайте торгов, включающее информацию о критериях, не содержит указания на их параметры. При этом под параметрами конкретно взятого критерия конкурса понимается: начальное значение критерия; уменьшение либо увеличение начального значения; коэффициент значимости (ч. 3 ст. 24 Закона о концессионных соглашениях).

Таким образом, информационные сообщения о торгах, размещенные в указанных выше источниках, не соответствуют требованиям Закона о концессионных соглашениях, что **нарушает п. 5 ч.3 ст. 26 указанного Закона.**

Часть 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях определяет исчерпывающий перечень сведений, которые должны содержаться в конкурсной документации.

Статьей 23 Закона о концессионных соглашениях предусмотрено, что конкурсная документация должна содержать требования, которые предъявляются к участникам конкурса (в том числе требования к квалификации, профессиональным, деловым качествам) и в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников конкурса (п. 3 ч.1 ст. 23); исчерпывающий

перечень документов и материалов и формы их представления заявителями, участниками конкурса, в том числе документов и материалов, подтверждающих: «а» соответствие заявителей требованиям, установленным конкурсной документацией и предъявляемым к участникам конкурса; «б» соответствие заявок на участие в конкурсе и конкурсных предложений требованиям, установленным конкурсной документацией; «в» информацию, содержащуюся в конкурсном предложении (п.5 ч. 1 ст. 23).

Пунктом 4 конкурсной документации установлены требования к участникам конкурса, в том числе отсутствие у заявителя задолженности по арендной плате за использование государственного и муниципального имущества, и просроченной задолженности по ранее выданным на возвратной основе из бюджетов всех уровней средствам (пп. 4.2.4); наличие у заявителя документов о возможности финансирования строительства, оснащении оборудованием и эксплуатации объекта концессионного соглашения в размере не менее минимального значения размера инвестиционных расходов указанного в начальных критериях оценки конкурсных заявок собственными или заемными средствами (пп. 4.2.5).

Разделом 5 конкурсной документации установлен перечень документов, представляемых заявителями, пунктом 5.3 которого предусмотрено, что в состав заявки на участие в конкурсе заявитель обязан включить подписанный оригинал заявки, а также перечень документов, предусмотренных пп. 5.3.1 – 5.3.9 конкурсной документации, в том числе финансовый план, который должен показать адекватность и выполнимость предложений по финансированию реализации проекта (пп. 5.3.4); документы, подтверждающие возможность заявителя обеспечить необходимый указанный в заявке объем инвестирования собственных и (или) заемных средств в создание и эксплуатацию объекта концессионного соглашения на сумму не менее значения размера инвестиционных расходов указанного в критериях оценки конкурсных заявок собственными или заемными средствами собственных или заемных средств (пп. 5.3.3.).

При этом несоответствие заявителя, заявки требованиям, предъявляемым к ним конкурсной документацией (разделы 4-5), Законом о концессионных соглашениях (ст. 29), а также представление заявителем неполных и (или) недостоверных материалов – является основанием для отказа заявителю в допуске к участию в конкурсе по результатам предварительного отбора (п. 14.3 конкурсной документации, ч. 3 ст. 29 Закона о концессионных соглашениях).

Из анализа материалов жалобы следует, что положения конкурсной документации не позволяют установить конкретный перечень документов, подтверждающих соответствие заявителя пп. 4.2.4., п. 4.2.5. документации о торгах, а также соответствие документов, входящих в состав заявки, п. 5.3.3 такой документации. Кроме того, документация не содержит указания на форму представления заявителем финансового плана, отвечающего требованиям пп. 5.3.4. документации.

При таком подходе к отбору участников конкурса и определению победителя организатор торгов нарушил не только права ООО «Петроком-ПМ», но и других потенциальных участников конкурса. Отсутствие четкого исчерпывающего перечня документов, а также форм их представления, подтверждающих соответствие заявителя требованиям пп. 4.2.4., 4.2.5. конкурсной документации, а также соответствия документов, представляемых в составе заявки требованиям п. 5.3. документации, позволяет конкурсной комиссии организатора торгов произвольно

подходить к процедуре предварительного отбора, что означает неравный подход к заявителям и **нарушает п. 5 ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях.**

Кроме того, в ходе рассмотрения жалобы, Комиссией Пермского УФАС России также установлено следующее.

[Пунктом 11 части 1 статьи 23](#) Закона о концессионных соглашениях предусмотрено, что конкурсная документация должна содержать указание на способы обеспечения концессионером исполнения обязательств по концессионному соглашению.

В [пункте 23 части 1 этой же статьи](#) указано, что конкурсная документация должна включать требования к победителю конкурса о представлении документов, подтверждающих обеспечение исполнения обязательств концессионера по концессионному соглашению (безотзывная банковская гарантия, договор передачи концессионером концеденту в залог прав концессионера по договору банковского вклада (депозита), договор страхования риска ответственности концессионера по концессионному соглашению), а также требования к таким документам.

Аналогичные способы обеспечения обязательств указаны и в [пункте 6.1 части 1 статьи 10](#) Закона о концессионных соглашениях, при этом указание на способ обеспечения исполнением концессионером обязательств по концессионному соглашению, размер такого обеспечения, а также срок, на который оно предоставляется, отнесено к числу существенных условий концессионного соглашения. Указанное условие, согласно п. 1 ч. 2 ст. 22 Закона о концессионных соглашениях, является одновременно условием конкурса, и, соответственно, в силу п. 1 ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях, должно быть отражено в конкурсной документации.

Пунктом 4.3. конкурсной документации установлено требование о представлении участником обеспечения исполнения обязательств по концессионному соглашению в размере не менее балансовой стоимости объекта концессионного соглашения. Способ обеспечения альтернативный: безотзывная банковская гарантия; передача концессионером концеденту в залог прав концессионера по договору банковского вклада (депозита); осуществление страхования риска ответственности концессионера за нарушение обязательств по концессионному соглашению). Обеспечение предоставляется на срок действия концессионного соглашения, указанный в разделе 11 конкурсной документации.

При этом раздел 11 конкурсной документации не содержит указания на срок действия концессионного соглашения, а регламентирует процедуру внесения задатка в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения.

Порядок обеспечения исполнения обязательств по концессионному соглашению установлен разделом 12 конкурсной документации, согласно п. 12.1 которого участник должен предоставить обеспечение в размере не менее балансовой стоимости объекта концессионного соглашения, но не менее 40 (сорока) миллионов рублей. Срок, на который предоставляется обеспечение, должен составлять не менее трех лет.

Пунктом 19.4. Конкурсной документации установлено, что срок действия концессионного соглашения 25 (двадцать пять) лет с даты заключения соглашения.

Согласно приложению № 1 к конкурсной документации балансовая стоимость имущества, передаваемого по концессионному соглашению, составляет 43 714 000 (сорок три миллиона семьсот четырнадцать тысяч) рублей.

Таким образом, конкурсная документация содержит противоречивые сведения как о сроке предоставления обеспечения исполнения обязательств по концессионному соглашению (п. 4.3., 12.1., 19.4 конкурсной документации), так и о размере такого обеспечения (п. 4.3., п. 12.1, приложение №1 к документации), что **нарушает п. 1 ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях.**

Довод о нарушении организатором торгов п. 17 ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях Комиссия антимонопольного органа считает обоснованным по следующим основаниям.

Согласно п. 17 ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях, конкурсная документация должна содержать дату подписания протокола о проведении предварительного отбора участников конкурса. Комиссией Пермского УФАС России установлено, что конкурсная документация указанной даты не содержит, **что нарушает п. 17 ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях.**

Кроме того, в соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях, конкурсная документация должна содержать критерии конкурса и установленные в соответствии с ч. 2.2, 3.4 ст. 24 настоящего закона параметры критериев конкурса.

Разделом 6 конкурсной документации установлен перечень критериев конкурса:

объем инвестиций в реконструкцию и переоборудование объекта концессии (п. 6.1.1);

техико-экономические показателя объекта концессионного соглашения (п. 6.1.2.);

объем оказания услуг при осуществлении деятельности, предусмотренной концессионным соглашением (п. 6.1.2.1);

период со дня подписания концессионного соглашения до дня, когда производство товаров, выполнение работ, оказание услуг при осуществлении деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, будут осуществляться в объеме, установленном концессионным соглашением (п. 6.1.2.2.);

общая сумма концессионной платы (п. 6.1.3).

Пунктом 17.4. конкурсной документации предусмотрено, что оценка и сопоставление конкурсных предложений будут проводиться по указанным ниже критериям, для каждого из которых установлен соответствующий коэффициент значимости. При этом указанный перечень критериев противоречит критериям, установленным в разделе 6 конкурсной документации, в том числе, содержащийся в пп. 3 п. 17.4 конкурсной документации критерий «размер ежегодной концессионной платы» не соответствует пп. 6.1.3 раздела 6 документации, указывающий на критерий «общая сумма концессионной платы».

Таким образом, из анализа конкурсной документации невозможно однозначно установить перечень критериев, по которым будет производиться оценка и сопоставление конкурсных предложений, **что является нарушением п. 4 ч.1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях.**

Помимо прочего, пунктом 19.1 конкурсной документации предусмотрено обязательство концессионера по подготовке проектной документации объекта концессионного соглашения.

Пунктом 17.4 конкурсной документации в качестве критерия установлена качественная характеристика архитектурного решения реконструкции и развития объекта концессионного соглашения, коэффициент значимости 0,35.

Согласно ч. 2.2 ст. 24 Закона о концессионных соглашениях в случае, если условием концессионного соглашения является обязательство концессионера по подготовке проектной документации объекта концессионного соглашения, в качестве критерия конкурса может устанавливаться качественная характеристика архитектурного, функционально-технологического, конструктивного или инженерно-технического решения для обеспечения создания и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения. При этом коэффициент, учитывающий значимость такого критерия, не может составлять более чем две десятых (0,2).

Таким образом, установление в конкурсной документации коэффициента значимости указанного критерия равного 0,35 (тридцать пять сотых) **нарушает ч. 2.2. ст. 24 Закона о защите конкуренции.**

Принимая во внимание установленные в ходе рассмотрения жалобы обстоятельства, Комиссия Пермского УФАС России считает жалобу ООО «Петроком-ПМ» обоснованной.

Согласно ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного [пунктом 3.1 части 1 статьи 23](#) настоящего Федерального закона.

В рассматриваемом случае, с учетом того обстоятельства, что договор по результатам процедуры торгов не заключен, Комиссия Пермского УФАС России считает необходимым выдать организатору торгов указанное предписание в целях устранения допущенного нарушения.

На основании изложенного и в соответствии со ст. 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Петроком ПМ» (вх. № 15871-14) на действия Комитета по управлению муниципальным имуществом администрации городского округа «Город Губаха» при организации и проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения о финансировании реконструкции, переоборудования и эксплуатации горнолыжного комплекса «Губаха», расположенного по адресу: Пермский край, г. Губаха, пос. Первомайский, ул. Краснооктябрьская, 28, извещение № 110814/0133706/01 опубликовано на официальном сайте РФ для размещения информации о торгах <http://torgi.gov.ru> в сети «Интернет», официальном сайте Администрации <http://gubakha.permarea.ru>, в газете «Уральский шахтер» (№ 96 от 16.08.2014г., №98 от 21.08.2014г.), обоснованной.

2. Признать в действиях Комитета по управлению муниципальным имуществом администрации городского округа «Город Губаха» нарушения пунктов 1,4,5,17 части 1 статьи 23, части 2.2 статьи 24, пунктов 1,5 части 3 статьи 26 Федерального закона от 21.07.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

3. Выдать Комитету по управлению муниципальным имуществом администрации городского округа «Город Губаха» обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение выявленных нарушений, в том числе путем отмены протокола от 03.10.2014г. о признании претендентов участниками открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения, внесения изменений в информационное сообщение (извещение), конкурсную документацию (извещение № 110814/0133706/01) с учетом выявленных нарушений и продления срока приема заявок на участие в конкурсе на право заключения концессионного соглашения.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.