

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 06-06-18.1/2018

07 мая 2018 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

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

Председателя

<...>

- заместителя руководителя
Челябинского УФАС России;

Комиссии:

Членов

Комиссии:

<...>

- начальника отдела анализа
товарных и финансовых рынков
Челябинского УФАС России;

<...>

- ведущего специалиста-эксперта
отдела анализа товарных и
финансовых рынков Челябинского
УФАС России;

при рассмотрении жалобы ООО «Спецпроект» (далее – Заявитель, Общество) на неправомерные действия Министерства экологии Челябинской области (ИНН 7453135778, ОГРН 1047424528161) (далее – Министерство, Организатор торгов)

У С Т А Н О

В Челябинское УФАС России поступила жалоба ООО «Спецпроект» на неправомерные действия Министерства при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения о создании

межмуниципальной системы коммунальной инфраструктуры на территории Челябинской области в отношении обработки, накопления, утилизации, размещения твердых коммунальных отходов на территории Челябинского кластера, извещение № 231117/2238202/01, лот № 1 (далее – Конкурс, торги).

В качестве доводов Заявитель в жалобе указал на отсутствие продления срока внесения задатка Министерством с учетом продления срока подачи заявок на участие в Конкурсе.

В связи с этим Заявитель просит признать жалобу обоснованной и принять решение о выдаче Организатору торгов предписания об устранении нарушений действующего законодательства.

Министерством представлены письменные пояснения (письмом от 03.05.2018 № 01/3621), на заседании Комиссии также даны устные пояснения.

В письменных и устных пояснениях Министерство считает, что доводы Заявителя являются необоснованными, в действиях Организатора торгов отсутствуют нарушения порядка организации и проведения Конкурса.

Изучив представленные материалы, заслушав пояснения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

Порядок проведения открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения регулируется положениями Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях).

Челябинское УФАС России ранее рассмотрело жалобу ООО «Спецпроект» № 04-06-18.1/2018 на неправомерные действия Министерства при проведении указанного конкурса в части проведения Министерством ускоренной процедуры конкурсного отбора, в результате которого Общество было лишено возможности подать заявку на участие в Конкурсе, а также иных доводов.

Челябинским УФАС России указанная жалоба ООО «Спецпроект» признана обоснованной. В действиях Министерства, выразившихся в непродлении срока представления заявок на участие в Конкурсе с учетом действия обеспечительных мер, принятых арбитражным судом, признано нарушением части 2 статьи 27 Закона о концессионных соглашениях.

Организатору торгов в порядке части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции выдано предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка организации и проведения торгов. Министерству предписано совершить действия по возобновлению Конкурса, в том числе по продлению срока подачи заявок на участие в Конкурсе.

Министерство, исполнив указанное предписание в установленные сроки, издало приказ от 13.04.2018 № 445.

Согласно данному приказу Конкурс возобновлен 16.04.2018. Последний день подачи заявок – 14 мая 2018 года в 17 часов 30 минут. День вскрытия

конвертов с заявками – 15 мая 2018 года в 10 часов 00 минут.

Министерством направлено участнику торгов АО «Управление отходами» уведомление о принятом решении о возобновлении Конкурса и о возможности отозвать заявку и подать ее вновь в соответствии с конкурсной документацией, утвержденной приказом Министерства от 27.11.2017 № 1476 (далее – Конкурсная документация).

Кроме того, Министерство в адрес ООО «Спецпроект» направило уведомление о принятом решении о возобновлении Конкурса и о возможности подать заявку на участие в Конкурсе.

На момент подачи жалобы Заявителем концессионное соглашение не заключено. В настоящее время Конкурс проводится на стадии подачи заявок.

1. По мнению Заявителя, Организатор торгов, возобновив конкурс, в нарушение порядка организации и проведения торгов не продлил срок внесения задатка с учетом продления срока подачи заявок на участие в Конкурсе. Ни в приказе Министерства от 13.04.2018 № 445, ни в уведомлении о возобновлении Конкурса, направленном ООО «Спецпроект», нет пояснений относительно изменения срока внесения задатка.

Согласно пункту 13.3 Раздела 13 Конкурсной документации заявитель вносит задаток в обеспечение исполнения обязательств по заключению концессионного соглашения в размере 138 500 000 рублей до 9 января 2018 года включительно.

По мнению Заявителя, с учетом того, что предписанием Челябинского УФАС России срок подачи заявок на участие в Конкурсе продлен с момента получения Министерством определения Арбитражного суда Челябинской области от 08.12.2017 по делу № А76-38000/2017 пропорционально сроку представления заявок, предусмотренному в Конкурсной документации, и на момент окончания срока внесения задатка Конкурс фактически был приостановлен указанным определением, срок внесения задатка должен быть также продлен с того же момента на тот же срок в целях недопущения ограничения прав потенциальных участников.

Заявитель указывает на то, что Организатор торгов ни в одном документе не отразил изменение срока внесения задатка с учетом продления срока подачи заявок.

Согласно пункту 7.2.5 Раздела 7 Конкурсной документации в состав заявки должна входить заявка, а также целый перечень документов, в том числе заверенная заявителем копия его платежного поручения, подтверждающего факт перечисления установленной суммы задатка на расчетный счет концедента в установленный Конкурсной документацией срок (09.01.2018);

Согласно пункту 16.1. Раздела 16 Конкурсной документации на основании результатов проведения предварительного отбора конкурсной комиссией принимается решение об отказе в допуске заявителя к участию в Конкурсе, в том числе в случае если задаток Заявителя не поступил на счет в срок и в размере, установленных Конкурсной документацией.

Таким образом, Заявитель считает, не только ООО «Спецпроект», но и любой потенциальный заявитель, решивший подать заявку на Конкурс, лишается

возможности внести вышеуказанный задаток в срок, указанный в Конкурсной документации, что однозначно приведет к отклонению его заявки. Данное обстоятельство, по мнению Заявителя, является прямым нарушением прав потенциальных заявителей и ограничивает их доступ к Конкурсу.

Министерство не согласилось с данным доводом Заявителя и поясняет, что в результате возобновления Конкурса возобновлен и срок внесения задатка. На запрос ООО «Спецпроект» Министерством направлены соответствующие разъяснения от 27.04.2018 № 01/3509 в адрес Заявителя, также данные разъяснения размещены на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru.

Согласно разъяснениям Министерства от 27.04.2018 № 01/3509 в соответствии с пунктом 13.3 Конкурсной документации заявитель вносит задаток в обеспечение исполнения обязательств по заключению концессионного соглашения до 9 января 2018 года включительно, т.е. в соответствии с Конкурсной документацией задаток должен быть внесен за 4 рабочих дня до дня окончания приема заявок. Ввиду возобновления Конкурса последний день внесения задатка 4 мая 2018 года (то есть за 4 рабочих дня до дня окончания приема заявок 14 мая 2018 года).

Министерство устно пояснило, что у Заявителя в соответствии с пунктом 13.2 Конкурсной документацией имеется возможность представить документы, подтверждающие внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в Конкурсе, в день вскрытия конвертов с заявками.

Организатор торгов отмечает, что вопрос о допуске участников к Конкурсу относится к компетенции конкурсной комиссии и нет оснований предрешать выводы комиссии о причинах отклонения заявки ООО «Спецпроект».

По мнению Министерства, ООО «Спецпроект» пытается «сорвать» Конкурс, не предпринимая мер по перечислению задатка.

Комиссия считает данный довод Заявителя обоснованным по следующим основаниям.

Согласно пункту 13.3 Конкурсной документации заявитель вносит задаток в обеспечение исполнения обязательств по заключению концессионного соглашения до 9 января 2018 года включительно.

Арбитражным судом Челябинской области определением от 08.12.2017 по делу № А76-38000/2017 принято решение о принятия обеспечительных мер в виде приостановления Конкурса до вступления в законную силу судебного акта по данному делу.

Данное определение арбитражного суда от 08.12.2017 получено Министерством 14.12.2017, что подтверждается отметкой о его принятии.

Министерство, возобновив Конкурс по предписанию Челябинского УФАС России в рамках жалобы ООО «Спецпроект» № 04-06-18.1/2018, не предприняло мер по продлению срока внесения задатка в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения с

учетом действия обеспечительных мер, принятых арбитражным судом с даты получения определения суда, т.е. на 13 рабочих дней (с 14.12.2017 по 09.01.2018).

Возобновить по толковому словарю Ефремовой Т.Ф. означает начать вновь после какого-либо перерыва; приводить в прежнее состояние, восстановить.

Таким образом, возобновление торгов предполагает продолжение процедуры проведения торгов после ее приостановки, т.е. восстановление торгов с того момента, с которого они были приостановлены.

В данном случае возобновление торгов предполагает продолжение процедуры проведения торгов после принятия Челябинским УФАС России решения по жалобе № 04-06-18.1/2018 по возобновлению Конкурса, в том числе отмене всех протоколов, составленных в ходе его проведения, с учетом действия обеспечительных мер в виде приостановления торгов, принятых арбитражным судом.

Данный довод Заявителя в части срока внесения задатка является новым и не был заявлен ООО «Спецпроект» при рассмотрении Челябинским УФАС России жалобы № 04-06-18.1/2018.

По устному пояснению ООО «Спецпроект», Министерство намеренно не предприняло мер по продлению срока внесения задатка с целью не допустить ООО «Спецпроект» к участию в Конкурсе.

Министерство, исполняя функции организатора торгов, несет ответственность за порядок организации и проведения торгов, и, следовательно, обязано было при совершении действий по возобновлению торгов, продлить срок внесения задатка в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения.

С учетом изложенного, Министерство с целью соблюдения прав и законных интересов претендентов должно было по собственной инициативе дать разъяснение о порядке организации и проведения торгов в части срока внесения задатка с указанием конкретной даты его внесения либо внести соответствующие изменения в Конкурсную документацию либо любым иным способом довести данную информацию до неопределенного круга лиц.

Таким образом, Министерство, не продлив срок внесения задатка в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения с учетом действия обеспечительных мер, нарушило пункт 12 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях.

2. Комиссией при рассмотрении настоящей жалобы дополнительно выявлено нарушение, совершенное Министерством, в части представления разъяснения положений Конкурсной документации по запросу ООО

«Спецпроект».

ООО «Спецпроект» обратилось к Министерству 18.04.2018 за разъяснениями положений Конкурсной документации в части срока внесения задатка, отправив запрос о представлении указанного разъяснения на официальную электронную почту Министерства info@mineco174.ru, о чем свидетельствуют документы, представленные ООО «Спецпроект» (вх. от 07.05.2018), а также экспресс-почтой.

Согласно отметке Министерства, имеющейся на запросе ООО «Спецпроект» о представлении разъяснения положений Конкурсной документации, Организатор торгов получил указанный запрос 20.04.2018.

В соответствии с частью 5 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях концедент или конкурсная комиссия обязаны предоставлять в письменной форме разъяснения положений конкурсной документации по запросам заявителей, если такие запросы поступили к концеденту или в конкурсную комиссию не позднее чем за десять рабочих дней до дня истечения срока представления заявок на участие в конкурсе. Разъяснения положений конкурсной документации направляются концедентом или конкурсной комиссией каждому заявителю в сроки, установленные конкурсной документацией, но не позднее чем за пять рабочих дней до дня истечения срока представления заявок на участие в конкурсе. В случае проведения открытого конкурса разъяснения положений конкурсной документации также размещаются на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет». Указанные запросы заявителей и разъяснения положений конкурсной документации по запросам заявителей могут также направляться им в электронной форме.

Согласно пункту 12.2 Конкурсной документации разъяснения положений Конкурсной документации направляются концедентом или конкурсной комиссией каждому заявителю в течение 5 (пяти) рабочих дней со дня поступления запроса, но не позднее чем за 5 (пять) рабочих дней до дня истечения срока представления Заявок на участие в Конкурсе.

Запросы заявителей и разъяснения положений Конкурсной документации по запросам заявителей могут также направляться им в электронной форме (п. 12.4 Конкурсной документации).

Таким образом, Организатор торгов, формируя Конкурсную документацию, предусматривающую направление запроса о представлении разъяснений его положений в электронной форме, обязан обеспечить получение такого документа по электронной почте.

Вменяя себе в обязанность в конкурсной документации получения документов в электронной форме, Министерство несет риски за неполучение документов по электронной почте.

При этом, Заявителем представлены доказательства направления запроса о представлении разъяснения положений Конкурсной документации в части срока внесения задатка на электронную почту (info@mineco174.ru),

указанную на официальном сайте Министерства, 18.04.2018.

Таким образом, разъяснения положений Конкурсной документации должны быть направлены Организатором торгов согласно пункту 12.2 Конкурсной документации не позднее 24.04.2018 включительно.

Министерство подготовило для ООО «Спецпроект» разъяснения положений Конкурсной документации в части срока внесения задатка 27.04.2018 и в тот же день разместило их на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru. ООО «Спецпроект» указанные разъяснения получены 28.04.2018.

На основании изложенного, Министерство, нарушив срок представления разъяснений положений Конкурсной документации по запросу ООО «Спецпроект», нарушило часть 5 статью 23 Закона о концессионных соглашениях.

Действующее законодательство определяет вину юридического лица (как субъекта правонарушения, не обладающего возможностью психического отношения к совершенному противоправному деянию) как наличие у него возможности для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена ответственность, и непринятии всех зависящих от него мер по их соблюдению. Следовательно, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения норм законодательства, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина Министерства выражена в том, что у него имелась возможность для соблюдения законодательства при организации и проведении торгов, но Министерством не предприняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Доказательства, свидетельствующие о принятии Министерством всех зависящих от него мер для соблюдения правил и норм, регулирующих проведение торгов, отсутствуют.

Материалами по жалобе дела опровергается тот факт, что вменяемое Министерству нарушение было вызвано чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвидимыми, непредотвратимыми препятствиями, находящимися вне контроля данного юридического лица, при соблюдении им той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от них в целях надлежащего исполнения обязанностей по соблюдению требований законодательства.

Учитывая изложенное, Комиссия считает вину Министерства в нарушении порядка организации и проведения торгов установленной.

Согласно части 20 статьи 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) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного [пунктом 3.1 части 1 статьи 23](#) настоящего Федерального закона.

Заявитель в своей жалобе просит выдать Организатору торгов в порядке части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предписание об устранении нарушений действующего законодательства путем аннулирования торгов.

Комиссия, признает в действиях Министерства нарушение Закона о концессионных соглашениях.

На основании изложенного, Комиссия Челябинского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Спецпроект» обоснованной.
2. Признать в действиях Министерства (ИНН 7453135778, ОГРН 1047424528161) при организации и проведения Конкурса нарушение пункта 12 части 1 статьи 23, части 5 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях.
3. Выдать организатору торгов в лице Министерства экологии Челябинской области в порядке части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предписание о совершении действий, направленных на устранение порядка организации и проведения торгов.
4. Передать соответствующему должностному лицу Челябинского УФАС России материалы настоящего дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по выявленным признакам административных правонарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

■ № 3

о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка

проведения торгов

07 мая 2018 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

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

Председателя	<...>	- заместителя руководителя Челябинского УФАС России;
Комиссии:		
Членов	<...>	- начальника отдела анализа товарных и финансовых рынков Челябинского УФАС России;
Комиссии:	<...>	- ведущего специалиста-эксперта отдела анализа товарных и финансовых рынков Челябинского УФАС России;

руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения № 06-06-18.1/2018 от 07.05.2018 по жалобе ООО «Спецпроект» на неправомерные действия Министерства экологии Челябинской области (далее – Министерство),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Министерству со дня оглашения резолютивной части решения № 06-06-18.1/2018 от 07.05.2018 прекратить нарушение порядка организации и проведения торгов, предусмотренного Федеральным законом от 20.07.2005 №

115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях).

2. Министерству с момента оглашения резолютивной части решения № 06-06-18.1/2018 от 07.05.2018 совершить действия по продлению срока внесения задатка в обеспечение исполнения обязательств по заключению концессионного соглашения о создании межмуниципальной системы коммунальной инфраструктуры на территории Челябинской области в отношении обработки, накопления, утилизации, размещения твердых коммунальных отходов на территории Челябинского кластера, извещение № 231117/2238202/01, лот № 1 (далее – Конкурс), а именно:

2.1. Продлить срок внесения задатка в обеспечение исполнения обязательств по заключению концессионного соглашения на 3 рабочих дня со дня оглашения резолютивной части решения № 06-06-18.1/2018 от 07.05.2018.

2.2. Разместить на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о проведении торгов (www.torgi.gov.ru) решение о продлении срока внесения задатка.

2.3. Направить ООО «Спецпроект» уведомление о принятом решении о продлении срока внесения задатка.

3. Министерству в подтверждение исполнения настоящего предписания в срок **до 14.05.2018** в адрес Челябинского УФАС России представить доказательства исполнения настоящего предписания, а именно: сведения о незаключении концессионного соглашения по итогам Конкурса согласно пункту 2 настоящего предписания, копию решения о продлении срока внесения задатка, сведения о дате размещения указанного решения на официальном сайте торгов, копию уведомления о принятом решении о продлении срока внесения задатка с подтверждением его направления ООО «Спецпроект».

Документы, представленные в доказательство исполнения настоящего предписания, должны быть заверены печатью организации и подписью должностного лица, прошиты и пронумерованы, представлены с сопроводительным письмом и описью документов.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.