

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «18» мая 2018 г.

В полном объеме решение изготовлено «24» мая 2018 г.
г. Самара

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (Самарское УФАС России) (далее – Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе заместителя руководителя управления, председателя Комиссии А.Р.Б., начальника отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов, члена Комиссии Е.А.С., главного специалиста-эксперта отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов, члена Комиссии М.А.К.,

рассмотрев дело № 2-6904-18/7 по признакам нарушения Главным управлением организации торгов Самарской области части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

выразившегося в создании ООО «Генерация. Связь. Автоматика» преимущественных условий участия в конкурсе на право заключения концессионного соглашения (далее – Конкурс), а также в нарушении порядка определения победителя Конкурса, что привело к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, руководствуясь частью 6 статьи 44 Закона о защите конкуренции,

в присутствии на заседании Комиссии представителей от ГУОТ СО – Ф.Т.А. (доверенность), ООО «Генерация. Связь. Автоматика» - А.Н.С. (доверенность), Правительства Самарской области – Д.К.З. (доверенность),

иные лица, участвующие в деле, явку представителей на заседание Комиссии не обеспечили, извещены,

ГУОТ СО 18.05.2018г. в ходе заседания Комиссии Самарского УФАС России заявлено ходатайство о прекращении производства по делу в связи с отменой Арбитражным судом Поволжского округа постановления Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 22.01.2018г. по делу №А55-11931/2017, во исполнение которого возбуждено дело № 2-6904-18/7 о нарушении антимонопольного законодательства,

УСТАНОВИЛА:

17.03.2017г. Самарским УФАС России рассмотрена жалоба ЗАО «Физтехоборудование» с доводами о незаконных действиях Главного управления организации торгов Самарской области при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения, выразившихся в неправомерном признании ООО «Генерация. Связь. Автоматика» победителем конкурса, и признана необоснованной.

Постановлением Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 22.01.2018г. по делу № А55-11931/2017 решение Самарского УФАС России по жалобе № 48-6904-17/7 признано незаконным.

13.02.2018г. в Самарское УФАС России от ЗАО «Физтехоборудование» поступило заявление об исполнении Постановления Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 22.01.2018г. по делу № А55-11931/2017 (далее – Постановление) в части обязанности антимонопольного органа устранить допущенные нарушения прав и законных интересов ЗАО «Физтехоборудование».

Так, Постановлением в действиях Главного управления организации торгов Самарской области при проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения установлено нарушение Федерального закона от 21.07.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

27.09.2016 г. Главным управлением организации торгов Самарской области на сайте <http://torgi.gov.ru> размещено сообщение (извещение № 270916/0046316/01) о проведении Конкурса (далее – Сообщение).

Согласно Сообщению предметом Торгов является право на заключение концессионного соглашения о реконструкции и эксплуатации объектов электроэнергетики, работающих в режиме комбинированной выработки электрической и тепловой энергии. Сведения о наименовании и составе объекта концессионного соглашения приведены в приложении 1 к конкурсной документации, размещенной на официальном сайте <https://torgi.gov.ru>.

В соответствии с Сообщением конcedesентом является Самарская область, от имени которой выступает Правительство Самарской области; организатором конкурса является Главное управление организации торгов Самарской области.

Порядок заключения и исполнения концессионных соглашений установлен Федеральным законом от 21.07.2005 г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях).

Согласно части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать критерии конкурса и установленные в соответствии с частями 2.2, 3 и 4 статьи 24 настоящего Федерального закона параметры критериев конкурса.

В соответствии с частью 1 статьи 24 Закона о концессионных соглашениях в качестве критерия конкурса могут устанавливаться, в том числе сроки создания и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения.

Частью 3 статьи 24 Закона о концессионных соглашениях установлено, что для каждого предусмотренного частью 2 или 2.1 настоящей статьи критерия конкурса устанавливаются следующие параметры:

- 1) начальное условие в виде числового значения;
- 2) уменьшение или увеличение начального значения критерия конкурса в конкурсном предложении;
- 3) коэффициент, учитывающий значимость критерия конкурса.

Согласно части 5 статьи 30 Закона о концессионных соглашениях, пункту 6.2.1 документации о Торгах в конкурсном предложении для каждого критерия конкурса указывается значение предлагаемого участником конкурса условия в виде числа.

В качестве критериев Конкурса установлены сроки реконструкции объекта концессионного соглашения в месяцах.

В соответствии с протоколом проведения предварительного отбора участников открытого конкурса от 15.09.2016г., к участию в конкурсе допущены ЗАО «Физтехоборудование» и ООО «Генерация. Связь. Автоматика».

При этом, допущенные участники конкурса подали конкурсные предложения: 16 ноября 2016 года в 09 час. 08 мин. ООО «Физтехоборудование».

16 ноября 2016 года в 09 час. 12 мин. ООО "Генерация.Связь.Автоматика".

17 февраля 2016 года в 13 час. 40 мин. от ООО "Генерация.Связь.Автоматика" поступили изменения в конкурсное предложение, которые учтены организатором торгов.

Таким образом, конкурсное предложение ООО "Генерация.Связь.Автоматика" (с учетом изменений) поступило значительно позже предложения заявителя.

17 февраля 2016 года в соответствии с протоколом рассмотрения и оценки конкурсных предложений по открытому конкурсу, ООО «Генерация. Связь. Автоматика» признано победителем открытого конкурса.

Согласно части 5 статьи 30 Закона о концессионных соглашениях, пункту 6.2.1 документации о торгах в конкурсном предложении для каждого критерия конкурса указывается значение предлагаемого участником конкурса условия в виде числа.

Согласно статье 190 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

В гражданском законодательстве отсутствует указание на то, что срок исчисления времени, выраженный в числовом значении, должен носить целое цифровое значение, а не дробное. Так, срок, определенный в полмесяца, рассматривается как срок, исчисляемый днями, и считается равным пятнадцати дням (пункт 3 статьи 192 ГК РФ). Следовательно, при обозначении срока полмесяца в виде числа данный срок будет выражен в виде дробного числа (0,5 месяца или $\frac{1}{2}$ месяца). При определении срока в дробном и (или) кратном отношении к месяцу (полмесяца, полтора месяца) применяются правила об исчислении срока, исчисляемого днями и месяцами.

Поскольку гражданское законодательство допускает возможность указания сроков в виде дробного числа, а Закон о концессионных соглашениях (в части 5 статьи 30 Закона о концессионных соглашениях) также не содержит ограничения указания сроков исключительно в виде целого числа, неуказание в конкурсной документации на то, что значение предлагаемого участником конкурса условия должно быть выражено исключительно в виде целого числа закону не противоречит.

Заказчик не вправе устанавливать в конкурсной документации дополнительные ограничения, требования к участникам конкурса и требования к их заявкам, не предусмотренные законом.

Порядок рассмотрения и оценки конкурсных предложений установлен в статье 32 Закона о концессионных соглашениях.

Содержание и правила оформления конкурсных предложений регламентированы статьей 30 Закона о концессионных соглашениях, конкурсной документацией.

В соответствии с пунктом 6.2.1 раздела 6 конкурсной документации 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 описать представленных им документов и материалов в двух экземплярах, оригинал которой остается в конкурсной комиссии, копия - у участника конкурса. Конкурсное предложение должно включать в себя наименование, организационно-правовую форму, место нахождения, почтовый адрес - для юридического лица; фамилию, имя, отчество - для индивидуального предпринимателя, номер телефона. В конкурсном предложении для каждого критерия конкурса указывается значение предлагаемого участником конкурса условия в виде числа.

В соответствии с частью 3 статьи 24 Закона о концессионных соглашениях параметрами критерия конкурса являются: начальное условие в виде числового значения (в данном конкурсе - 12 месяцев и 24 месяца); уменьшение или увеличение начального значения критерия конкурса в конкурсном предложении (в данном конкурсе - уменьшение); - коэффициент, учитывающий значимость критерия конкурса (в данном конкурсе - 0,5).

Поскольку в качестве параметра критерия конкурса выступает параметр «уменьшение», участник конкурса вправе указать любое числовое значение, которое будет меньше начального (установленного) условия, что не исключает предложение исполнения обязательств менее чем за 1 месяц (но не более установленных сроков - 12 месяцев и 24 месяцев).

Закон о концессионных соглашениях, документация о торгах не содержат условий, в соответствии с которыми представленное участником число должно быть исключительно целым.

При этом отсутствует запрет на выполнение реконструкции объектов концессионного соглашения в срок менее одного месяца.

Требования о том, что в решении о заключении концессионного соглашения, конкурсной документации должны быть предусмотрены дополнительные разъяснения параметров критериев конкурса и (или) предельных значений, Закон о концессионных соглашениях не устанавливает. Также не установлено требований о том, что в решении о заключении концессионного соглашения, конкурсной документации должны быть предусмотрены дополнительные разъяснения параметров критериев конкурса и (или) предельных значений.

Согласно части 3 статьи 32 Закона о концессионных соглашениях решение о несоответствии конкурсного предложения требованиям конкурсной документации принимается конкурсной комиссией, в том числе в случае, если условие, содержащееся в конкурсном предложении, не соответствует установленным параметрам критериев конкурса и (или) предельным значениям критериев конкурса.

ООО «Генерация.Связь.Автоматика» представлено конкурсное предложение, в соответствии с которым участник обязуется выполнить реконструкцию объекта концессионного соглашения за 0,9 месяца (по пункту

1.1) и 1 месяц (по пункту 1.2).

Условия конкурсного предложения соответствуют установленным параметрам критериев конкурса и предельным значениям критериев конкурса и не нарушают требований части 5 статьи 30 Закона о концессионных соглашениях, пункта 6.2.1 документации о торгах. При этом в качестве критериев конкурса установлены сроки реконструкции объекта концессионного соглашения в месяцах.

Вышеуказанные выводы изложены в постановлении Арбитражного суда Поволжского округа № Ф06-32252/2018 г. от 27.04.2018 г. по делу № А55-11931/2017.

Статьей 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) установлены антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Учитывая, что конкурсной комиссией при вышеуказанных обстоятельствах не нарушен порядок допуска участников, а также признания победителя конкурса на право заключения концессионного соглашения, Комиссия приходит к выводу об отсутствии оснований для квалификации оспариваемых ЗАО «Физтехоборудование» действий Главного управления организации торгов Самарской области, как нарушающих часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1- 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № 2-6904-18/ в связи с отсутствием в действиях Главного управления организации торгов Самарской области нарушений части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Председатель Комиссии

А.Р. Б.

Члены Комиссии
С.

Е.А.

М.А.К.

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