

## РЕШЕНИЕ

### по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

03 ноября 2017г.

г. Симферополь

Резолютивная часть оглашена 03.11.2017 г.

Решение в полном объеме изготовлено 07.11.2017 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (далее – Крымское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Председателя комиссии – <...>

Членов комиссии:

<...>;

<...>;

при участии представителя Министерства транспорта Республики Крым – <...>, доверенность №ДО/96 от 03.10.2017 г.;

при участии представителя ООО «Автоматизированные системы безопасности» - <...>. доверенность от 31.10.2017г., ордер№0501060 от 01.11.2017г.,

рассмотрев по правилам статьи 18.1 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «Автоматизированные системы безопасности» (г. Химки) на действия Министерства транспорта Республики Крым при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения о создании и эксплуатации технологического комплекса элементов благоустройства автомобильных дорог, предназначенного для обеспечения безопасности дорожного движения на территории Республики Крым (извещение № 020817/22311203/01 от 02.08.2017г.), опубликовано на сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru)),

### УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России 25.10.2017г. поступила жалоба ООО «Автоматизированные системы безопасности» (г.Химки) на действия Министерства транспорта Республики Крым при проведении открытого конкурса на право заключения

концессионного соглашения о создании и эксплуатации технологического комплекса элементов благоустройства автомобильных дорог, предназначенного для обеспечения безопасности дорожного движения на территории Республики Крым (извещение № 020817/22311203/01 от 02.08.2017г.), опубликовано на сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru))

Рассмотрение жалобы назначено на 11:00 02.11.2017 по адресу: г.Симферополь, ул. А. Невского, д. 1, каб. 505.

Уведомление о принятии жалобы к рассмотрению и приостановлении торгов №05/12143 направлено 26.10.2017г. на электронные адреса Заявителя-1000@llcasb.ru и Ответчика-mintrans@rk.gov.ru.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией объявлен перерыв до 10 часов 00 минут 03.11.2017г.

Форма проведения торгов – открытый конкурс на право заключения концессионного соглашения о создании и эксплуатации технологического комплекса элементов благоустройства автомобильных дорог, предназначенного для обеспечения безопасности дорожного движения на территории Республики Крым (извещение № 020817/22311203/01 от 02.08.2017г.) (далее – открытый конкурс).

Извещение №020817/22311203/01 о проведении Открытого конкурса опубликовано 02.08.2017 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов по адресу [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru).

Из жалобы Заявителя следует, что согласно п.11 Извещения «О проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения о создании и эксплуатации технологического комплекса элементов обустройства автомобильных дорог, предназначенного для обеспечения безопасности дорожного движения на территории Республики Крым» установлено требование о внесении задатка, также размер задатка: каждый заявитель должен представить задаток в сумме 3000000 (три миллиона) рублей в целях обеспечения исполнения обязательств по заключению концессионного соглашения.

Доказательства полной оплаты задатка заявитель должен представить в своей заявке. Задаток должен быть перечислен в срок до 13 сентября 2017г. по реквизитам концедента. Аналогичное

положение содержится в п.3.1. Тома 1 Конкурсной документации к открытому конкурсу на право заключения концессионного соглашения «О создании и эксплуатации технологического комплекса элементов обустройства автомобильных дорог, предназначенного для обеспечения безопасности дорожного движения на территории Республики Крым».

Во исполнения вышеуказанных требований Заявитель предоставил банковскую гарантию №08-09/17 от 14 сентября 2017 года выданную КБ «Европейский Стандарт» на сумму 3 000 000, 00 (три миллиона 00/100) рублей.

Однако Заявитель не был допущен до участия в проведении вышеуказанного открытого конкурса в виду невыполнения требований п.3.1, 4.2 Тома 1 Конкурсной документации к открытому конкурсу на право заключения концессионного соглашения «О создании и эксплуатации технологического комплекса элементов обустройства автомобильных дорог, предназначенного для обеспечения безопасности дорожного движения на территории Республики Крым».

Заявитель считает действия организатора торгов по недопуску заявителя к участию в конкурсе неправомерными по следующим основаниям.

Согласно ст.4 Федерального закона от 13.07.2015 N 224-ФЗ «О государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве в Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» Государственно-частное партнерство в Российской Федерации основаны помимо прочего на таких принципах как обеспечение конкуренции, отсутствие дискриминации, равноправие сторон соглашения и равенство их перед законом; добросовестное исполнение сторонами соглашения обязательств по соглашению; справедливое распределение рисков и обязательств между сторонами соглашения.

Как и задаток, независимая гарантия обеспечивает исполнение обязанности обеих сторон преддоговорного обязательства.

При банковской гарантии осуществляется ее (гарантии) независимости от основного обязательства, в обеспечение исполнения которого она выдана, т.е. отсутствует акцессорность. Согласно п. 1 ст. 370 ГК предусмотренное независимой гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит в отношениях между ними от основного обязательства, в обеспечение исполнения, которого она выдана, от отношений между принципалом

и гарантом, а также от каких-либо других обязательств, даже если в независимой гарантии содержатся ссылки на них. Это означает, что гарантия:

1. не прекращается с прекращением основного обязательства и не изменяется с его изменением;
2. не становится недействительной при недействительности основного обеспечиваемого обязательства;
3. не дает гаранту права ссылаться при предъявлении к нему требований бенефициаром на возражения, которые связаны с обеспечиваемым обязательством;
4. не ставит действительность обязательства гаранта перед бенефициаром в зависимость от каких-либо требований или возражений принципала, основанных на отношениях принципала с гарантом или бенефициаром;
5. устанавливает, что обязательство гаранта по уплате денег должно быть исполнено при повторном требовании бенефициара даже в случаях, когда обязательство, обеспеченное гарантией, полностью или в части уже исполнено, прекратилось по иным основаниям либо недействительно (п. 5 ст. 376 ГК).

Определение одного способа обеспечения обязательства по заключению концессионного соглашения является дискриминационным условием, не обеспечивает принцип равноправия сторон в правоотношении, не направлено на справедливое распределение рисков и обязательств между сторонами соглашения.

Заявитель просит на основании ст. 105 Федерального закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных муниципальных нужд» выдать Заказчику, в результате действий которого нарушаются права и законные интересы участников закупки, обязательное для исполнения предписание об отмене конкурса и устранения нарушений путем внесения изменения в документацию о проведении открытых торгов на право заключения концессионного соглашения «О создании и эксплуатации технологического комплекса элементов обустройства автомобильных дорог, предназначенного для обеспечения безопасности дорожного движения на территории Республики Крым».

Организатор торгов письмом от 31.10.2017 г. № 04. 2/2140 (вх. № 4936 от 01.11.2017г.) представил возражения на жалобу, в соответствии с которыми считает доводы жалобы противоречащими

закону о концессионных соглашениях, которым предусмотрен только один способ обеспечения исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения – внесение задатка.

Исследовав имеющиеся в материалах дела сведения и документы, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что 02.08.2017г. организатором торгов на официальном сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) опубликовано извещение №020817/22311203/01 о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения о создании и эксплуатации технологического комплекса элементов благоустройства автомобильных дорог, предназначенного для обеспечения безопасности дорожного движения на территории Республики Крым.

В Извещении о проведении открытого конкурса, а также в Конкурсной документации (п.3.1 том №1) предусмотрено, что при подаче заявки на участие в конкурсе каждый заявитель должен предоставить задаток в сумме 3 000000 рублей в целях обеспечения исполнения обязательств по заключению концессионного соглашения. Доказательства полной оплаты задатка заявитель должен представить в своей заявке. Задаток должен быть перечислен в срок до 13 сентября 2017г. по указанным реквизитам Концедента.

В соответствии с Протоколом заседания конкурсной комиссии №3 от 13.10.2017г. Заявителю отказано в допуске к участию в конкурсе, т.к. заявителем не внесен задаток в размере 3000000 рублей в обеспечение исполнения обязательств по заключению концессионного соглашения.

Комиссия считает доводы Заявителя, изложенные в жалобе, а также ссылку на нарушение Организатором торгов принципов, установленных статьей 4 Федерального закона от 13.07.2015 N 224-ФЗ «О государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве в Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон «О государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве в Российской Федерации» необоснованными и не подлежащими удовлетворению ввиду следующего.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона «О государственно-

частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве в Российской Федерации» отношения, возникающие в связи с подготовкой, заключением, исполнением и прекращением концессионных соглашений, с установлением гарантий, прав и законных интересов сторон концессионного соглашения, регулируются Федеральным законом от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях).

В соответствии с пунктом 9.1. части 3 Закона о концессионных соглашениях в сообщении о проведении конкурса должны быть указаны размер задатка, порядок и сроки его внесения, реквизиты счетов, на которые вносится задаток.

В соответствии с пунктом 12 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях Конкурсная документация должна содержать размер задатка, вносимого в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения, порядок и срок его внесения, реквизиты счетов, на которые вносится задаток.

В соответствии с пунктом 4 части 3 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается конкурсной комиссией в случае, если задаток заявителя не поступил на счет в срок и в размере, которые установлены» конкурсной документацией, при условии, что конкурсной документацией предусмотрено внесение задатка до даты окончания представления заявок на участие в конкурсе.

Кроме того, Комиссия считает несостоятельной ссылку Заявителя при рассмотрении жалобы на положения Федерального закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных муниципальных нужд».

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Автоматизированные системы безопасности» на действия Министерства транспорта Республики Крым при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения о создании и эксплуатации технологического комплекса элементов благоустройства автомобильных дорог, предназначенного для

обеспечения безопасности дорожного движения на территории Республики Крым (извещение № 020817/22311203/01 от 02.08.2017г.) опубликовано на сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) необоснованной.

2. Предписание, предусмотренное пунктом 3-1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции не выдавать.
3. Снять ограничения, наложенные Уведомлением о принятии жалобы к рассмотрению и приостановлении торгов от 26.10.2017г. №05/12143.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его вынесения в арбитражный суд Республики Крым.