

РЕШЕНИЕ

ПО ЖАЛОБЕ № 04-45/18-2016

15 апреля 2016 года

г. Петрозаводск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия в составе:

- .. - заместитель руководителя - начальник отдела контроля органов власти и закупок, заместитель председателя Комиссии;
- ... - старший государственный инспектор отдела контроля органов власти и закупок Карельского УФАС России, член Комиссии;
- ... - ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и закупок Карельского УФАС России, член Комиссии,

рассмотрев в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции») жалобу ООО «ЖКУ» (вх.№1522 от 06.04.2016) на действия концедента-организатора торгов - Администрации Олонецкого муниципального района при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения Олонецкого городского поселения, находящихся в собственности муниципального образования «Олонецкий национальный муниципальный район» (сайт www.torgi.gov.ru, извещение №030216/10989687/01 от 03.02.2016),

в присутствии представителей:

- от Заявителя - ООО «ЖКУ»
- от организатора - ...,

УСТАНОВИЛА:

В Карельское УФАС России поступила жалоба ООО «ЖКУ» (вх.№1522 от 06.04.2016) на действия организатора торгов.

Торги - открытый конкурс на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения Олонецкого городского поселения, находящихся в собственности муниципального образования «Олонецкий национальный муниципальный район».

В соответствии с частью 11 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции», уведомление о поступлении жалобы, месте и времени её рассмотрения (№04-45/18-2016/1250 от 06.04.2016) направлено Заявителю и организатору торгов по электронной почте. Рассмотрение жалобы назначено на 12.04.2016 в 11 часов 40 минут, состоялось в указанное время. В связи с необходимостью получения дополнительной информации по жалобе в соответствии с частью 14.1 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» по инициативе Комиссии Карельского УФАС России в рассмотрении настоящей жалобы был объявлен перерыв до 16 часов 00 минут 15.04.2016.

Доводы жалобы ООО «ЖКУ» сводятся к следующему.

16 марта 2016 года ООО «ЖКУ» представило в конкурсную комиссию Администрации заявку на участие в обжалуемом конкурсе.

22.03.2016 конкурсной комиссией была проведена процедура вскрытия конвертов, 24.03.2016 - процедура предварительного отбора участников конкурса (проводилась в отсутствие претендентов на участие в конкурсе).

ООО «ЖКУ» не было допущено к участию в конкурсе по причине несоответствия представленной заявки требованиям, предъявляемым к заявкам и установленным конкурсной документацией, а именно: в составе заявки отсутствуют удостоверенные подписью и печатью заявителя сведения о заявителе: организационно - правовая форма, наименование, адрес фактического местоположения, почтовый адрес, номер контактного телефона, реквизиты расчетного счета Заявителя, предоставление которых обусловлено п.5.1.2 конкурсной документации.

Решение конкурсной комиссии Заявитель считает необоснованным, указывает, что в форме заявки, представленной организатором конкурса для заполнения, отсутствуют графы для указания сведений о реквизитах расчетного счета заявителя. При обращении за разъяснениями КД по телефонам, указанным в информационном сообщении о проведении конкурса, а также лично – к должностному лицу Администрации, было указано, что ответственное лицо находится в отпуске; на поставленные вопросы ответы получены не были.

Заявитель полагает, что отсутствие сведений о реквизитах расчетного счета в составе заявки, учитывая, что форма заявки данных сведений не содержит, не может являться основанием для отказа в допуске к участию в конкурсе и не влияет на соответствие, либо несоответствие претендента и представленной им заявки требованиям, предъявляемым к участникам и заявке на участие в конкурсе.

Запрашиваемые пунктом 5.1.2 КД сведения дублируются, что по мнению, ООО «ЖКУ», исключает рациональный подход и аргументированность при составлении КД.

Дополнительно Заявитель акцентирует внимание на том факте, что при процедуре вскрытия конвертов не принимал участие в качестве члена конкурсной комиссии Коновалов Ф.А.

Учитывая данные обстоятельства, ООО «ЖКУ» просит отменить протокол №1 вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе от 22.03.2016 и протокол №2 проведения предварительного отбора участников от 24.03.2016, допустив Заявителя к участию в открытом конкурсе.

Письмом исх.№2013 от 11.04.2016 (вх.№1617 от 11.04.2016) Администрацией представлены письменные пояснения по жалобе, организатор торгов считает жалобу ООО «ЖКУ» необоснованной.

Администрация указала, что в разделе 5 конкурсной документации (далее КД) определен перечень документов и материалов, предоставляемых заявителями и участниками конкурса. Для участия в предварительном отборе участников конкурса Заявитель представляет в конкурсную комиссию, среди прочего, заявку, составленную в

соответствии с требованиями, указанными в разделе 7 КД (п.5.1.1.); а также удостоверенные подписью и печатью Заявителя сведения о заявителе: организационно-правовая форма, наименование, адрес фактического местоположения, почтовый адрес, номер контактного телефона, реквизиты расчетного счета Заявителя (п.5.1.2).

Конкурсная комиссия определила отсутствие в составе заявки ООО «ЖКУ» документа, предоставление которого установлено перечнем документов и материалов в соответствии с разделом 5 КД.

Все заявители (3 хозяйствующих субъекта), за исключением заявителей, направивших жалобы в Карельское УФАС России (ООО «УК «Мастер» и ООО «ЖКУ») сведения, предусмотренные п.5.1.2 КД представили.

Относительно довода ООО «ЖКУ» о том, что при процедуре вскрытия конвертов не принимал участие член комиссии Коновалов Ф.А., Администрация пояснила, что Постановлением Администрации от 29.01.2016 №69 создана конкурсная комиссия, состоящая из 6 членов. В связи с отсутствием одного из членов комиссии на момент размещения сообщения о конкурсе на официальном сайте торгов 03.02.2016, постановлением Администрации от 02.02.2016 №269-1 были внесены изменения в состав комиссии (Абрамова Л.А. была заменена на Коновалова Ф.А.). На заседании конкурсной комиссии по предварительному отбору участников конкурса принимал участие Коновалов Ф.А., который и подписал протокол предварительного отбора.

На рассмотрении жалобы представитель ООО «ЖКУ» поддержал доводы, изложенные в жалобе.

Представители Администрации поддержали позицию, изложенную в письменных пояснениях; факт отсутствия Коновалова Ф.А. на процедуре вскрытия конвертов не отрицали; просили учесть, что если не учитывать голос одного оспариваемого члена, состав комиссии равен 50%, соответственно кворум имелся, конкурсная комиссия правомочна принимать решения.

В результате рассмотрения жалобы, Комиссией Карельского УФАС России, установлено следующее.

03.02.2016 на официальном сайте <http://torgi.gov.ru/> опубликовано извещение №030216/10989687/01 и конкурсная документация по проведению открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения Олонецкого городского поселения, находящихся в собственности муниципального образования «Олонецкий национальный муниципальный район».

Основание проведения торгов - постановление Администрации Олонецкого национального муниципального района от 29 января 2016 года № 69 «О проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов муниципальной собственности муниципального образования «Олонецкий национальный муниципальный район».

Конкурсная документация утверждена Главой Администрации Олонецкого национального муниципального района С.К.Прокопьевым 29.01.2016.

Организатор торгов (Концедент) - Администрация Олонецкого национального муниципального района (ИНН 1014002151, КПП 101401001, место нахождения/почтовый адрес 186000, Республика Карелия, г. Олонец, ул. Свирских дивизий, д.1; адрес электронной почты организатора конкурса: administr@onego.ru).

Объект концессионного соглашения - объекты водоснабжения и водоотведения Олонецкого городского поселения, находящиеся в собственности муниципального образования «Олонецкий национальный муниципальный район».

Срок действия концессионного соглашения -5 лет.

Задаток - 500 000 (Пятьсот тысяч) рублей.

Срок приема заявок на участие в конкурсе - с 04 февраля 2015 года до 11.00 22.03.2016.

Дата и время вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе - 22 марта 2016 года в 11.00.

Проведение предварительного отбора участников конкурса производится на заседании конкурсной комиссии до 24 марта 2016 года.

Прием конкурсных предложений на участие в конкурсе – с 29 марта 2016 года до 11.00 часов 27 июня 2016 года.

Конверты с конкурсными предложениями вскрываются 27 июня 2016 года в 11.00.

Дата подведения итогов - 04.07.2016.

Срок подписания концессионного соглашения - не ранее 10 рабочих дней и не позднее 30 рабочих дней со дня опубликования протокола о результатах проведения конкурса.

Выслушав пояснения представителей сторон, изучив представленные документы и информацию, размещенную на официальном сайте в сети «Интернет» - <http://torgi.gov.ru>, Комиссия Карельского УФАС России пришла к следующим выводам.

Статьей 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров.

Согласно статье 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным [законом](#) от 18 июля 2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Жалоба ООО «ЖКУ» соответствует формальным требованиям статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции», Общество заявку на участие в торгах подавало, обжалует отказ в допуске на участие в конкурсе.

Отношения, возникающие в связи с подготовкой, заключением, исполнением, изменением и прекращением концессионных соглашений, в том числе, порядок заключения концессионного соглашения, регулируются Федеральным законом от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон №115-ФЗ).

Согласно части 1 статьи 27 Закона №115-ФЗ, пункту 7.1 раздела 7 КД заявки на участие в конкурсе должны отвечать требованиям, установленным к таким заявкам конкурсной документацией, и содержать документы и материалы, предусмотренные конкурсной документацией и **подтверждающие соответствие заявителей требованиям, предъявляемым к участникам конкурса.**

Пунктом 12.1 КД, предусмотрено предоставление задатка от каждого Заявителя на участие в конкурсе. В соответствии с пунктом 12.2 КД сумма задатка возвращается концедентом

участнику конкурса или Заявителю путем перечисления денежных средств в размере внесенного Заявителем задатка на расчетный счет участника конкурса или Заявителя, указанного в заявке в случае наступления определенных случаев.

Статья 23 Закона №115-ФЗ определяет состав КД. В частности, пунктами 3 и 5 части 1 указанной статьи определено, что **КД должна содержать требования, которые предъявляются к участникам конкурса** (в том числе требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам) и **в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников конкурса**; исчерпывающий перечень документов и материалов и формы их представления заявителями, участниками конкурса, в том числе документов и материалов, подтверждающих:

- соответствие заявителей требованиям, установленным КД и предъявляемым к участникам конкурса;
- соответствие заявок на участие в конкурсе и конкурсных предложений требованиям, установленным КД;
- информацию, содержащуюся в конкурсном предложении.

В разделе 5 КД определен перечень документов и материалов, представляемых Заявителями и участниками конкурса. В частности, для участия в предварительном отборе участников конкурса Заявитель представляет в конкурсную комиссию среди прочих, следующие материалы и документы:

п.5.1.1. заявку, составленную в соответствии с требованиями, раздела 7 КД;

п. 5.1.2. удостоверенные подписью и печатью Заявителя сведения о заявителе: организационно-правовая форма, наименование, адрес фактического местоположения, почтовый адрес, номер контактного телефона, реквизиты расчетного счета Заявителя.

Форма заявки содержится в приложении №4 КД; форма предоставления сведений о заявителе (по п.5.1.2 КД) организатором торгов не утверждена; не регламентировано в каком виде должна быть представлена указанная информация (в виде отдельного документа; в виде указания сведений в заявке и иных документах; в виде анкеты, платежного поручения или иных справок (справки). Таким образом, до потенциальных участников не была доведена четкая и однозначная информация о том, каким образом предоставлять сведения, указанные в п.5.1.2 КД.

При этом Комиссия Карельского УФАС России отмечает, что в форме заявки, а именно, в пунктах 1.1.-1.6. полностью дублируются сведения, которые необходимо представить по п.5.2.1 КД, за исключением реквизитов расчетного счета Заявителя.

В соответствии с пунктом 7.8 КД документы, для которых в приложениях к КД содержатся рекомендуемые формы, могут быть составлены в соответствии с этими формами. При этом Заявитель вправе использовать иные формы представления требуемой информации, но их содержание должно соответствовать содержательной части рекомендуемых форм.

Представители Администрации на вопрос членов Комиссии Карельского УФАС России относительно необходимости предоставления дублирующих сведений в заявке и п.5.1.2 КД пояснили, что сведения, указанные в заявке, могут не соответствовать сведениям, указанным в «Сведениях о Заявителе», например, изменится адрес, телефон. В целях получения достоверной, актуальной информации на определенном этапе проведения конкурса в КД был включен п.5.1.2.

Из содержания пункта 2 формы заявки следует, что, подавая заявку, Заявитель подтверждает достоверность и полноту всей информации и документации, представленных в составе заявки, включая приложения.

В пункте 3 заявки необходимо указывать платежные реквизиты, на которые перечисляется сумма задатка (в случае его возврата).

Из протокола №1 вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе от 22.03.2016 следует, что на процедуру вскрытия конвертов были представлены конверты с заявками от 5 участников: ООО «УК «Мастер», ООО «ЖКУ», ООО «РосСтройМонтаж», ООО «СТРОИТЕЛЬНО-РЕМОНТНАЯ КОМПАНИЯ», ООО «Вента».

В протоколе №2 проведения предварительного отбора участников по открытому конкурсу от 24.03.2016 указано, что конкурсной комиссией были рассмотрены заявки ООО «УК «Мастер», ООО «ЖКУ», ООО «РосСтройМонтаж», ООО «СТРОИТЕЛЬНО-РЕМОНТНАЯ КОМПАНИЯ», ООО «Вента».

Заявки ООО «УК «Мастер» и ООО «ЖКУ» не допущены к участию в конкурсе по одинаковым основаниям: «заявка на участие в конкурсе не соответствует требованиям, предъявляемым к заявкам на участие в конкурсе и установленным конкурсной документацией. В составе заявки отсутствуют удостоверенные подписью и печатью Заявителя сведения о заявителе: организационно-правовая форма, наименование, адрес фактического местоположения, почтовый адрес, номер контактного телефона, реквизиты расчетного счета Заявителя, предоставление которых установлено пунктом 5.1.2 КД».

Исследовав представленные Администрацией на рассмотрение настоящей жалобы заявки и документы участников торгов, установлено, что по п.5.1.2 КД ООО «РосСтройМонтаж» и ООО «Вента» в форме отдельного документа представлены Сведения о заявителе на 1 листе, ООО «СТРОИТЕЛЬНО-РЕМОНТНАЯ КОМПАНИЯ» представило указанные сведения в виде Анкеты на 2 листах.

Анализ заявки ООО «ЖКУ» свидетельствует о том, что сведения, предоставление которых требуется по п.5.1.2. КД, указаны в самой Заявке, за исключением того, что указаны реквизиты для возврата задатка - расчетный счет не Общества, а физического лица, - Неборского Е.А., являющегося генеральным директором Общества.

Порядок проведения предварительного отбора участников конкурса регламентирован статьей 29 Закона №115-ФЗ и разделом 17 КД. Согласно пункту 17.2. КД предварительный отбор участников конкурса проводится конкурсной комиссией, которая определяет, в том числе, соответствие заявки на участие в конкурсе требованиям, содержащимся в КД. При этом конкурсная комиссия вправе потребовать от заявителя разъяснения положений представленной им Заявки на участие в Конкурсе.

В соответствии с пунктом 17.3. КД, конкурсная комиссия на основании результатов проведения предварительного отбора участников конкурса принимает решение о допуске Заявителя к участию в конкурсе или об отказе в допуске Заявителя к участию в конкурсе и оформляет это решение протоколом проведения предварительного отбора участников конкурса, включающим в себя обоснование принятого конкурсной комиссией решения.

Согласно пункту 17.4 КД решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается Конкурсной комиссией в том числе, в случае, если заявка на участие в конкурсе не соответствует требованиям, предъявляемым к Заявкам на участие в конкурсе и установленным КД.

Статья 27 Закона №115-ФЗ устанавливает, что заявки на участие в конкурсе должны отвечать требованиям, установленным к таким заявкам КД, и содержать документы и материалы, предусмотренные КД и **подтверждающие соответствие заявителей требованиям, предъявляемым к участникам конкурса**. В качестве заявителей могут выступать лица, указанные в [пункте 2 части 1 статьи 5](#) настоящего Закона.

Исходя из пункта 3 части 1 статьи 23 Закона №115-ФЗ **КД должна содержать требования, которые предъявляются к участникам конкурса** (в том числе требования к их квалификации,

профессиональным, деловым качествам) и в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников конкурса.

Основное требование, предъявляемое к участнику конкурса, определено в [пункте 2 части 1 статьи 5](#) Закона №115-ФЗ. Данный пункт определяет, что концессионер должен обладать правовым статусом, позволяющим ему осуществлять деятельность, определенную концессионным соглашением, а именно быть индивидуальным предпринимателем, юридическим лицом либо группой юридических лиц. Соответственно, если такие требования предъявляются к концессионеру, то им должен отвечать и участник конкурса.

Разделом 3 КД определены требования, в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников конкурса. Так, к заявителю предъявляются следующие требования, в соответствии с которыми проводится предварительный отбор Участников конкурса:

3.1.1. Заявителем является индивидуальный предприниматель, российское или иностранное юридическое лицо либо действующие без образования юридического лица по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) два и более указанных юридических лица;

3.1.2. Отсутствует решение о ликвидации юридического лица – Заявителя или о прекращении физическим лицом – Заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

3.1.3. Отсутствует решение о признании Заявителя банкротом или оботкрытии в отношении него конкурсного производства.

3.2. В обеспечение исполнения обязательства по заключению Концессионного соглашения Заявитель вносит Задаток в размере и порядке, указанных в разделе 12 Конкурсной документации.

3.3. Уступка или иная передача прав и обязанностей Заявителя или Участника Конкурса другому лицу либо другому Заявителю или Участнику Конкурса не допускается.

3.4. В случае, если Заявителем выступают действующие без образования юридического лица по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) два и более юридических лица, то требованиям, установленным настоящим разделом, должно соответствовать каждое юридическое лицо – участник указанного простого товарищества.

Из содержания пункта 3 части 1 статьи 23 и статьи 27 Закона №115-ФЗ следует, что организатор торгов вправе предъявлять к участникам конкурса требование о предоставлении только тех документов и материалов, которые **подтверждают соответствие заявителей требованиям, предъявляемым к участникам конкурса.**

Установление в п.5.1.2 КД требования о предоставлении сведений о Заявителе, которые дублируются в составе заявки, и последующий отказ хозяйствующему субъекту, в том числе, ООО «ЖКУ» и ООО «УК «Мастер», по основанию непредоставления указанных сведений, является необоснованным, поскольку **данные сведения не являются требованиями, предъявляемым к участникам конкурса.** Указанные сведения не характеризуют соответствие, либо несоответствие претендента и представленной им заявки требованиям, предъявляемым к участникам конкурса.

В соответствии со статьей 25 Закона №115-ФЗ, для проведения конкурса создается конкурсная комиссия. Число членов конкурсной комиссии не может быть менее чем пять человек. Конкурсная комиссия правомочна принимать решения, если на заседании конкурсной комиссии присутствует не менее чем пятьдесят процентов общего числа ее членов, при этом каждый член конкурсной комиссии имеет один голос.

Постановлением Администрации от 29.01.2016 №69 создана конкурсная комиссия, состоящая из 6 членов. Постановлением Администрации от 02.02.2016 №269-1 были внесены изменения в состав комиссии, а именно - Абрамова Л.А. была заменена на Коновалова Ф.А.

Установлено, что Коновалов Ф.А. отсутствовал на процедуре вскрытия конвертов; на заседании конкурсной комиссии по предварительному отбору участников конкурса участие принимал, подписал протокол предварительного отбора.

По мнению Комиссии, данное нарушения является существенным, поскольку ставит под сомнение объективность и прозрачность процедуры торгов.

При этом Комиссия Карельского УФАС России отмечает, что несмотря на отсутствие Коновалова Ф.А. на процедуре вскрытия конвертов, конкурсная комиссия была правомочна и без него принимать решения, поскольку кворум имелся (3 члена комиссии – 50%).

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Карельского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЖКУ» (вх.№1522 от 06.04.2016) на действия концедента - организатора торгов - Администрации Олонецкого муниципального района при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения Олонецкого городского поселения, находящихся в собственности муниципального образования «Олонецкий национальный муниципальный район» (сайт www.torgi.gov.ru, извещение №030216/10989687/01 от 03.02.2016) **обоснованной;**

2. Признать в действиях организатора торгов - Администрации Олонецкого муниципального района нарушение пунктов 3 и 5 части 1 статьи 23 и части 3 статьи 29 Закона №115-ФЗ, выразившееся в необоснованном отклонении заявки ООО «ЖКУ» на участие в конкурсе.

3. Предписание Администрации Олонецкого муниципального района не выдавать в связи с выдачей обязательного для исполнения предписания по результатам рассмотрения жалобы ООО «УК «Мастер».

Заместитель Председателя Комиссии _____

Члены Комиссии _____

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