

РЕШЕНИЕ № Т-1/15

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Промышленные информационные технологии» на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

Дата принятия решения: 13.01.2015

г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров № 3 в составе:

<...>,

при участии представителей:

- ООО «Промышленные информационные технологии»: <...> – доверенность № б/н от 15.12.2014, <...> – доверенность № б/н от 15.12.2014;

- Департамента муниципального имущества администрации Волгограда: <...> – доверенность № 98 от 26.12.2014, <...> – доверенность № 104 от 30.12.2014, <...> – доверенность № 99 от 26.12.2014, <...> – доверенность № 101 от 26.12.2014, <...> – доверенность № 106 от 30.12.2014, <...> – доверенность № 107 от 31.12.2014, <...> – доверенность № 105 от 30.12.2014,

рассмотрев жалобу ООО «Промышленные информационные технологии» на действия организатора торгов – Департамента муниципального имущества администрации Волгограда при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованных систем холодного водоснабжения и водоотведения, объектов таких систем, находящихся в муниципальной собственности г. Волгограда, закрепленных на праве хозяйственного ведения за муниципальным унитарным предприятием «Городской водоканал г. Волгограда» (извещение № 250914/0072225/01), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:



В ФАС России поступила жалоба ООО «Промышленные информационные технологии» (далее – Заявитель) на действия организатора торгов – Департамента муниципального имущества администрации Волгограда (далее – Организатор торгов) при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованных систем холодного водоснабжения и водоотведения, объектов таких систем, находящихся в муниципальной собственности г. Волгограда, закрепленных на праве хозяйственного ведения за муниципальным унитарным предприятием «Городской водоканал г. Волгограда» (извещение № 250914/0072225/01) (далее – Жалоба, Конкурс).

Из Жалобы следует, что Организатором торгов при организации и проведении Конкурса были нарушены права и законные интересы Заявителя.

Организатор торгов с доводами Жалобы не согласился, указав, что при организации и проведении конкурса действовал в соответствии с положениями законодательства Российской Федерации, в том числе Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессиях), Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении и водоотведении).

Рассмотрев все представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заявителя и Организатора торгов, Комиссия ФАС России установила следующее.

Организатором торгов на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов было опубликовано сообщение о проведении Конкурса (далее – Извещение). Организатором торгов неоднократно вносились изменения в Конкурсную документацию по проведению открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении системы коммунальной инфраструктуры (централизованных систем холодного водоснабжения и водоотведения, находящихся в муниципальной собственности Волгограда, закрепленных на праве хозяйственного ведения за муниципальным унитарным предприятием «Городской водоканал г. Волгограда») (далее – Конкурсная документация), последние изменений были внесены 10.11.2014.

Согласно Извещению и Конкурсной документации в редакции от 10.11.2014 срок соглашения – 30 лет, размер задатка – 300 000 000 руб.; дата и время начала подачи заявок – 30.09.2014 в 10:00; дата и время окончания подачи заявок – 25.12.2014 в 10:00; дата и время вскрытия конвертов с заявками на участие в Конкурсе – 25.12.2014 в 10:00; дата и время начала представления конкурсных предложений – 19.01.2015 в 09:00; дата и время окончания предоставления конкурсных предложений – 14.04.2015 в 10:00; требования к участникам Конкурса – установлены конкурсной документацией. Порядок и

место предоставления заявок на участие в Конкурсе: заявка на участие в конкурсе должна отвечать требованиям, установленным конкурсной документацией и должна быть доставлена в конкурсную комиссию по адресу: 400066, г. Волгоград, ул. Волгодонская, д. 16, каб. 1, в рабочие дни с 10 час. 00 мин. до 17 час. 00 мин., кроме перерыва на обед с 12 час. 30 мин. по 13 час. 30 мин. по московскому времени. Порядок и срок внесения задатка: задаток уплачивается претендентами в порядке, установленном конкурсной документацией со дня опубликования настоящего сообщения до 10 час. 00 мин. (время московское) 25 декабря 2014 года.

1. По мнению Заявителя, действия Организатора торгов по установлению в пункте 5.1 Конкурсной документации по проведению открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении системы коммунальной инфраструктуры (централизованных систем холодного водоснабжения и водоотведения, находящихся в муниципальной собственности Волгограда, закрепленных на праве хозяйственного ведения за муниципальным унитарным предприятием «Городской водоканал г. Волгограда») (далее – Конкурсная документация) требования по предоставлению претендентом на участие в Конкурсе копии лицензии на осуществление деятельности по проведению работ, связанных с использованием сведений составляющих государственную тайну, противоречат действующему законодательству.

Согласно Жалобе «требование о предоставлении копии лицензии на осуществление деятельности по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну должно предъявляться к Участнику Конкурса (т.е. к заявителю, в отношении которого Конкурсной комиссией по результатам проведения предварительного отбора принято решение о его допуске к дальнейшему участию в Конкурсе) и содержаться в разделе 5.2. Конкурсной документации».

По мнению Организатора торгов, «требование конкурсной документации о предоставлении заявителем в составе заявки копии лицензии на осуществление работ, связанных с использованием государственной тайны, установлено в соответствии с требованиями Закона о водоснабжении в рамках процедурных правил, предусмотренных Законом о концессии».

Комиссией ФАС России в ходе рассмотрения Жалобы установлено следующее.

Согласно части 5 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении конкурс на право заключения концессионного соглашения, объектом которого являются холодного водоснабжения и (или) водоотведения, является открытым. В случае, если они расположены в городах с населением более 300 тысяч человек и отдельные сведения о них составляют государственную тайну в соответствии с законодательством Российской Федерации о государственной тайне, эти сведения не подлежат опубликованию в средствах массовой информации, размещению в сети «Интернет», включению в сообщение о

проведении конкурса, решение о заключении концессионного соглашения, конкурсную документацию. Участники конкурса на право заключения концессионного соглашения, отдельные сведения об объекте которого составляют государственную тайну, должны иметь лицензию на проведение работ с использованием сведений соответствующей степени секретности.

Пунктом 3.1.4 Конкурсной документации уставлено требование, в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников Конкурса, согласно которому к заявителю предъявляется требование о наличии у него лицензию на осуществление деятельности по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

Согласно части 1 статьи 27 Закона о концессиях 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.

Таким образом, согласно положениям статьи 27 Закона о концессиях претендент на участие в Конкурсе (заявитель) должен соответствовать требованиям, предъявляемым к участнику Конкурса.

Согласно пояснениям Организатора торгов население города Волгограда составляет более 300 тыс. человек.

Таким образом, требование, установленное в Конкурсной документации, по предоставлению Заявителем для участия в предварительном отборе участников Конкурса копии лицензии на осуществление деятельности по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну соответствует законодательству Российской Федерации.

На основании изложенного довод Заявителя о том, что установление Организатора торгов в Конкурсной документации требования по предоставлению Заявителем в Конкурсе копии лицензии на осуществление деятельности по проведению работ, связанных с использованием сведений составляющих государственную тайну, противоречат действующему законодательству, является необоснованным.

2. По мнению Заявителя, Организатор торгов целенаправленно увеличил задаток с 60 000 000 руб. в редакции Конкурсной документации от 30.09.2014 до 300 000 000 руб. в редакции Конкурсной документации от 10.11.2014, в целях создания препятствий для участи в Конкурсе, в том числе «новых хозяйствующих субъектов».

Согласно пояснениям представителя Организатора торгов размер задатка действительно увеличен (по сравнению с установленным в Конкурсной документации от 30.09.2014 года). Данные действия Организатором торгов были совершены по причине значительной общей стоимости передаваемого по концессионному соглашению имущества (иного имущества и объектов концессионного соглашения составляет 217 397 655,50 и 5 351 986 904,79

рублей соответственно); высокой значимости Конкурса для города Волгограда и в целях обеспечения интересов концедента по недопущению участия в Конкурсе лиц, которые не смогут выполнить свои обязательства в рамках концессионного соглашения, учитывая высокий уровень расходов на создание и реконструкцию объекта концессионного соглашения. Указанные действия по внесению изменений в Конкурсную документацию были произведены в соответствии с требованиями Закона о концессиях о продлении срока представления заявок на участие в Конкурсе.

Согласно пункту 12 части 1 статьи 23 Закона о концессиях конкурсная документация должна содержать размер задатка, вносимого в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения (далее - задаток), порядок и срок его внесения, реквизиты счетов, на которые вносится задаток.

При этом Закон о концессиях не предусматривает порядок определения Организатором размеров задатка. Таким образом, Организатор торгов устанавливает размер задатка самостоятельно.

На основании изложенного Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что указанный довод Заявителя является необоснованным.

3. Согласно Жалобе 23.12.2014 Заявитель обратился к Организатору торгов с целью заключить соглашение о задатке. Однако, «Конкурсной Комиссией Конкурса было отказано в подписании с Заявителем указанного Соглашения, ссылаясь на то, что Соглашение о задатке согласно Конкурсной документации может быть подписано 22.12.2014 до 17.00».

По мнению Заявителя, действия Организатора торгов по установлению в Конкурсной документации требования о заключении договора о задатке как такового, а также отказу Заявителю в заключении договора о задатке 23.12.2014 необоснованны и неправомерны.

На заседании Комиссии ФАС России по рассмотрению Жалобы представитель Организатора торгов пояснил, что срок заключения соглашения о задатке, установленный в Конкурсной документации, означает, по мнению Организатора торгов, что соглашение о задатке должно быть заключено не позднее 17.00 часов 22.12.2014, поскольку формулировка «до 23.12.2014» используется в значении «не включая дату, следующую после этого предлога».

В соответствии с пунктом 12.3 Конкурсной документации соглашение о задатке заключается в срок со дня опубликования сообщения о проведении Конкурса до 23 декабря 2014 года в день обращения Заявителя по адресу: 400066, г. Волгоград, ул. Волгодонская, д. 16, каб. 1, в рабочие дни с 10 час. 00 мин. до 17 час. 00 мин., кроме перерыва на обед с 12 час. 30 мин. по 13 час. 30 мин., по московскому времени.

Согласно пункту 1 статьи 194 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до двадцати четырех часов последнего

дня срока. Однако если это действие должно быть совершено в организации, то срок истекает в тот час, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции.

Таким образом, по мнению Комиссии ФАС России, в случае установления предельного срока подписания договора о задатке в виде календарной даты исходя из норм ГК РФ и установления в Конкурсной документации формулировки «до 23 декабря 2014 года» окончание срока подписания договора о задатке – 23.12.2014 в 17:00.

Между тем 23.12.2014 Организатором торгов было отказано Заявителю в заключении соглашения о задатке. На заседании Комиссии ФАС России стало известно, что Организатором торгов 23.12.14 было отказано в заключении соглашения о задатке и другому претенденту на участие в Конкурсе.

На основании изложенного Комиссия ФАС России приходит к выводу о неправомерности действий Организатора торгов по отказу в заключении договора о задатке 23.11.2014.

Вместе с тем, согласно пункту 4 части 3 статьи 23 Закона о концессиях 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.

В соответствии с пунктом 17.3 Конкурсной документации решение об отказе в допуске заявителя к участию в Конкурсе принимается конкурсной комиссией, в том числе в случае, если задаток, вносимый заявителем, не поступил на счет в срок и в размере, установленных Конкурсной документацией.

Таким образом, Комиссией установлено, что фактически задаток от Заявителя в размере, установленном Конкурсной документации, поступил на счет Организатора торгов до окончания срока уплаты задатка, установленного в Конкурсной документации.

На основании изложенного Комиссия ФАС России ввиду фактического поступления от Заявителя задатка на счет Организатора торгов до окончания срока внесения задатка, установленного Конкурсной документацией, приходит к выводу, что отказ Заявителю в допуске к участию в Конкурсе является неправомерным.

Комиссия ФАС России считает необходимым отметить, что Закон о концессии не содержит императивной нормы о необходимости заключения соглашения о задатке.

Кроме того, проект соглашения о задатке является неотъемлемым приложением к Конкурсной документации.

Таким образом, Конкурсная документации содержит все необходимые данные для внесения задатка в целях участия в Конкурсе, без необходимости

заклучения соглашения о задатке.

На основании изложенного принимая во внимание вышеизложенное и тот факт, что незаключение соглашения о задатке при фактическом поступлении задатка в установленном Конкурсной документации размере на счет Организатора торгов не может повлиять на решение конкурсной комиссии о признании заявителя участником Конкурса, по мнению Комиссии ФАС России, установление в Конкурсной документации требования о заключении соглашения о задатке является избыточным.

4. По мнению Заявителя, установление Организатором торгов в Конкурсной документации требования о предельном размере расходов концессионера на создание и реконструкцию объекта концессионного соглашения в сумме 58 308 млн. руб. при отсутствии в Конкурсной документации «четкого порядка возмещения расходов Концессионера на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения» концессионера и информации об установленных параметрах регулирования деятельности концессионера, подтвержденной соответствующим документам органа, осуществляющего государственное регулирование тарифов, может привести к ограничению доступа к участию в Конкурсе.

Кроме того, согласно Жалобе «учитывая, что оказание услуг по водоснабжению и водоотведению осуществляются по регулируемым тарифам, установление указанного требования, по мнению ООО «Проминформ Технологии», может привести к значительному увеличению тарифов на услуги по водоснабжению и водоотведению города Волгограда, оказываемые Концессионером с использованием имущества, являющегося объектом Концессионного соглашения, заключаемого по результатам Конкурса».

Согласно пояснениям Организатора торгов, в Законе о концессиях отсутствует требование по установлению в Конкурсной документации порядка возмещения расходов концессионера на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения. Возмещение расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения осуществляется концессионером в рамках деятельности по концессионному соглашению, которую он осуществляет по своему усмотрению с соблюдением требований концессионного соглашения и действующего законодательства. Концедент участие в расходах на создание и реконструкцию объекта концессионного соглашения не принимает.

По мнению Организатора торгов, значительное увеличение тарифа не произойдет. В пункте 25.4. Конкурсной документации на основании пункта 10 части 1.2 статьи 23 Закон о концессиях установлен предельный (максимальный) рост необходимой валовой выручки концессионера по отношению к предыдущему году, в соответствии с которым участники конкурса должны формировать свои предложения.

В части отсутствия в Конкурсной документации информации об

установленных параметрах регулирования деятельности концессионера, подтвержденной соответствующим документам органа, осуществляющего государственное регулирование тарифов, представитель Организатора торгов на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что копии согласования органом, осуществляющим государственное регулирование тарифов, долгосрочных параметров регулирования деятельности концессионера не являются в соответствии с положениями Закона о концессиях частью Конкурсной документации.

Комиссией ФАС России установлено следующее.

Статьей 23 Закона о концессиях установлен исчерпывающий перечень документов, которые должна содержать конкурсная документация. Требования о предоставлении документов в составе конкурсной документации, подтверждающих факт согласования органом, осуществляющим государственное регулирование тарифов, долгосрочных параметров регулирования деятельности концессионера положения Закона о концессиях не содержат.

Таким образом, требование Заявителя о предоставлении информации об установленных параметрах регулирования деятельности концессионера, подтвержденной соответствующим документам органа, осуществляющего государственное регулирование тарифов неправомерно.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России по рассмотрению Жалобы представитель Заявителя не смог пояснить, что именно он подразумевает под «четким порядком возмещения расходов Концессионера на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения».

При этом Комиссией ФАС России установлено, что Конкурсная документация содержит положения, предусматривающие возмещение расходов концессионера и порядок их возмещения.

Таким образом, довод Заявителя о том, что установление Организатором торгов в Конкурсной документации требования о предельном размере расходов концессионера на создание и реконструкцию объекта концессионного соглашения в сумме 58 308 млн. руб. при отсутствии в Конкурсной документации «четкого порядка возмещения расходов Концессионера на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения» концессионера и информации об установленных параметрах регулирования деятельности концессионера, подтвержденной соответствующим документам органа, осуществляющего государственное регулирование тарифов, может привести к ограничению доступа к участию в Конкурсе, является необоснованным.

5. Согласно Жалобе установление обязанности концессионера по принятию на себя обязательств муниципального унитарного предприятия «Городской водоканал г. Волгограда» (далее – Предприятие) по подключению объектов застройщиков к принадлежавшим Предприятию сетям инженерно-

технического обеспечения, входящим в состав объекта концессионного соглашения, в соответствии с выданными Предприятием техническими условиями и заключенными договорами на подключение и (технологическое присоединение) объектов капитального строительства к централизованным системам водоснабжения и (или) водоотведения, соответствующими требованиям законодательства Российской Федерации иных нормативных правовых актов. (пункт 5.46 приложения № 1 к Конкурсной документации), противоречит действующему законодательству Российской Федерации. Кроме того, в составе Конкурсной документации не содержится информации об указанных обязательствах Предприятия.

Согласно письменным пояснениям Организатора торгов при установлении указанного обязательства концессионера Организатор торгов руководствовался пунктом 69 типового концессионного соглашения в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, переработки и утилизации (захоронения) бытовых отходов, объектов, предназначенных для освещения территорий городских и сельских поселений, объектов, предназначенных для благоустройства территорий, а также объектов социально-бытового назначения, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 05.12.2006 № 748.

На заседании Комиссии ФАС России по рассмотрению Жалобы представитель Организатора торгов подтвердил довод Заявителя о том, что информации об объеме данных обязательств Предприятия в Конкурсной документации не содержится.

Комиссией ФАС России в ходе рассмотрения Жалобы установлено следующее.

Согласно пункту 89 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, установленных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 № 644 «Об утверждении Правил холодного водоснабжения и водоотведения и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации», в случае если для подключения (технологического присоединения) объекта к сетям инженерно-технического обеспечения в соответствии с заявителем или органом местного самоуправления были получены технические условия и срок, на который были выданы технические условия, не истек, исполнителем по договору о подключении является организация, выдавшая технические условия, правопреемники указанной организации или организация, владеющая на праве собственности или на ином законном основании объектами централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения, на подключение (технологическое присоединение) к которым были выданы технические

условия.

Таким образом, ввиду того, что правопреемником Предприятия по итогам заключения концессионного соглашения будет являться концессионер, Комиссия ФАС России приходит к выводу, о том, что действия Организатора торгов по установлению в составе Конкурсной документации обязательства концессионера по исполнению обязательств Предприятия по подключению объектов застройщиков к принадлежавшим Предприятию сетям инженерно-технического обеспечения, входящим в состав объекта концессионного соглашения, в соответствии с выданными Предприятием техническими условиями и заключенными договорами на подключение и (технологическое присоединение) объектов капитального строительства к централизованным системам водоснабжения и (или) водоотведения являются правомерными.

Вместе с тем, по мнению Комиссии ФАС России, отсутствие в составе Конкурсной документации информации об объеме передаваемых концессионеру по концессионному соглашению обязательств Предприятия не позволяет оценить потенциальному участнику конкурса свои возможности по исполнению этих обязательств и таким образом подтвердить свое соответствие требованиям, предъявляемым к участникам конкурса, а также сформировать в соответствии со своими возможностями достоверное конкурсное предложение. Таким образом, Комиссия ФАС России полагает, что Конкурсная документация должна содержать информацию об объемах обязательств Предприятия по подключению объектов застройщиков к принадлежавшим Предприятию сетям инженерно-технического обеспечения, входящим в состав объекта концессионного соглашения, в соответствии с выданными Предприятием техническими условиями и заключенными договорами на подключение и (технологическое присоединение) объектов капитального строительства к централизованным системам водоснабжения и (или) водоотведения, соответствующими требованиям законодательства Российской Федерации иных нормативных правовых актов.

6. Согласно Жалобе в Конкурсной документации отсутствует требование к составу и внутреннему содержанию документов и материалов, подтверждающих возможность достижения участником конкурса значений критериев конкурса, указанных им в конкурсном предложении, с обязательным приложением описания предлагаемых участником конкурса мероприятий по созданию и реконструкции объекта концессионного соглашения, обеспечивающих достижение предусмотренных заданием целей и минимально допустимых плановых значений показателей деятельности концессионера, с описанием основных характеристик этих мероприятий, календарных графиков проведения соответствующих мероприятий, необходимых технико-экономических расчетов, обоснований, а также порядок их оценки. Данный факт, по мнению Заявителя, свидетельствует о том, что решение о соответствии данных документов требованиям Конкурсной документации будут носить

оценочный характер и могут привести к созданию преимущественных условий одних участников Конкурса по отношению к другим его участникам.

Согласно пояснениям представителя Организатора торгов на заседании Комиссии ФАС России по рассмотрению Жалобы конкурсная комиссия при рассмотрении документов и материалов, представленных участником Конкурса в подтверждение своих возможностей по достижению значений критериев конкурса, указанных им в конкурсном предложении, с обязательным приложением описания предлагаемых участником конкурса мероприятий по созданию и реконструкции объекта концессионного соглашения, обеспечивающих достижение предусмотренных заданием целей и минимально допустимых плановых значений показателей деятельности концессионера, с описанием основных характеристик этих мероприятий, календарных графиков проведения соответствующих мероприятий, необходимых технико-экономических расчетов, обоснований, руководствуется пунктом 1 части 3 статьи 32 Закона о концессиях и рассматривает указанные документы и материалы на предмет подтверждения информации, содержащейся в конкурсном предложении участника конкурса, и их достоверности. Предоставляемые участником конкурса в соответствии с пунктом 5.2.2 Конкурсной документации сведения не рассматриваются в рамках оценки конкурсных предложений содержание представленных участником конкурса материалов в составе конкурсного предложения не соотносится и не сравнивается с материалами других участников.

Порядок оценки конкурсных предложений установлен частями 5.2 – 5.7 статьи 32 Закона о концессиях. В соответствии с требованиями части 5.2 статьи 32 Закона о концессиях конкурсные предложения оцениваются посредством сравнения содержащихся в них условий. Наилучшим признается конкурсное предложение условия которого соответствуют дисконтированной выручке участника конкурса, для которого определено ее минимальное значение, в случае, если дисконтированная выручка участника конкурса, для которого определено ее минимальное значение, отличается от дисконтированной выручки другого участника конкурса, для которого определено следующее по величине значение дисконтированной выручки после ее минимального значения, более чем на два процента превышающее минимальное значение дисконтированной выручки; наибольшему количеству содержащихся в конкурсном предложении наилучших плановых значений показателей деятельности концессионера по сравнению с соответствующими значениями, содержащимися в конкурсных предложениях иных участников конкурса, дисконтированные выручки которых превышают менее чем на два процента минимальное значение дисконтированной выручки, определенное на основании всех конкурсных предложений, или равны ему, в случае, если дисконтированная выручка участника конкурса, для которого определено ее минимальное значение, отличается от дисконтированной выручки другого участника

конкурса, для которого определено следующее по величине значение дисконтированной выручки после ее минимального значения, менее чем на два процента превышающее минимальное значение дисконтированной выручки или равное ему.

Таким образом, Комиссии ФАС России пришла к выводу, что довод заявителя в части отсутствия порядка отсутствия оценки документов и материалов, подтверждающих возможность достижения участником конкурса значений критериев конкурса, указанных им в конкурсном предложении, с обязательным приложением описания предлагаемых участником конкурса мероприятий по созданию и реконструкции объекта концессионного соглашения, обеспечивающих достижение предусмотренных заданием целей и минимально допустимых плановых значений показателей деятельности концессионера, с описанием основных характеристик этих мероприятий, календарных графиков проведения соответствующих мероприятий, необходимых технико-экономических расчетов, обоснований является необоснованным.

В части отсутствия в составе Конкурсной документации требований к составу и внутреннему содержанию документов и материалов, подтверждающих возможность достижения участником конкурса значений критериев конкурса, указанных им в конкурсном предложении, с обязательным приложением описания предлагаемых участником конкурса мероприятий по созданию и реконструкции объекта концессионного соглашения, обеспечивающих достижение предусмотренных заданием целей и минимально допустимых плановых значений показателей деятельности концессионера, с описанием основных характеристик этих мероприятий, календарных графиков проведения соответствующих мероприятий, необходимых технико-экономических расчетов, обоснований Комиссия ФАС России установила следующее.

Пунктом 5 части 1 статьи 23 Закона о концессиях установлено, что конкурсная документация должна содержать исчерпывающий перечень документов и материалов и формы их предоставления заявителями, участниками конкурса, в том числе документов и материалов, подтверждающих соответствие заявок на участие в конкурсе и конкурсных предложений требованиям, установленным конкурсной документацией.

Согласно части 3 статьи 32 Закона о концессиях решение о несоответствии конкурсного предложения требованиям конкурсной документации принимается конкурсной комиссией в случае, если:

- участником конкурса не представлены документы и материалы, предусмотренные конкурсной документацией, подтверждающие соответствие конкурсного предложения требованиям, установленным конкурсной документацией, и подтверждающие информацию, содержащуюся в конкурсном предложении;

- условие, содержащееся в конкурсном предложении, не соответствует установленным параметрам критериев конкурса и (или) предельным значениям критериев конкурса;

- представленные участником конкурса документы и материалы недостоверны.

В Конкурсной документации не содержится указания на конкретные способы реализации мероприятий и достижение значений показателей, установленных Конкурсной документацией, и, следовательно, предложенные участниками Конкурса способы реализации указанных мероприятий и документы, подтверждающие наличие такой возможности у участников Конкурса могут существенно отличаться.

При этом следует отметить, что процедура проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения существенно отличается от процедуры проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении иных объектов. Закон о концессиях позволяет участникам конкурса самостоятельно определять мероприятия по достижению целей, предусмотренных конкурсной документацией, и способы их реализации.

Установление исчерпывающего перечня документов и материалов, подтверждающих информацию, содержащуюся в конкурсном предложении, в Конкурсной документации, по мнению Комиссии ФАС России, приведет к ущемлению прав участников Конкурса в части предоставления документов, подтверждающих их возможности по реализации мероприятий и достижению значений показателей, установленных Конкурсной документацией, выбранными ими способами, отличных от документов и материалов, установленных Конкурсной документацией, что таким образом приведет к несоответствию конкурсного предложения установленным Конкурсной документацией параметрам и критериям, что приведет к ограничению конкуренции при проведении Конкурса.

Таким образом, на основании изложенного Комиссия ФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя в части отсутствия требований к составу и внутреннему содержанию документов и материалов, подтверждающих возможность достижения участником конкурса значений критериев конкурса, указанных им в конкурсном предложении, с обязательным приложением описания предлагаемых участником конкурса мероприятий по созданию и реконструкции объекта концессионного соглашения, обеспечивающих достижение предусмотренных заданием целей и минимально допустимых плановых значений показателей деятельности концессионера, с описанием основных характеристик этих мероприятий, календарных графиков проведения соответствующих мероприятий, необходимых технико-экономических расчетов.

7. На заседании Комиссии ФАС России по рассмотрению Жалобы

представитель Заявителя указал, что Организатором торгов 26.12.2014 проведен предварительный отбор участников Конкурса, что, по мнению Заявителя, противоречит положению части 18 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции о приостановлении торгов со дня направления уведомления о приеме жалобы к рассмотрению до рассмотрения жалобы по существу. По мнению Заявителя после поступления уведомления ФАС России о принятии Жалобы к рассмотрению Организатор должен был приостановить любые действия по проведению Конкурса, в том числе не должен был осуществлять предварительный отбор участников Конкурса.

Согласно части 18 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

Согласно части 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Таким образом, Департамент муниципального имущества администрации Волгограда обязан приостановить торги на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованных систем холодного водоснабжения и водоотведения, отдельных объектов таких систем, находящихся в муниципальной собственности г. Волгограда, закрепленных на праве хозяйственного ведения за муниципальным унитарным предприятием «Городской водоканал г. Волгограда» исключительно в части заключения договора (концессионного соглашения).

Кроме того необходимо отметить, что Комиссией ФАС России на основании решения от 13.01.2015 № Т-3/15, принятого по итогам рассмотрения жалобы ООО «Краснодар Водоканал» на действия организатора торгов – Департамента муниципального имущества администрации Волгограда при проведении Конкурса, Департаменту муниципального имущества администрации Волгограда выдано предписание от 13.01.2015 № Т-3/15 об отмене Протокола № 1 заседания конкурсной комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении системы коммунальной инфраструктуры (централизованных систем холодного водоснабжения и водоотведения, находящихся в муниципальной собственности Волгограда, закрепленных на праве хозяйственного ведения за муниципальным унитарным предприятием «Городской водоканал г. Волгограда») о вскрытии конвертов с заявками на участие в конкурсе от

25.12.2014 и Протокола проведения предварительного отбора участников по открытому конкурсу на право заключения концессионного соглашения в отношении системы коммунальной инфраструктуры (централизованных систем холодного водоснабжения и водоотведения, находящихся в муниципальной собственности Волгограда, закрепленных на праве хозяйственного ведения за муниципальным унитарным предприятием «Городской водоканал г. Волгограда») от 26.12.2014; о внесении изменений в сообщение о проведении Конкурса и Конкурсную документацию в части исключения требования о необходимости заключения соглашения о задатке; исключения из Конкурсной документации положений, предусматривающих и устанавливающие значения предельного (максимального) размера расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения; установления (продления) срока подачи заявок на участие в Конкурсе таким образом, чтобы он составлял 10 календарных дней с момента опубликования, предусмотренных пунктом 1 данного предписания изменений, на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов – www.torgi.gov.ru, а также в иных средствах массовой информации и в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», где было опубликовано сообщение о проведении Конкурса, установления (продления) срока предоставления конкурсных предложений таким образом, чтобы он составлял не менее шестидесяти рабочих дней со дня направления участникам конкурса уведомления с предложением представить конкурсные предложения.

На основании изложенного в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Промышленные информационные технологии» на действия организатора торгов – Департамента муниципального имущества администрации Волгограда при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованных систем холодного водоснабжения и водоотведения, объектов таких систем, находящихся в муниципальной собственности г. Волгограда, закрепленных на праве хозяйственного ведения за муниципальным унитарным предприятием «Городской водоканал г. Волгограда» (извещение № 250914/0072225/01) обоснованной.

2. Выдать Департаменту муниципального имущества администрации Волгограда обязательное для исполнения предписание.

Решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.