

Жалоба на действия организатора торгов

28.06.2022г. на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru Администрацией городского поселения "Город Советская Гавань" Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация, организатор торгов) опубликовано сообщение о проведении конкурса № №280622/0048778/01 от 28.06.2022 (открытый конкурс), лот №1 на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет. Дата и время окончания подачи заявок 11.08.2022 в 10.00.

В соответствии с Определением Верховного Суда РФ от 22.06.2018 № 309-КГ18-7733 по делу № А76-7435/2017 предусмотренный статьей 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» механизм обжалования предусматривает возможность лица подавшего заявки на участие в торгах, обжаловать условия конкурсной документации.

ООО «Трансэнерго» была подана заявка на участие в конкурсе на прав заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (копия прилагается)

Конкурсная документация содержит признаки нарушения Федерального закон от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" по следующим основаниям

1. Согласно пп.3 п.1 ст.23 ФЗ «О концессионных соглашениях», конкурсная документация должна содержать требования, которые предъявляются к участника конкурса (в том числе требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам) и в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников конкурса.

П.п. 5 п. 4.1 раздела 4 конкурсной документации установлены следующие требования к участникам конкурса:

квалификация, профессиональные и деловые качества участника конкурса характеризующая качества участника, что обусловлено потребностями концедента выявлении лица, имеющего **реальный опыт финансирования работ, схожих предметом концессионного соглашения**, и его **устойчивого финансового**

110822

4/19683

положения в целях выявления риска неисполнения концессионного соглашения на более ранних этапах, которая выражается в следующем:

- **наличие** у участника конкурса **опыта финансирования создания и (или) реконструкции объектов аналогичных объекту концессионного соглашения**, подтверждающегося соответствующим заключенным и исполненным договором (договорами)

Считаем данное требование не соответствующим действующему законодательству, что приводит к необоснованному ограничению доступа к участию в конкурсе, как нарушение части 3 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях и части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" по следующим основаниям:

В соответствии с пунктом 6.1 части 1 статьи 10 Закона о концессионных соглашениях существенным условием концессионного соглашения являются способы обеспечения исполнения обязательств по концессионному соглашению (предоставление безотзывной банковской гарантии, передача концессионером концеденту в залог прав концессионера по договору банковского вклада (депозита), осуществление страхования риска ответственности концессионера за нарушение обязательств по концессионному соглашению), размеры предоставляемого обеспечения и срок, на который оно предоставляется

Согласно части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать указание на способы обеспечения концессионером исполнения обязательств по концессионному соглашению, требования к победителю конкурса о представлении документов, подтверждающих обеспечение исполнения обязательств концессионера по концессионному соглашению в соответствии с установленными Законом о концессиях способами обеспечения исполнения обязательств по концессионному соглашению, а также требования к таким документам.

В соответствии с частью 1 статьи 36 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение может быть заключено только после предоставления победителем конкурса документов, подтверждающих обеспечение исполнения обязательств по концессионному соглашению.

Таким образом, исходя из положений Закона о концессионных соглашениях возможности исполнения обязательств по концессионному соглашению подтверждаются на этапе заключения концессионного соглашения победителем конкурса путем предоставления финансовых гарантий.

Более того, с учетом постоянно изменяющейся экономической конъюнктуры и рисков, связанных с осуществлением участниками конкурса коммерческой деятельности в рамках реализации иных проектов, наличие или отсутствие у участников конкурса в прошлом опыта финансирования создания (реконструкции) объектов инфраструктуры не может подтверждать или опровергать их возможности осуществлять реализацию концессионного соглашения, заключаемого по итогам проведения конкурса, и не характеризует квалификацию, профессиональные и деловые качества участников конкурса, требования к которым могут быть установлены в соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях.

Таким образом, установление в конкурсной документации требования о наличии у участников конкурса опыта финансирования создания (реконструкции) объектов инфраструктуры, к финансовой состоятельности может привести к необоснованному ограничению доступа к участию в конкурсе и будет являться нарушением части 3 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях.

В действиях организатора торгов усматривается нарушение ч. 3 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях, поскольку конкурсная документация содержит требования к участникам конкурса, необоснованно ограничивающая доступ какого-либо из участников конкурса к участию в конкурсе.

Данный вывод также поддержан Федеральной антимонопольной службой России (Письмо ФАС России от 26.10.2018 N РП/86694/18 "О практике применения концессионного законодательства при заключении концессионного соглашения").

2. Раздел 15 «Порядок и срок проведения предварительного отбора участников конкурса» не соответствует требованиям, установленным п. 4 ч. 3 ст. 29 Закона о концессионных соглашениях, а именно, в конкурсной документации отсутствует основание об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе в части непоступления задатка заявителя 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.

Таким образом, из указанного раздела конкурсной документации можно сделать вывод, о том, что при непоступлении (отсутствии) задатка на счет Администрации, такая заявка будет допущена и принята к рассмотрению, нарушая свободу конкуренции между участниками конкурса, что также подтверждает нарушение ч. 3 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях.

3. Абзацем 2 п. 2.17. конкурсной документации установлено: «При поступлении предложений об изменении положений конкурсной документации, в том числе об изменении проекта концессионного соглашения, концедент или конкурсная комиссия размещают на официальном сайте Российской Федерации в течение трех дней со дня поступления указанных предложений информацию о принятии или об отклонении представленных предложений об изменении конкурсной документации с указанием причин их принятия или отклонения. В случае принятия концедентом представленных предложений он вносит в конкурсную документацию соответствующие изменения. В течение трех рабочих дней со дня внесения соответствующих изменений сообщение об их внесении публикуется конкурсной комиссией в официальном издании и размещается на официальном сайте Российской Федерации и официальном сайте концедента. При этом срок предоставления заявок на участие в конкурсе или конкурсных предложений продлевается не менее чем на тридцать рабочих дней со дня внесения соответствующих изменений».

Обращаем внимание, что вышеуказанные положения конкурсной документации не соответствуют действующему законодательству поскольку п. 7 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях, содержащих аналогичные требования к конкурсной документации, утратил силу с января 2017 года (ФЗ от 03.07.2016 N 275-ФЗ).

Таким образом, установление Администрацией указанного абзаца конкурсной документации, является незаконным и нарушает права участников конкурса.

На основании вышеизложенного, в связи с многочисленными нарушениям допущенными организатором конкурса в конкурсной документации, руководствуясь ФЗ «О концессионных соглашениях», ФЗ «О защите конкуренции», прошу:

1. признать конкурсную документацию не соответствующей законодательству о концессионных соглашениях ограничивающих права заинтересованных лиц в участии.
2. возложить на Администрацию городского поселения "Город Советск Гавань" Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края обязанность по устранению замечаний к конкурсной документации приведении ее в соответствие с ФЗ «О концессионных соглашениях».

Приложения:

1. Конкурсная документация.
2. Доверенность представителя – копия на 2л.
3. Копия описи документов с отметкой о принятии заявки ООО «Трансэнерг»