



**АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО
«ДАЛЬНЕВОСТОЧНАЯ
РАСПРЕДЕЛИТЕЛЬНАЯ
СЕТЕВАЯ КОМПАНИЯ»
(АО «ДРСК»)**

ул. Шевченко, 32, г. Благовещенск
Амурская область, Российская Федерация
675004

факс: +7(4162) 397-902; +7(4162) 397-903
тел: +7(4162) 39-73-59

doc@drsk.ru; <http://www.drsk.ru>

ОКПО 78900638; ОГРН 1052800111308
ИНН/КПП 2801108200/775050001

26.05 2023 № 16-02-32/2668

на

**Жалоба на положения
конкурсной документации**

**Руководителю Управления Федеральной
антимонопольной службы
по Хабаровскому краю**

ул. Запарина, д. 6 /
г. Хабаровск, 680000
Эл. почта: to27@fas.gov.ru

Заявитель:

Акционерное общество «Дальневосточная
распределительная сетевая компания»
ул. Шевченко, 32
г. Благовещенск, 675004
e-mail: doc@drsk.ru
факс: 7(4162) 397-902
тел: 7(4162) 397-359

Субъект контроля:

Комитет по управлению имуществом
Администрации Советско - Гаванского
муниципального района Хабаровского края
ул. Ленина 4, город Советская Гавань,
Хабаровский край, 682800
komitet@mail.sovgav.ru
тел: 7(42138)45939; 7(42138)44188

Хабаровское УФАС России
Рег. номер 8543/23
зарегистрирован 30.05.2023



07 марта 2023 года на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru Комитетом по управлению имуществом Администрации Советско - Гаванского муниципального района Хабаровского края опубликовано извещение о проведении конкурса № 22000014880000000008 на право на заключение концессионного соглашения в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии (электросетевой комплекс муниципального образования «Советско-Гаванский муниципальный район Хабаровского края»), расположенных на территориях городского поселения «Рабочий поселок Лососина» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, Гаткинского сельского поселения Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края и межселенной территории Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края.

Концедентом является муниципальное образование «Советско-Гаванский муниципальный район Хабаровского края», от имени которого выступает Администрация Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края.

13 апреля 2023 на основании Постановления Администрации Советско - Гаванского муниципального района Хабаровского края № 244 в Конкурсную документацию внесены изменения.

График проведения конкурса содержится в Конкурсной документации, указан на сайте www.torgi.gov.ru, согласно которому срок предоставления Заявок на участие в Конкурсе установлен с 9 часов 00 минут 10.03.2023 до 10 часов 00 минут 05.06.2023 года.

Основаниями для решения о проведении конкурса являются Федеральный закон от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (Далее – Закон № 115-ФЗ) и постановление Администрации Советско - Гаванского муниципального района Хабаровского края № 155 от 02.03.2023 «О проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии (электросетевой комплекс муниципального образования «Советско-Гаванский муниципальный район Хабаровского края»».

Ознакомившись с Конкурсной документацией, АО «ДРСК» полагает, что положения Конкурсной документации не соответствуют требованиям Закона №115-ФЗ, поскольку в ней **не содержится достаточных данных о требованиях, предъявляемых к участникам конкурса, не определён перечень документов, которые необходимо представить в составе заявки** в целях подтверждения соответствия участников конкурса требованиям установленным в подпункте 5 пункта 4.1 Конкурсной документации.

1. По мнению АО «ДРСК» Участником конкурса может быть только Территориальная сетевая организация.

Правовые основы экономических отношений в сфере электроэнергетики, полномочия органов государственной власти на регулирование этих отношений, основные права и обязанности субъектов электроэнергетики при осуществлении деятельности в сфере электроэнергетики (в том числе производства в режиме комбинированной выработки электрической и тепловой энергии) и потребителей электрической энергии устанавливает Федеральный закон от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике, Закон № 35-ФЗ).

Согласно статье 3 Закона №35-ФЗ под объектами электроэнергетики понимаются имущественные объекты, непосредственно используемые в процессе производства, передачи электрической энергии, оперативно-диспетчерского управления в электроэнергетике и сбыта электрической энергии, в том числе объекты электросетевого хозяйства; под субъектами электроэнергетики – лица, осуществляющие деятельность в сфере электроэнергетики, в том числе производство электрической, тепловой энергии и мощности, приобретение и продажу электрической энергии и мощности, энергоснабжение потребителей, оказание услуг по передаче электрической энергии, оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике, сбыт электрической энергии (мощности), организацию купли-продажи электрической энергии и мощности.

Таким образом, из совокупного анализа положений Закона № 115-ФЗ и Закона № 35-ФЗ следует, что объекты электроэнергетики могут выступать в качестве объектов концессионного соглашения, а лица, осуществляющие деятельность в сфере электроэнергетики или намеренные её осуществлять подпадают под правовое регулирование Закона об электроэнергетике.

К числу общих принципов организации экономических отношений и основ государственной политики в сфере электроэнергетики, закрепленных в статье 6 Закона №35-ФЗ, отнесены: обеспечение энергетической безопасности Российской Федерации; обеспечение бесперебойного и надежного функционирования электроэнергетики в целях удовлетворения спроса на электрическую энергию потребителей, обеспечивающих надлежащее исполнение своих обязательств перед субъектами электроэнергетики; использование рыночных отношений и конкуренции в качестве одного из основных инструментов формирования устойчивой системы удовлетворения спроса на электрическую

энергию при условии обеспечения надлежащего качества и минимизации стоимости электрической энергии (абзацы второй, четвертый, седьмой).

Государственная политика в сфере электроэнергетики направлена на обеспечение соблюдения указанных общих принципов.

В целях обеспечения энергетической безопасности Указом Президента РФ от 13.05.2019 №216 утверждена «Доктрина энергетической безопасности Российской Федерации», которая среди рисков в области энергетической безопасности, выделяет высокий уровень износа основных производственных фондов организаций топливно-энергетического комплекса (подпункт «ж» пункта 17).

Реализация доктрины осуществляется субъектами энергетической безопасности в рамках государственной энергетической политики Российской Федерации, цели, основные направления, задачи и ключевые меры которой определяются Президентом Российской Федерации, Правительством Российской Федерации и уполномоченными федеральными органами исполнительной власти (пункт 31).

Во исполнение Указа Президента Российской Федерации от 22.11.2012 №1567, распоряжением Правительства Российской Федерации от 03.04.2013 №511-р принята «Стратегия развития электросетевого комплекса Российской Федерации» (далее - Стратегия), которая охватывает основную деятельность электросетевого комплекса - передачу и распределение электрической энергии и непосредственно связанные с ней аспекты смежных видов деятельности (генерацию и сбыт электрической энергии) на территории России.

В соответствии с общими положениями Стратегии целью функционирования распределительного электросетевого комплекса является долгосрочное обеспечение надежного, качественного и доступного энергоснабжения потребителей на всей территории соответствующего региона на этапе распределения электрической энергии за счет организации максимально эффективной инфраструктуры.

Стратегией установлены основные задачи и ориентиры развития электросетевого комплекса Российской Федерации на период до 2030 года, согласно которым, в том числе планируется консолидация территориальных сетевых организаций под воздействием экономических стимулов, заключающаяся в поэтапном сокращении количества хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность по передаче электрической энергии и технологическому присоединению к сети новых потребителей, формировании единого центра ответственности за обеспечение надежного и качественного энергоснабжения и организации эффективной и соответствующей мировым стандартам технологической инфраструктуры.

Согласно понятиям, данным в статье 3 Закона № 35-ФЗ территориальная сетевая организация – это коммерческая организация, которая оказывает услуги по передаче электрической энергии использованием объектов электросетевого хозяйства, не относящихся к единой национальной (общероссийской) электрической сети, а в случаях, установленных указанным Федеральным законом, - с использованием объектов электросетевого хозяйства или части объектов, входящих в единую национальную (общероссийскую) электрическую сеть, и которая соответствует утвержденным Правительством Российской Федерации критериям отнесения владельцев объектов электросетевого хозяйства к территориальным сетевым организациям.

Такие критерии были установлены Постановлением Правительства РФ №184.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.04.2022 № 807 были внесены изменения в Постановление №184, которые вступили в силу с 12.05.2022.

Согласно пункту 1 критериев (в редакции Постановления № 807) владельцем объектов электросетевого хозяйства может быть территориальная электросетевая организация владеющая на праве собственности и (или) на ином законном основании на срок не менее долгосрочного периода регулирования трансформаторными и иными подстанциями с установленными силовыми трансформаторами (автотрансформаторами), расположенными и используемыми для осуществления регулируемой деятельности в административных границах субъекта Российской Федерации, сумма номинальных мощностей которых составляет: применительно к отношениям, связанным с установлением (пересмотром) цен (тарифов) на услуги по передаче электрической энергии на 2023 год, не менее 15 МВА; применительно к отношениям, связанным с установлением (пересмотром) цен (тарифов) на услуги по передаче электрической энергии на 2024 год, не менее 30 МВА; применительно к отношениям, связанным с установлением (пересмотром) цен (тарифов) на услуги по передаче электрической энергии на 2025 год и последующие расчетные периоды регулирования, не менее 150 МВА.

Согласно пункту 2 Критериев (в редакции Постановления № 807) – владеющая на праве собственности и (или) на ином законном основании на срок не менее долгосрочного периода регулирования линиями электропередачи (воздушными и (или) кабельными), расположенными и используемыми для осуществления регулируемой деятельности в административных границах субъекта Российской Федерации, непосредственно соединенными с трансформаторными и иными подстанциями, указанными в пункте 1 данных критериев, не менее 2 проектных номинальных классов напряжения: 110 кВ и выше, 35 кВ, 1 - 20 кВ, ниже 1 кВ - трехфазных участков линий электропередачи, сумма протяженностей которых по трассе составляет: применительно к 10 отношениям, связанным с установлением (пересмотром) цен (тарифов) на услуги по передаче электрической энергии на 2023 год, не менее 20 км; применительно к отношениям, связанным с установлением (пересмотром) цен (тарифов) на услуги по передаче электрической энергии на 2024 год, не менее 50 км; применительно к отношениям, связанным с установлением (пересмотром) цен (тарифов) на услуги по передаче электрической энергии на 2025 год и последующие расчетные периоды регулирования, не менее 300 км.

При этом согласно пункту 2 (2) введенному этим же постановлением при определении соответствия владельцев объектов электросетевого хозяйства пунктам 1 и 2 критериев, утвержденных настоящим постановлением, не учитываются: объекты электросетевого хозяйства, указанные в пунктах 81(6) и 81(7) Основ ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 № 1178 «О ценообразовании в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике»; объекты электросетевого хозяйства в случае, если собственник объектов электросетевого хозяйства является единственным потребителем услуг по передаче электрической энергии, оказываемых с использованием указанных объектов электросетевого хозяйства; объекты электросетевого хозяйства, которыми юридическое лицо владеет на основании договора аренды, договора финансовой аренды (лизинга), договора безвозмездного пользования, договора доверительного управления имуществом; линии электропередачи (воздушные и (или) кабельные) или их участки, соединяющие оборудование распределительных устройств и (или) связанное с ним вспомогательное оборудование одной трансформаторной или иной подстанции, указанной в пункте 1 критериев, утвержденных Постановлением.

Следовательно, участником концессионного соглашения (концессионером) в отношении объектов электроэнергетики может быть лицо, являющееся территориальной сетевой организацией, то есть организация, однозначно

соответствующая критериям, установленным действующей редакцией Постановления Правительства РФ № 184.

Согласно статьи 3 Закона №35-ФЗ территориальная сетевая организация - **коммерческая организация, которая оказывает услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, не относящихся к единой национальной (общероссийской) электрической сети, а в случаях, установленных законом №35-ФЗ, - с использованием объектов электросетевого хозяйства или части указанных объектов, входящих в единую национальную (общероссийскую) электрическую сеть, и которая соответствует утвержденным Правительством РФ критериям отнесения владельцев объектов электросетевого хозяйства к территориальным сетевым организациям.**

В соответствии с пунктом 4.1 Конкурсной документации установлены следующие требования к участникам конкурса: в качестве заявителя для участия в конкурсе могут выступать 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.

Таким образом, в рассматриваемом случае, исходя из установленных в пункте 6.1. Конкурсной документации критериев отбора, следует, что победителем конкурса может стать участник, не соответствующий критериям сетевой организации.

Более того, следует учитывать и то, что **основной задачей проведения открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии, является не только и не столько обеспечение максимально широкого круга участников, претендующих на победу в конкурсе, сколько выявление в результате конкурсного отбора лица, исполнение концессионного соглашения которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективной и профессиональной организации по передаче и распределению электрической энергии, снижению расходов населения на оплату соответствующих услуг, сокращению расходов бюджета на финансирование соответствующих мероприятий.**

Учитывая вышесказанное, а также предмет конкурса, условия концессионного соглашения и требования статьи 3 Закона №35-ФЗ, организатором конкурса в п. 4.1 документации неверно определен круг заявителей.

2. Конкурсной документацией не раскрыт перечень документов, предоставляемых Заявителем при подаче заявки, что не соответствует требованиям закона №115-ФЗ.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 23 Закона № 115-ФЗ конкурсная документация должна содержать требования, которые предъявляются к участникам конкурса (в том числе требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам) и в соответствии с которыми проводится отбор участников конкурса

Исходя из содержания данного пункта следует, что концессионер должен обладать правовым статусом, позволяющим ему осуществлять соответствующую деятельность, вместе с тем законом не предъявляются требования к численности работников предприятия при выдаче разрешений (лицензий) на какие-либо виды деятельности.

Определение понятия «квалификация» в Законе № 115-ФЗ отсутствует. В соответствии с понятием, которое дается в современном экономическом словаре «квалификация» - профессиональная подготовленность к выполнению конкретных видов работ, определяемые наличием знаний, умений, профессиональных навыков и опыта.

Согласно пункта 4.1 Конкурсной документации Заявитель (участник конкурса) должен соответствовать следующим требованиям:

- 1) отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя или о прекращении физическим лицом - заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;
 - 2) отсутствие решения о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства в отношении него;
 - 3) отсутствие недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности лица по уплате этих сумм исполненной) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов лица, по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний отчетный период;
 - 4) наличие средств или возможности их получения в размере не менее пяти процентов от объема предусмотренных в проекте концессионного соглашения инвестиций сверх имеющейся у заявителя кредиторской задолженности по вступившим в законную силу решениям суда на момент подачи заявки.
 - 5) квалификация, профессиональные и деловые качества участника конкурса, характеризующая качества участника, что обусловлено потребностями концедента в выявлении лица, имеющего реальный опыт финансирования работ, схожих с предметом концессионного соглашения, и его устойчивого финансового положения в целях выявления риска неисполнения концессионного соглашения на более ранних этапах, которая выражается в следующем:
 - наличие в штате участника лиц, имеющих определенную квалификацию (не менее пяти сотрудников, имеющих квалификацию инженер по следующим направлениям: энергетика, строительство, связь, подтвержденную соответствующим документом об образовании);
 - наличие опыта в осуществлении деятельности по передаче электрической энергии при отсутствии негативных изменений финансового состояния (наличие убытка и его увеличение) за последние два года, подтвержденного бухгалтерским балансом за последний отчетный период;
 - наличие у участника конкурса опыта финансирования создания и (или) реконструкции объектов аналогичных объекту концессионного соглашения, подтверждающегося соответствующим заключенным и исполненным договором (договорами);
 - наличие собственных или находящихся на ином законном праве владения, либо при наличии соглашения о намерении на пользование не менее тремя единицами специализированной техники и не менее двумя единицами грузопассажирского транспорта.
- Подпунктом 13 пункта 6.1 конкурсной документации установлен перечень документов, представляемых заявителями для участия в конкурсе. Согласно подпункту 13 пункта 6.1 Конкурсной документации к документам, подтверждающим соответствие заявителя требованиям, установленным подпунктами 3.4 пункта 4.1 конкурсной документации, относятся:
- справка об остатке денежных средств на расчетных счетах по состоянию не ранее дня опубликования сообщения о проведении Конкурса, либо копия подтверждающего

документа, выданного кредитной организацией, в случае привлечения заявителем заемных средств, предусмотренных в проекте концессионного соглашения инвестиций;

- справка налогового органа о наличии на дату формирования справки положительного, отрицательного или нулевого сальдо единого налогового счёта налогоплательщика;

- справка об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, плательщиком страховых взносов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов;

- документы, подтверждающие наличие в штате заявителя лиц, имеющих определенную квалификацию (не менее пяти сотрудников, имеющих квалификацию инженер по следующим направлениям: энергетика, строительство, связь, подтвержденную соответствующим документом об образовании и состоянии сотрудника в трудовых отношениях с заявителем). В составе конкурсной заявки предоставляются удостоверенные заявителем копии дипломов сотрудников, удостоверенные заявителем копии трудовых договоров, либо приказов о приёме сотрудников на работу, либо иных договоров (соглашений), подтверждающие выполнение работ в интересах заявителя;

- документы, подтверждающие наличие у заявителя опыта финансирования создания и (или) реконструкции объектов аналогичных объекту концессионного соглашения (соответствующий заключенный и исполненный договор (договоры) с подтверждением его (их) исполнения;

- документы, подтверждающие наличие собственных или находящихся на ином законном праве владения, либо при наличии соглашения о намерении на пользование не менее тремя единицами специализированной техники и не менее двумя единицами грузопассажирского транспорта. В составе конкурсной заявки предоставлению подлежат удостоверенные заявителем копии документов, подтверждающих право собственности заявителя в отношении автотранспортных средств, либо договоров аренды, пользования и прочее, либо договоров (соглашений), обладающих признаками намерения о заключении договора (соглашения) в отношении автотранспорта в будущем (предварительный договор аренды, пользования и прочее.);

Сведения о наличии судебной задолженности проверяются Конкурсной комиссией по данным открытых источников (сервис ФССП, ФНС, картотека арбитражных дел и другие)».

Необходимость предоставления Заявителем иных документов организатором конкурса не предусмотрена.

Таким образом, организатором конкурса не установлен перечень документов, подтверждающих соответствие Заявителя требованиям, установленным подпунктом 5 пункта 4.1 Конкурсной документации. Условия документации сформированы таким образом, что допускают неоднозначное толкование, либо сформулированы для предоставления преимущества конкретному претенденту.

Согласно пункту 12.5 конкурсной документации 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.

В соответствии с пунктом 15.4 конкурсной документации решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается конкурсной комиссией в случае, если:

1) заявитель не соответствует требованиям, предъявляемым к участникам конкурса и установленным пунктом 4 конкурсной документации;

- 2) заявка на участие в конкурсе не соответствует требованиям, предъявляемым к заявкам на участие в конкурсе и установленным конкурсной документацией;
- 3) представленные заявителем документы и материалы неполны и (или) недостоверны.

Из подпункта 13 пункта 6.1. конкурсной документации следует, что в противоречие пункту 4.1 конкурсной документации, в указанном пункте **отсутствует перечень документов, материалов и формы их представления, подтверждающие квалификацию, профессиональные и деловые качества участника конкурса.**

Требования, которые предъявляются к участникам конкурса - одно из важнейших составляющих конкурсной документации, влияющее на решение участника участвовать в конкурсе.

Между тем, отсутствие документов или предоставление документов и материалов в неполном объеме и (или) предоставление недостоверных материалов и документов, подтверждающих квалификацию, профессиональные и деловые качества участника конкурс, является основанием для отказа в допуске к участию в конкурсе, и исключает возможность хозяйствующего субъекта принять участие в закупке.

Отсутствие перечня документов, подтверждающих соответствие участников торгов заявленным требованиям в части квалификации, профессиональных и деловых качеств противоречит пункту 5 части 1 статьи 23 Закона № 115-ФЗ и позволяет организатору конкурса оценивать заявки, поданные на участие, в произвольном субъективном порядке.

При этом пунктом 7 части 1 статьи 23 Закона № 115-ФЗ определено, что конкурсная документация должна содержать, порядок представления заявок на участие в конкурсе и требования, предъявляемые к ним.

В свою очередь, в нарушение требований Закона № 115-ФЗ Организатор конкурса не указал в Конкурсной документации требования к содержанию заявок и к представляемым в их составе документам и материалам.

Формулировки, указанные в подпункте 13 пункта 6.1 Конкурсной документации, вводят потенциальных участников закупки в заблуждение относительно предоставления необходимых для оценки документов и материалов.

Из Закона № 115-ФЗ следует, что конкурсная документация должна содержать четкие, конкретные, не допускающие двойного толкования и понимания требования, понятные любому заявителю. Закон № 115-ФЗ содержит общее указание на «документы», однако организатор торгов **должен перечислить конкретные документы, необходимые к представлению участниками торгов**, чтобы любой участник экономических правоотношений при решении вопроса об участии в закупке имел четкое представление о том, какие документы он должен представить для участия в конкурсе и каким требованиям он должен соответствовать. При этом требования документации должны носить объективный характер, быть направленными на обеспечение обоснованной потребности заказчика, не выходить за рамки стандартных требований, не допускать ограничения круга участников закупки.

Учитывая высокую социальную значимость проекта, установление в пункте 6.1. Конкурсной документации исчерпывающего перечня документов, материалов и формы их представления, подтверждающих квалификацию, профессиональные и деловые качества участника конкурса, позволит минимизировать риски не завершения проекта и расторжения концессионного соглашения по вине непрофессионального Концессионера.

В связи с особенностями передаваемого объекта концессионного соглашения, указанные в Конкурсной документации требования, предъявляемые к участникам конкурса, являются недостаточными и допускают возможность участия в конкурсе и заключения концессионного соглашения организациями, не владеющими достаточным опытом,

обученным персоналом, необходимой материально-технической базой для ведения деятельности по передаче электроэнергии на территории городского поселения.

Отсутствие перечня документов, подтверждающих соответствие участников торгов заявленным требованиям в части квалификации, профессиональных и деловых качеств не позволит организатору торгов определить соответствие участника заявленным требованиям.

Помимо прочего, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения закупок, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников закупки, сколько выявление в результате закупки лица, исполнение которого в наибольшей степени будет отвечать целям концессионного соглашения использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере закупок.

Действия Организатора торгов, выразившиеся в утверждении Конкурсной документации с нарушением пункта 5 части 1 статьи 23 Закона №115-ФЗ, содержащей положения, направлены на развитие недобросовестной конкуренции, и соответственно, нарушают часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (Далее – Закон о защите конкуренции).

Воспользовавшись правом, предусмотренным частью 5 статьи 23 Закона №115-ФЗ и пунктом 2.16 Конкурсной документации, АО «ДРСК» неоднократно (04.04.2023, 06.04.2023, 07.04.2023, 16.05.2023) направляло запросы о разъяснении отдельных положений конкурсной документации, ответы на которые даны организатором торгов в установленные сроки. Вместе с тем, не на все вопросы получены ответы, из которых так и не понятен конкретный перечень документов и материалов, которые участники должны предоставить для подтверждения их квалификации, профессиональных и деловых качеств, а также форма их предоставления (копия или оригинал). Соответствующие изменения в Конкурсную документацию организатором торгов внесены частично.

3. Требования документации позволяют принять участие в конкурсе лицам, не соответствующим квалификации на рынке электроэнергетики.

АО «ДРСК» обращает внимание, что требование, предъявляемое к заявителю в части наличия в штатной численности работников не менее 5 человек, установленное в подпункте 5 пункта 4.1 Конкурсной документации, не может подтверждать квалификацию участника конкурса.

Согласно перечню передаваемого имущества, указанного в Приложении № 1 к концессионному соглашению, **предъявление требования к заявителю о наличии в штате не менее пяти сотрудников, имеющих квалификацию инженер по следующим направлениям: энергетика, строительство, связь, не позволит надлежащим образом исполнить условия заключенного по результатам конкурса концессионного соглашения.** Потенциальным победителем конкурса может стать, в том числе и организация, которая не может обеспечить эффективное использование имущества, полученное на условиях концессионного соглашения, а также обеспечить качество товаров, работ, услуг, предоставляемых потребителям. Данные обстоятельства подтверждает формальный подход Организатора конкурса к вопросу, касающемуся установления критерия квалификация.

Кроме того, невозможно однозначно толковать требование о предоставлении документов, подтверждающих наличие собственных или находящихся на ином законном праве владения, либо при наличии соглашения о намерении на пользование не менее тремя единицами специализированной техники и не менее двумя единицами грузопассажирского

транспорта, содержание которого приводит к возникновению непонимания претендентами условий подачи заявок на участие в конкурсе.

Учитывая особенности передаваемого объекта Концессионного соглашения, предъявляемое к участникам конкурса требования о наличии любой специализированной техники, без указания ее категории, соотносящейся с предметом конкурса, не подтверждают квалификационные требования концессионера.

Неясность в формулировке данного требования не только не соответствует положениям пункта 3 части 1 статьи 23 Закона № 115-ФЗ, но и ограничивает конкуренцию, поскольку создает перед участниками неопределенность относительно вида специализированной техники, которой необходимо владеть заявителю.

Отсутствие указания о конкретных видах специализированной техники или указание в документации о необходимости владения специализированной техникой, необходимой для выполнения обязательств по концессионному соглашению, создает предпосылки для ущемления Организатором конкурса прав участников конкурентной закупки, поскольку позволяет произвольно толковать данное требование и необоснованно отказывать в допуске заявителя к участию в конкурсе.

Учитывая ранее проведенный конкурс на право заключения концессионного соглашения по лоту 280622/0048778/01, требования в конкурсной документации к участникам торгов и предоставляемым документам, а также квалификацию победителя, можно сделать вывод, что рассматриваемые положения были включены в документацию о закупке под конкретного участника и обеспечения победы в закупке конкретного хозяйствующего субъекта, что является злоупотреблением в сфере размещения заказов.

Таким образом, требования о наличии штатной численности работников не менее 5 человек и наличие любой специализированной техники, установленные в подпункте 5 пункта 4.1 Конкурсной документации, не подтверждают квалификацию участника конкурса.

4. Требование пункта 12.3 и 16.3 Конкурсной документации противоречит части 3 статьи 23 Закона № 115-ФЗ.

В соответствии с частью 2 статьи 1 Закона № 115-ФЗ настоящий Федеральный закон регулирует отношения, возникающие в связи с подготовкой, заключением, исполнением, изменением и прекращением концессионных соглашений, устанавливает гарантии прав и законных интересов сторон концессионного соглашения.

Согласно части 1 статьи 13 Закона № 115-ФЗ концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 настоящего Федерального закона.

Требования к конкурсной документации на право заключения концессионного соглашения определены статьей 23 Закона № 115-ФЗ. При этом частью 3 этой статьи предусмотрено, что конкурсная документация не должна содержать требования к участникам конкурса, необоснованно ограничивающие доступ какого-либо из участников конкурса к участию в конкурсе и (или) создающие кому-либо из участников конкурса преимущественные условия участия в конкурсе.

Пунктами 12.3 и 16.3 Конкурсной документации предусмотрено, заявка и Конкурсное предложение заявитель/участник конкурса представляет лично или через своего полномочного представителя. В случае, если заявка или конкурсное предложение представляется полномочным представителем заявителя/участника конкурса, такой представитель должен при подаче заявки или конкурсного предложения предъявить доверенность на осуществление действий от имени заявителя/участника конкурса,

оформленную в установленном порядке, или нотариально заверенную копию такой доверенности.

Согласно абзаца 9 пункта 16.3 Конкурсной документации, конкурсные предложения, направленные по почте, Конкурсной комиссией не регистрируются и не рассматриваются. На основании изложенного, полагаем, что установление в конкурсной документации требования о предоставлении заявки на конкурс или конкурсного предложения лично заявителем/участником, либо его представителем по доверенности, которое исключает возможность направления заявки по почте или курьерской службой, учитывая, что конкурсной документацией не предусмотрена возможность направления документов в электронной форме, создает преимущества в части подачи заявок для организаций, расположенных в Хабаровском крае.

Использование услуг Почты России и курьерской службы для подачи заявок не может повлиять на полноту и достоверность представленных материалов и документов, поскольку заявка подается в запечатанном конверте с приложением описи документов, при этом все документы, включенные в оригинал заявки или конкурсного предложения, представляются в прошитом, скрепленном печатью (при ее наличии) и подписью заявителя/участника либо его полномочного представителя.

5. Конкурсная документация противоречит пункту 5 статьи 4 Закона № 115-ФЗ.

Оценив содержание проекта концессионного соглашения, полагаем, что, входящее в состав Конкурсной документации соглашение противоречит требованиям действующего законодательства и не может быть заключено в порядке, предусмотренном Законом о концессионных соглашениях.

Пунктом 5 статьи 4 Закона № 115-ФЗ предусмотрено, что концессионное соглашение может быть заключено в отношении нескольких объектов концессионных соглашений, указанных в части 1 настоящей статьи. Заключение концессионного соглашения в отношении нескольких объектов концессионных соглашений допускается, если указанные действия (бездействие) не приведут к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Согласно разделу 3 Конкурсной документации объектом концессионного соглашения являются объекты электросетевого комплекса муниципального образования «Советско-Гаванский муниципальный район Хабаровского края». Состав и описание, в том числе технико-экономические показатели Объекта концессионного Соглашения, передаваемого Концедентом Концессионеру по Концессионному соглашению, приведены в Приложении № 1 к Конкурсной документации.

В соответствии с разделом 3 Приложения № 1 к конкурсной документации объектами концессионного соглашения являются:

1. Автомашина УАЗ-390902, 2003 года выпуска.
2. Экскаватор-погрузчик HYUNDAI, 2013 года выпуска.
3. Автомашина ЗИЛ-130, 1979 года выпуска.
4. Автомашина УАЗ-39094, 2003 года выпуска.
5. ЭТЛ передвижная, 2001 года выпуска.
6. Автомашина ЗИЛ-131, 1980 года выпуска.
7. Автоподъемник АП-17А-07, 2000 года выпуск.
8. Пристройка к гаражу на 10 автомашин, 1994 год постройки.

Учитывая положения пункта 12 части 4 Закона № 115-ФЗ указанный в конкурсной документации автотранспорт не может быть объектом концессионного соглашения, поскольку перечисленная техника не является объектом транспортной инфраструктуры,

обеспечивающие деятельность, связанную с перевозками пассажиров транспортом общего пользования.

Согласно Закону № 115-ФЗ по концессионному соглашению концессионер обязуется за свой счет создать и (или) реконструировать определенное этим соглашением имущество (недвижимое имущество или недвижимое имущество и движимое имущество, технологически связанные между собой и предназначенные для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением), право собственности на которое принадлежит или будет принадлежать концеденту, осуществлять деятельность с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения, а концедент обязуется предоставить концессионеру на срок, установленный этим соглашением, права владения и пользования объектом концессионного соглашения для осуществления указанной деятельности (пункт 1 статьи 3).

По существу, концессионное соглашение - это договор, в результате которого государственная (муниципальная) недвижимость (вновь созданная или реконструированная) передается в пользование частным инвесторам. Инвестор при этом получает право эксплуатировать объект с получением дохода.

Согласно части 3 статьи 3 Закона № 115-ФЗ под реконструкцией в целях данного закона объекта концессионного соглашения понимаются мероприятия по:

- переустройству объекта концессионного соглашения на основе внедрения новых технологий, механизации и автоматизации производства;
- модернизации и замене морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым, более производительным оборудованием;
- изменению технологического или функционального назначения объекта концессионного соглашения или его отдельных частей;
- иные мероприятия по улучшению характеристик и эксплуатационных свойств объекта концессионного соглашения.

Из Приложения №1 к Конкурсной документации следует, что концессионер обязуется за свой счёт реконструировать (модернизировать) имущество и осуществлять деятельность по передаче и распределению электрической энергии с использованием Объекта соглашения.

Соответственно, объектами концессионного соглашения могут быть только объекты по производству, передаче и распределению электрической энергии и движимое имущество, технологически связанное с объектами недвижимости (зданиями) и предназначенное для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением либо имущество, образующее единое целое с объектом концессионного соглашения и (или) предназначенного для использования по общему назначению для осуществления концессионером деятельности, предусмотренной концессионным соглашением.

В свою очередь, указанная автотранспортная техника и пристройка к гаражу не относится к объектам электросетевого хозяйства и не предназначена для производства и передачи электрической энергии.

АО «ДРСК» являясь лицом, желающим участвовать в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии (электросетевой комплекс муниципального образования «Советско-Гаванский муниципальный район Хабаровского края»), считает свои права нарушенными, так как в предложенное концессионное соглашение включены объекты, не соответствующие предмету закупки и не являющиеся единым целым с передаваемым недвижимым имуществом электросетевого комплекса.

6. АО «ДРСК» обладает правом на обжалование требований конкурсной документации.

В силу пункта 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам указанной статьи 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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Таким образом, по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции права и законные интересы лица, которое не подавало заявку на участие в торгах, могут быть нарушены в случае наличия в документации о торгах положений, препятствующих участию такого лица в торгах, либо положений явно противоречащих требованиям законодательства, в том числе, антимонопольного.

Лица, не являющиеся участниками закупки, не лишены права оспорить положения конкурсной документации, но реализовать такое право, с целью обеспечения баланса интересов сторон и стабильности правопорядка, эти лица обязаны до окончания срока подачи заявок. Такой правовой подход отвечает и общей концепции проведения закупочных процедур, в частности положениям законодательства о контрактной системе, которым установлен аналогичный правопорядок, при котором лица, не подававшие заявки, вправе оспорить закупочную документацию в антимонопольном органе до окончания срока подачи заявок.

АО «ДРСК», как лицо, желающее принять участие в конкурсе на право заключения концессионного соглашения, может обжаловать вышеуказанные требования Конкурсной документации, поскольку считает их неправомерными и нарушающими (ограничивающими) право на участие в торгах. Обжалование требований документации (порядка подачи заявок) является правомерным, поскольку при подаче заявки на участие в конкурсе заявитель тем самым соглашается участвовать в конкурсе на условиях установленных конкурсной документации (Приложение к Конкурсной документации «заявка на участие»).

Предусмотренный статьей 18.1 Закона о защите конкуренции порядок рассмотрения жалоб направлен на оперативное устранение нарушения порядка проведения торгов, защиту нарушенных прав как лиц, подавших заявки на участие в торгах, так и лиц, желающих такие заявки подать, но столкнувшихся с какими-либо препятствиями.

На основании вышеизложенного, антимонопольный орган обязан рассматривать жалобы на нарушение процедуры проведения торгов, поданные лицами, которые не подавали заявки на участие в торгах, но чьи права и законные интересы нарушены установлением определенных требований и условий в документации о торгах (потенциальные участники торгов поставщики). Ограничение прав указанных лиц на обжалование положений документации о торгах, устанавливающих порядок подачи заявок на участие в торгах, приведет к невозможности защиты ими нарушенных прав в оперативном порядке, а вынудит таких лиц обращаться в суд.

Аналогичное толкование приведенных правовых норм дано ФАС России в письме от 28.01.2018 № ИА/3655/18, Московским УФАС России в решении от 09.02.2021 по делу N 077/07/00-1792/2021, Московским УФАС России в решении от 30.10.2020 по делу N 077/07/00-18491/2020

Таким образом, срок окончания подачи заявок рассматриваемого конкурса – до 10.00 мин. 05.06.2023; жалоба АО «ДРСК» подана в антимонопольный орган до истечения установленного законом срока. Следовательно, обжалование положений Конкурсной документации до окончания срока подачи заявок на участие в вышеуказанном аукционе, возможно.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», прошу,

1. Признать незаконными действия (бездействие) Комитета по управлению имуществом Администрации Советско - Гаванского муниципального района Хабаровского края при организации открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии (электросетевой комплекс муниципального образования «Советско-Гаванский муниципальный район Хабаровского края»), извещение №22000014880000000008.
2. Приостановить проведение открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии (электросетевой комплекс муниципального образования «Советско-Гаванский муниципальный район Хабаровского края»), извещение №22000014880000000008.
3. Выдать организатору торгов предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка организации и проведения торгов.

Приложение:

1. Извещение о проведении конкурса открытого конкурса № №22000014880000000008
2. Конкурсная документация по проведению открытого конкурса № №22000014880000000008 на право заключения концессионного в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии (электросетевой комплекс муниципального образования «Советско-Гаванский муниципальный район Хабаровского края»).
3. Постановление Администрации Советско-Гаванский муниципальный район Хабаровского края о внесении изменений в конкурсную документацию по проведению открытого конкурса № №22000014880000000008 на право заключения концессионного в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии (электросетевой комплекс муниципального образования «Советско-Гаванский муниципальный район Хабаровского края»).
4. Запросы о разъяснении положений Конкурсной документации.
5. Ответы на запросы о разъяснении Конкурсной документации.
6. Приказ о возложении обязанностей генерального директора от 10.05.2023 №158-К.