

**В Управление Федеральной антимонопольной
службы по Приморскому краю**
адрес: 690090, г. Владивосток, ул. 1-я Морская, д. 2.

Заявитель: ООО "ВЛАДХОРЕКА"
адрес: 690091, г. Владивосток, ул. Пограничная, 12 Г
ИНН:

**Наименование лица, в отношении
которого подана жалоба:**

Организатор конкурса: Министерство экономического
развития Приморского края
адрес: 690091, г. Владивосток, ул. Светланская, д. 22.
тел: 8 (423) 220-92-34
e-mail: depeconomy@primorsky.ru

**Жалоба на нарушение антимонопольного законодательства организатором
конкурса.**

29 декабря 2020 года на официальном сайте РФ для размещения информации о проведении торгов опубликовано [сообщение о проведении открытого конкурса №261220/0783832/02](#). Предметом открытого конкурса является право заключения концессионного соглашения о реконструкции и эксплуатации объекта для организации отдыха граждан и туризма, расположенного по адресу: Приморский край, г. Владивосток, Краснознаменный пер, д. 10.

Организатором конкурса является Министерство экономического развития Приморского края.

Считаем требования, установленные Конкурсной документацией в рамках открытого конкурса [№261220/0783832/02](#) нарушающим действующее антимонопольное законодательство Российской Федерации в силу следующего:

Разделом 2 Конкурсной документации установлены квалификационные требования к Заявителю в случае соответствия которым последний сможет пройти Предварительный отбор и будет допущен к Конкурсному Отбору.

Требования, изложенные в Разделе 2 Конкурсной приводят к ограничению конкуренции.

1. Так, пунктом 16.1.1. Конкурсной документации закреплено требование к заявителю подтвердить свою финансовую состоятельность путем предоставления документов о наличии у Заявителя в совокупности не менее 15 миллионов рублей в виде остатка денежных средств на расчетном счете, либо предоставления документов о балансовой стоимости чистых активов в совокупности не менее 15 миллионов рублей, либо предоставления документов, выданных кредитной организации о возможности привлечения заемных денежных средств в размере не менее 15 миллионов рублей.

ПРИМОРСКОЕ УФАС РОССИИ
ВХОДЯЩИЙ № 1081
«12» 02 2021

Требования Конкурсной документации подтвердить финансовую состоятельность заявителя является мерой, направленной на подтверждение возможности заявителем исполнить принятые обязательства по концессионному соглашению.

Между тем, в соответствии с пунктом 6.1 части 1 [статьи 10](#) Федерального закона "О концессионных соглашениях" № 115-ФЗ от 21.07.2005 года (далее - "Закон о концессионных соглашениях"), существенным условием концессионного соглашения являются способы обеспечения исполнения концессионером 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.

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.

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.

Требование о финансовой состоятельности заявителя не характеризует квалификацию, профессиональные и деловые качества и не может достоверно подтвердить фактическое финансовое положение претендентов на участие в Конкурсе, что свидетельствует о чрезмерности установления указанного требования предварительного отбора.

Пункт 16.1.1. Конкурсной документации нарушает требования к Конкурсной документации, закрепленные частью 3 [статьи 23](#) Закона о концессионных соглашениях и содержит 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; а также требования, установленные частью 1 [статьи 17](#) Закона о защите конкуренции, запрещающие при проведении торгов действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Данная позиция в полном объеме нашла свое отражение в Письме ФАС России от 26.10.2018 N РП/86694/18 "О практике применения концессионного законодательства при заключении концессионного соглашения".

2. Пунктом 16.2.4. (позиция 1) закреплено требование о наличии у заявителя в течение 5 (пяти) лет до даты объявления Конкурса опыта строительства и (или) реконструкции (опыта организации работ по строительству и (или) реконструкции) объектов капитального строительства на территории Российской Федерации с общей стоимостью работ не менее 300 000 000 (трехсот миллионов) рублей, включая их осуществление с привлечением третьих лиц.

Полагаем, что предъявляемые требования являются избыточными по отношению к объекту концессионного соглашения, поскольку предметом

концессионного соглашения является реконструкция и эксплуатация объекта недвижимости для организации отдыха граждан и туризма.

Более того, Квалификационные требования по предмету концессионного соглашения закреплены позицией 3 пункта 16.2.4. Конкурсной документации.

Позиция 1 пункта 16.2.4. Конкурсной документации нарушает требования к Конкурсной документации, закрепленные частью 3 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях и содержит 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; а также требования, установленные частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, запрещающие при проведении торгов действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

3. Позицией 4 пункта 16.2.4. Квалификационных требований установлено требование о наличии у заявителя в течение 5 (пяти) лет до даты объявления Конкурса опыта реализации концессий и (или) проектов государственно-частного партнерства по строительству и (или) реконструкции объектов, используемых для организации отдыха граждан и туризма, с общей стоимостью работ не менее 300 000 000 (триста млн.) руб., включая их осуществление в качестве третьих лиц.

В соответствии с ч. 1 [ст. 1](#) Федерального закона от 13.07.2015 N 224-ФЗ "О государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве в Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (далее - "Закон о ГЧП") целью настоящего Федерального закона является создание правовых условий для привлечения инвестиций в экономику Российской Федерации и повышения качества товаров, работ, услуг, организация обеспечения которыми потребителей относится к вопросам ведения органов государственной власти, органов местного самоуправления.

В силу [ст. 3](#) Закона о ГЧП, государственно-частное партнерство, муниципально-частное партнерство - юридически оформленное на определенный срок и основанное на объединении ресурсов, распределении рисков сотрудничество публичного партнера, с одной стороны, и частного партнера, с другой стороны, которое осуществляется на основании соглашения о государственно-частном партнерстве, соглашения о муниципально-частном партнерстве, заключенных в соответствии с настоящим Федеральным законом в целях привлечения в экономику частных инвестиций, обеспечения органами государственной власти и органами местного самоуправления доступности товаров, работ, услуг и повышения их качества; проект государственно-частного партнерства, проект муниципально-частного партнерства - проект, планируемый для реализации совместно публичным партнером и частным партнером на принципах государственно-частного партнерства, муниципально-частного партнерства.

При этом, ч. 2 ст. 2 Федерального закона от 13.07.2015 N 224-ФЗ предусмотрено, что отношения, возникающие в связи с подготовкой, заключением, исполнением, изменением и прекращением концессионных соглашений установлены Федеральным законом от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях".

Из смысла обозначенных законодательных норм следует, что отношения, складывающиеся в сфере государственно-частного партнерства, не могут быть применимы к отношениям в области концессионных соглашений, поскольку, в силу

своего предмета и содержания, соглашение в области государственно-частного партнерства и концессионное соглашение выражают отличные друг от друга правоотношения.

Исходя из этого, включение в конкурсную документацию по проведению конкурса на заключение концессионного соглашения требования, связанного с необходимостью подтверждения участником конкурса опыта участия в проектах, реализуемых на основе государственно-частного партнерства, а также включение в качестве основания для отклонения участника за несоответствие этому требованию, является незаконным.

Данное требование не соотносится с предметом проводимого конкурса, поскольку итог конкурса будет выражен в форме заключения с победителем концессионного соглашения, а не соглашения в области государственно-частного партнерства. (Решение Пермского УФАС России от 30.06.2016).

Позиция 4 пункта 16.2.4. Конкурсной документации нарушает требования к Конкурсной документации, закрепленные частью 3 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях и содержит 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; а также требования, установленные частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, запрещающие при проведении торгов действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

С учетом изложенного, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции",

ПРОСИМ:

1. Признать жалобу ООО "Владхорека" обоснованной.
2. Выдать Организатору конкурса предписание об устранении нарушений.

Приложения:

1. Копия решения единственного участника ООО "Владхорека" № 05/12 от 05.12.2019.
2. Выписка из ЕГРЮЛ в отношении ООО "Владхорека"
3. Сообщение о проведении открытого конкурса №261220/0783832/02 от 29.12.2020;
4. Конкурсная документация на право заключения концессионного соглашения в отношении реконструкции и эксплуатации объекта для организации отдыха граждан и туризма, расположенного по адресу: г. Владивосток, Краснознаменный пер., д. 10;

Генеральный директор
ООО "Владхорека"



О.В. Емельянова

12.02.21