



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ по жалобе № 066/01/18.1-3845/2020

24.09.2020

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (Приказ от 22.12.2015 № 513, в ред. Приказа от 28.04.2020 № 185) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления;
члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля органов власти;
<...> – специалист - эксперт отдела контроля органов власти,

при участии в качестве:

заявителя – Общество с ограниченной ответственностью «Вкусный Менеджмент» (ул. Шаумяна, д. 83, г. Екатеринбург, 620146), представитель – <...> (доверенность от <...> № <...>);

организатора торгов – Министерство инвестиций и развития Свердловской области (пл. Октябрьская, д. 1, г. Екатеринбург, 620031), представители: <...> (доверенность от <...> № <...>), <...> (доверенность от 18.08.2020 № 18), <...> (доверенность от <...> № <...>),

рассмотрев в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «Вкусный менеджмент» (вх. № 01-25066 от 17.09.2020) на действия (бездействие) организатора торгов в лице Министерства инвестиций и развития Свердловской области, совершенные при организации и проведении открытого конкурса (торги № 310720/8810785/01 на сайте <https://torgi.gov.ru>) на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов здравоохранения – помещений пунктов лечебного диетического и лечебно-профилактического питания (пищеблоков),

УСТАНОВИЛА:

Информация о принятой к рассмотрению жалобе и ее содержании размещена на официальном сайте Свердловского УФАС России в сети «Интернет» (<http://sverdlovsk.fas.gov.ru>).

Рассмотрение жалобы назначено на 24.09.2020 в 13 час. 00 мин. О времени и месте рассмотрения жалобы организатор торгов уведомлен путем направления Уведомления (исх. № 20369 от 21.09.2019) посредством системы электронного документооборота, заявитель – на электронную почту <...>.

Организатор торгов представил доказательства выполнения предусмотренной ч. 12 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции обязанности по извещению лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.

При рассмотрении жалобы осуществлялось аудиопотоколирование на устройство Panasonic RR-US551 700M MIC.

На основании ст. 11 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. Решение, принятое в административном порядке, может быть оспорено в суде.

Согласно п. 4.2 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган уполномочен рассматривать жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов. Торги (в том числе электронные) в силу п. 4 ст. 447 ГК РФ проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом. При этом случаи, когда договор может быть заключен только путем проведения торгов, согласно п. 3 ст. 447 ГК РФ устанавливаются ГК РФ или иным законом.

Концессионное соглашение согласно ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях) заключается путем проведения конкурса на право его заключения.

В качестве организатора торгов в силу п. 2 ст. 447 ГК РФ могут выступать собственник вещи, обладатель иного имущественного права на нее, другое лицо, имеющее интерес в заключении договора с тем, кто выиграет торги, а также лицо, действующее на основании договора с указанными лицами и выступающее от их имени или от своего имени, если иное не предусмотрено законом (нотариус, специализированная организация и др.).

Решение о заключении концессионного соглашения в отношении объектов концессионного соглашения, права собственности на которые принадлежат субъекту РФ, в силу ст. 22 Закона о концессионных соглашениях, принимается органом государственной власти субъекта РФ (п. 4 ч. 1). Этим решением устанавливается орган, уполномоченный концедентом на (п. 6 ч. 2):

а) утверждение конкурсной документации, внесение изменений в конкурсную документацию, за исключением устанавливаемых в соответствии с решением о заключении концессионного соглашения положений конкурсной документации;

б) создание конкурсной комиссии по проведению конкурса, утверждение её персонального состава.

В соответствии с Положением о Министерстве инвестиций и развития Свердловской области (утв. Постановлением Правительства СО от 01.10.2014 № 850 – ПП, далее – Положение № 850 – ПП), Министерство инвестиций и развития Свердловской области (далее – Министерство) является исполнительным органом государственной власти Свердловской области, осуществляющим реализацию на территории Свердловской области государственной политики в сфере государственного – частного партнерства, муниципального – частного партнерства.

Министерство в соответствии с пп. 6 п. 7 Положения № 850 – ПП наделено полномочием по рассмотрению предложений о заключении концессионных соглашений в соответствии со ст. 37 Закона о концессионных соглашениях, и в целях реализации указанного полномочия согласно п. 12 Положения № 850 – ПП 31.07.2020 в соответствии с ч. 4.8 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях Министерство разместило на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством РФ <https://torgi.gov.ru>, предложение о заключении концессионного соглашения в отношении объектов: совокупность технологически связанного движимого и недвижимого имущества, создаваемого и (или) модернизируемого (реконструируемого) в соответствии с соглашением, состоящего из нескольких элементов объекта соглашения - пунктов лечебного диетического и лечебно-профилактического питания (пищевых блоков), в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения, в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым ч. 4.1 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения.

Данное предложение размещено в связи с принятием предложения от ООО «Комфорт+» 28.10.2019 в порядке частной концессионной инициативы в соответствии со ст. 37 Закона о концессионных соглашениях.

В соответствии с Приказом Министерства от 26.11.2019 № 253 принято решение о возможности заключения концессионного соглашения на иных условиях и установлен срок для обсуждения условий концессионного соглашения и их согласование по результатам переговоров в отношении объектов здравоохранения – до 31.01.2020, а также утвержден порядок проведения переговоров ООО «Комфорт+» в целях обсуждения условий концессионного соглашения и их согласования по результатам переговоров в отношении объектов здравоохранения.

Приказом Министерства от 30.12.2020 № 19 срок проведения переговоров с ООО «Комфорт+» продлен до 31.03.2020.

Приказом Министерства от 30.03.2020 № 67 срок проведения переговоров с ООО «Комфорт+» продлен до 01.06.2020.

Приказом Министерства от 29.05.2020 № 119 срок проведения переговоров с ООО «Комфорт+» продлен до 01.08.2020.

По итогам размещения указанного предложения поступило 2 заявки о готовности к участию в конкурсе от следующих лиц:

- ООО «Мед Вкус Консалтинг»;
- ООО «Окейтеринг».

Информация о подведении итогов приема заявок о готовности к участию в конкурсе на заключения концессионного соглашения размещена Министерством на сайте <https://torgi.gov.ru> 18.09.2020.

В соответствии с ч. 4.9 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях заключение концессионного соглашения будет осуществляться на конкурсной основе в порядке, установленном Законом о концессионных соглашениях.

Условием защиты гражданских прав в административном порядке согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции является заинтересованность заявителя в проведении торгов и в участии в них. Так, лицом, подавшим заявку на участие в торгах, могут быть обжалованы любые совершенные организатором торгов (его комиссией) при организации и проведении торгов действия (бездействие), а иным лицом - в случае, если его права или законные интересы могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения

установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах.

Таким образом, рассмотрение жалоб по ст. 18.1 Закона о защите конкуренции введено для защиты прав и законных интересов лиц, заинтересованных в участии в торгах и в соблюдении организатором торгов (его комиссией) порядка их проведения, подтвердивших свою заинтересованность подачей заявки на участие в торгах либо указанием на препятствия в подаче заявок, в том числе иными лицами ввиду пороков информационного обеспечения торгов или наличия иных препятствий в подаче заявок.

Следовательно, ООО «Вкусный Менеджмент» вправе обжаловать процедуру проведения торгов в части информационного обеспечения торгов, а также препятствий в подаче заявки.

Обжалование действий (бездействия) организатора торгов, конкурсной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня размещения результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции).

Информация о проведении итогов приема заявок о готовности к участию в конкурсе на заключения концессионного соглашения размещена Министерством на сайте <https://torgi.gov.ru> 18.09.2020 поступила в адрес Свердловского УФАС России 17.09.2020, т.е. в пределах срока, установленного на обжалование действий (бездействия) организатора торгов, предусмотренного ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с ч. 17 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов (его комиссии).

Заявитель в своей жалобе указывает на то, что соглашение о концессии, предлагаемое инвестором, не отвечает требованиям Закона о концессионном соглашении и самой сути государственного - частного партнерства.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона о концессионных соглашениях по концессионному соглашению одна сторона (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, за исключением случаев, если концессионное соглашение заключается в отношении объекта, право собственности на которое принадлежит или будет принадлежать другой стороне (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.

В соответствии с Предложением Инвестора модернизации подлежат помещения пищеблока в части технического оснащения (тележки, подносы, оборудование), но при сдаче в аренду концессионеру этого имущества на срок 16 лет срок использования этого оборудования истечет.

Министерство пояснило, относительно довода об истечении срока использования оборудования при передаче в аренду на срок 16 лет концессионеру имущества, подлежащего модернизации в соответствии с условиями концессионного соглашения в части технического оснащения (тележки, подносы, оборудование), что согласно условиям концессионного соглашения объектом концессионного соглашения является совокупность технологически связанного движимого и недвижимого имущества, создаваемого и (или) модернизируемого (реконструируемого) в соответствии с концессионным соглашением,

состоящего из нескольких элементов объекта концессионного соглашения - пунктов лечебного диетического и лечебно-профилактического питания (пищевблоков).

В соответствии с п. 2.1.1 концессионного соглашения концессионер обязуется с использованием первоначальных инвестиций создать объект концессионного соглашения: произвести инженерные изыскания, разработать проектную документацию, провести работы по строительству, ввести в эксплуатацию и оснастить оборудованием объект концессионного соглашения. Состав и описание объекта концессионного соглашения приведены в приложении № 1 к концессионному соглашению, право собственности на объект концессионного соглашения принадлежит и будет принадлежать концеденту.

Согласно п. 3.1 концессионного соглашения объектом концессионного соглашения является совокупность технологически связанного движимого и недвижимого имущества, создаваемого и (или) модернизируемого (реконструируемого) в соответствии с концессионным соглашением и технико – экономическим описанием (приложение № 1 к концессионному соглашению).

В соответствии с приложением № 1 к концессионному соглашению по концессионному соглашению передаются:

1) нежилое помещение площадью 699,1 кв.м. с кадастровым № 66:41:0000000:116135, расположенного по адресу: г. Екатеринбург, пос. Широкая речка, ул. Соболева, д. 29;

2) нежилое помещение площадью 1923,6 кв.м. с кадастровым № 66:41:0306055:2449, расположенного по адресу: г. Екатеринбург, пос. Широкая речка, ул. Соболева, д. 25.

Таким образом, передача движимого имущества в рамках концессионного соглашения не предполагается.

Также Заявитель указал, что данные действия Министерства направлены на обход конкурентных процедур, установленных Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

Относительно довода о закупке лечебного питания в обход процедур, установленных Закона о контрактной системе, Министерство пояснило, что согласно п. 8.1.1 концессионного соглашения объект концессионного соглашения должен использоваться для осуществления деятельности по организации и предоставлению лечебного диетического и лечебно - профилактического питания.

В соответствии со ст. 3 Закона о концессионных соглашениях предметом концессионного соглашения является не только создание и (или) модернизация (реконструкция) объекта соглашения, но и обязательство концедента по предоставлению на срок, установленный этим соглашением, права владения и пользования объектом концессионного соглашения для осуществления указанной деятельности.

Вместе с тем, обязанность по осуществлению концессионером деятельности по организации и предоставлению лечебного диетического и лечебно – профилактического питания для конкретных учреждений ст. 8 Закона о концессионных соглашениях и приложением № 2 концессионного соглашения не установлена и не препятствует проведению учреждениями здравоохранения процедур, предусмотренных Законом о контрактной системе.

Также Министерство отметило, что в ходе проведения процедуры принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в таком концессионном соглашении, в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым ч. 4.1 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях к лицу, выступающему с инициативой

заключения концессионного соглашения, не предусмотрено получением задатков от участников торгов, а также не предполагается заключения договора по итогам проведения данной процедуры в случае поступления заявок от иных лиц.

В силу п. 13 ст. 4 Закона о концессионных соглашениях к объектам концессионного соглашения относятся объекты здравоохранения, в том числе объекты, предназначенные для санаторно-курортного лечения.

Согласно ч. 3 ст. 3 Закона о концессионных соглашениях к реконструкции объекта концессионного соглашения относятся мероприятия по его переустройству на основе внедрения новых технологий, механизации и автоматизации производства, модернизации и замены 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.

Комиссия Свердловского УФАС России приходит к выводу о необоснованности доводов, изложенных в жалобе, поскольку объектом концессионного соглашения является совокупность технологически связанного движимого и недвижимого имущества, создаваемого и (или) модернизируемого (реконструируемого) в соответствии с концессионным соглашением и технико – экономическим описанием.

В соответствии с ч. 20 ст. 18.1 и п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Свердловского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Вкусный Менеджмент» признать необоснованной.

2. В обжалуемых действиях (бездействии) организатора торгов в лице Министерства инвестиций и развития Свердловской области нарушений не выявлено.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Свердловской области.