

Акционерное общество «ПремьерИнвестКонсалтинг»  
ОГРН 1197746276023 ИНН 7702467600  
Адрес: 129090, г. Москва, Проспект Мира, д. 40, этаж 8, помещение I, комната 38, офис 822

---

исх. № 24/02/2021- УФАС г. Москва от 24.02.2021 г.

**В Управление Федеральной антимонопольной  
службы по г. Москве**

107078, г. Москва, Мясницкий проезд, д.4, стр.1  
to77@fas.gov.ru

<u>Концедент</u>	Субъект Российской Федерации – город федерального значения Москва, от имени которого выступает Правительство Москвы
<u>Организатор торгов</u>	Департамент города Москвы по конкурентной политике Местоположение: 105062, г. Москва, ул. Макаренко, д.4, стр. 1 Юридический адрес: 105062, г. Москва, ул. Макаренко, д.4, стр. 1 Тел. 8 9495)-957-94-74 mostender@mos.ru
<u>Указание на торги</u>	Открытый конкурс на право заключения концессионного соглашения на финансирование, проектирование, строительство, содержание и эксплуатацию объектов водоотведения, предназначенных для осуществления деятельности по обращению с осадком сточных вод  Сайт, на котором опубликовано сообщение о проведении торгов, конкурсная документация: <a href="http://torgi.gov.ru">torgi.gov.ru</a>  Номер извещения на сайте <a href="http://torgi.gov.ru">torgi.gov.ru</a> : 130820/0336103/26

## ЖАЛОБА

на действия организатора торгов, конкурсной комиссии об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе на право заключения конкурсного соглашения

19 февраля 2021 года Организатором торгов представителю АО «ПремьерИнвестКонсалтинг» (далее – Заявитель, Общество) в 13.31 по мск времени вручено Уведомление от 19.02.2021 № 77-13-93/21 (Приложение №№1 и 2) о том, что Заявитель не прошел предварительный отбор и не допущен к участию в открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения и Протокол заседания конкурсной комиссии по проведению предварительного отбора участников конкурса от 19.02.2021 № 2/2021 (далее – Протокол).

Данное решение принято в результате отмены Протокола заседания конкурсной комиссии по проведению предварительного отбора участников открытого конкурса от 17.11.2020 №2/2020 (Приложение №3).

В соответствии с Протоколом (Приложение №1) по итогам рассмотрения проверки Заявителя АО «ПремьерИнвестКонсалтинг» конкурсной комиссией было выявлено несоответствие заявки Заявителя требованиям конкурсной документации и требованиям Ф3 от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Ф3 №115) - недостоверность представленных сведений в части п.п. 3 части 3 ст. 29 и пп.2 части 3 ст. 29 Ф3 №115: банковская гарантия и список аффилированных лиц не соответствует требованиям документации и законодательству.

Требования к конкурсной документации содержатся в ч. 1 ст. 23 Ф3 №115.

Частью 1 ст. 27 Ф3 №115 установлено, что 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.

Согласно ч. 1 ст. 29 Ф3 №115 предварительный отбор участников конкурса проводится в установленном конкурсной документацией порядке конкурсной комиссией, которая определяет: 1) соответствие заявки на участие в конкурсе требованиям, содержащимся в конкурсной документации. При этом конкурсная комиссия вправе потребовать от заявителя разъяснения положений представленной им заявки на участие в конкурсе; 2) соответствие заявителя - индивидуального предпринимателя, юридического лица или выступающих в качестве заявителя юридических лиц - участников договора простого товарищества требованиям к участникам конкурса, установленным конкурсной документацией. При этом конкурсная комиссия вправе потребовать от заявителя разъяснения положений представленных им документов и материалов, подтверждающих его соответствие указанным требованиям; 3) соответствие заявителя требованиям, предъявляемым к концессионеру на основании пункта 2 части 1 статьи 5 настоящего Федерального закона; 4) отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя или о прекращении физическим лицом - заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя; 5) отсутствие решения о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства в отношении него.

ООО «ПремьерИнвестКонсалтинг» (Заявитель) считает необоснованным решение конкурсной комиссии и организатора торгов об отказе Заявителю в допуске к участию в открытом конкурсе по следующим основаниям.

1. Представленные Заявителем документы и материалы соответствуют требованиям конкурсной документации.

1.1. Выводы конкурсной комиссии о несоответствии Банковской гарантии требованиям конкурсной документации не обоснованы.

Заявителем предоставлена Банковская гарантия №1077/2001 от 16.11.2020, выданная «Московский кредитный банк» (публичное акционерное общество) (далее – Гарантия). Гарантия подготовлена в соответствии с требованиями, установленными конкурсной документацией, которая утверждена Распоряжением Департамента инвестиционной и промышленной политики г. Москвы от 01.10.2020 №ДИПП-Р-56/20.

Основанием для признания банковской гарантии несоответствующей требованиям, по мнению Заявителя, явились доводы Участника конкурса – ООО «Гринтех», изложенные в жалобе на действия организатора торгов. Полагаем доводы ООО «Гринтех» надуманными, а их предоставление направлено на достижение незаконной цели ограничения конкуренции. Заявитель полагает, что предоставленная Гарантия отвечает всем требованиям действующего законодательства и конкурсной документации:

➤ В тексте банковской гарантии имеется ссылка на Распоряжение от 01.10.2020 №ДИПП-Р-56/20, которым утверждена Конкурсная документация, действующая на момент проведения Конкурса.

➤ Банковская гарантия выдана Банком, установленным требованиям конкурсной документации (п. 13.12.) и входящим в перечень банков, выдающих банковские гарантии по закупкам для государственных нужд по ФЗ №44 .

➤ Банковская гарантия подписана уполномоченным лицом Банка и оформлена на бланке бланка и в полной мере обеспечивает права Концедента (г. Москва) о предъявлении требования по гарантии в Банк, в случае если Заявитель отказался или уклонился от заключения Концессионного Соглашения - при предъявлении Концедентом требований по данной гарантии у Банка не будет правовых оснований БГ .

➤ Банковская гарантия действительна и соответствует требованиям документации и гражданского законодательства (ст. 368-379 ГК РФ).

➤ Юридический адрес не является главным идентифицирующим признаком юридического лица, основными идентифицирующими признаками является ИНН, ОГРН, наименование организации – данные реквизиты полностью совпадают с Выпиской из ЕГРЮЛ.

В соответствии с требованиями п. 21.3.-21.5. конкурсной документации если у Конкурсной комиссии имеются какие-либо сомнения в действительности документов, комиссия вправе потребовать от Заявителя разъяснения положений заявки . Подобных запросов при пересмотре итогов предварительного отбора 19.02.2021 к Заявителю не поступало. Кроме того, Конкурсная комиссия вправе самостоятельно запросить подтверждающие документы у соответствующих органов или организаций в том числе и у Банка – подтверждение легитимности выданной банковской гарантии.

Полагаем, что у конкурсной комиссии не было и не могло быть сомнений в действительности Гарантии, и, следовательно, в соответствии Гарантии конкурсной документации; т.к. смыслом требования о предоставлении банковской гарантии для участия в конкурсе является не абстрактное соблюдение формального требования к составу документации, а обеспечение исполнения требований Концедента к Концессионеру в случае заключения договора.

По смыслу статей 368, 369 и 374 Гражданского кодекса Российской Федерации обязательство гаранта по банковской гарантии состоит в выплате определенной суммы по предъявлении бенефициаром письменного требования о платеже и других документов, указанных в гарантии, которые по своим внешним признакам соответствуют условиям гарантии.

При этом согласно статье 370 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотренное банковской гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит в отношениях между ними от того основного обязательства, в обеспечение исполнения которого она выдана, даже если в гарантии содержится ссылка на это обязательство. Независимость гарантии обеспечивается наличием специальных (и при этом исчерпывающих) оснований для отказа гаранта в удовлетворении требования бенефициара, которые никак не связаны с основным обязательством (пункт 1 статьи 376 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Кроме того, имеется письма Банка от 08.02.2021 №31-03-1-2/Г62 , от 20.02.2021 г. № 97-НА/43 (Приложение №4) о подтверждении действительности выданной Банковской гарантии Заявителя. Организатор конкурса подтвердил действительность банковской гарантии путем отказа прав от данной банковской гарантии 20.02.2021, тем самым подтвердив ее действительность (Приложение №10).

Таким образом, наличие опечатки в тексте Гарантии не влияет на ее действительность, не может являться основанием отказа Гаранта в выплате бенефициару по его требованию, и, следовательно, не может являться основанием признания Гарантии не соответствующей требованиям конкурсной документации.

*1.2. Выводы конкурсной комиссии о несоответствии Списка аффилированных лиц требованиям конкурсной документации и ФЗ №115, не обоснованы:*

➤ Список аффилированных лиц подготовлен в соответствии с требованиями конкурсной документации (п. 17.2.2.) и требованиями закона (ст. 48 ФЗ №115).

В п. 17.2.2. конкурсной документации содержатся требования к порядку предоставления сведений об аффилированных лицах: сведения об аффилированных лицах должны содержать перечень лиц и описание связи между лицами (возможно, в виде схемы), при этом сам документ, содержащий указанные сведения, составляется в произвольной форме и заверяется подписью единоличного исполнительного органа Заявителя или его уполномоченного представителя и скрепляется печатью Заявителя (при наличии таковой).

Представленный Заявителем список аффилированных лиц содержит всю указанную в ст. 48 ФЗ №115 и п. 17.2.2. конкурсной документации информацию. В частности, указано, что владельцем 100% акций Заявителя и, следовательно, лицом, которое распоряжается более чем 50% акций Заявителя, определяет условия его предпринимательской деятельности в силу устава Заявителя (мажоритарности) и имеет право назначать единоличный исполнительный орган является ООО «РЕГИОН Концессия». Подтверждением достоверности указанной информации является список зарегистрированных лиц в реестре владельцев ценных бумаг Заявителя по состоянию на 09.11.2020 и 15.02.2020 (Приложения №5, 6).

Поскольку ни в конкурсной документации, ни в ФЗ №115<sup>1</sup> не указан обязательный способ описания связей между аффилированными лицами, Заявитель предоставил описание связей по принципу аналогии закона в соответствии с положениями действующего законодательства - согласно положениям ст. 4 Закона РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» и ч.1 ст. 9 ФЗ №135 (в т.ч. основание 8 ч.1 ст. 9 ФЗ № 135). Соответственно, не допустимо ограничивать конкуренцию и предъявлять к Заявителю требования, не предусмотренные законодательством.

Таким образом, Заявителем представлены сведения об аффилированных лицах, в полной мере отвечающие требованиям конкурсной документации и закона.

➤ Список аффилированных лиц составляется в произвольной форме, на дату подачи Заявки Заявитель фиксирует, что все предоставленные сведения являются актуальными и достоверными. Дата подписания списка аффилированных лиц не может рассматриваться как дата, на которую подтверждается актуальность предоставленных сведений. Такой датой является только дата подписания Заявки.

Указанный выше вывод подтверждается положениями конкурсной документации, в которой указано, что Заявитель должен обеспечить и подтвердить достоверность всей информации и документов, представленных в составе Заявки, включая приложения (п. 15.2. конкурсной документации). При этом отдельного требования о том, что каждый предоставленный документ должен быть датирован датой Заявки, в конкурсной документации не содержится.

➤ Таким образом, предоставленный список аффилированных лиц полностью соответствует всем требованиям конкурсной документации и закона, содержит достоверную и актуальную информацию на дату Заявки, и Заявитель, подписывая Заявку и предоставляя список аффилированных лиц при подаче Заявки, обеспечил и подтвердил достоверность указанной информации на дату подачи Заявки.

2. Действия организатора торгов нарушают организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недобросовестной конкуренции.

Организатор торгов принял решение об отказе в допуске Заявителю, сославшись на решение УФАС по г. Москве от 18.02.2021 и выдаче предписания о пересмотре заявок (далее – Решение УФАС по г. Москве). Указанные документы у Заявителя отсутствуют, в открытом доступе не опубликованы. В то же время, Решение УФАС принято при рассмотрении жалобы участника конкурса – ООО «Гринтех», заинтересованного в заключении договора без конкурса – в соответствии с частью 6 ст. 29 ФЗ №115. При этом указанные в жалобе доводы не обоснованы, поданы непосредственно (за день) до последнего дня подачи заявок участниками конкурса, в связи с чем у УФАС Москвы отсутствовала

<sup>1</sup> Форма предоставления информации о лицах, указанных в ст. 48 ФЗ №115 по настоящее время не утверждена, определен лишь уполномоченный орган – Министерство строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации согласно постановлению Правительства РФ от 4 марта 2017 г. N 258.

возможность получить всю необходимую информацию и доказательства, необходимые для проверки доводов ООО «Гринтех», и установления всех важных для рассмотрения жалобы обстоятельств; а у Заявителя в связи с получением уведомления о рассмотрении жалобы за 5 часов до рассмотрения отсутствовала возможность надлежащей защиты своих прав,

Организатор конкурса и конкурсная комиссия нарушили требования ФЗ №115 и ч. 1 и ч. 2 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – ФЗ №135) в связи с тем, что осуществили действия, которые привели к ограничению конкуренции и ограничили доступ участию к конкурсе Заявителя по следующим причинам:

➤ Решение об отказе в допуске Заявителя принято в кратчайшие сроки без документов, которые явились основанием для пересмотра итогов предварительного отбора (отсутствовал текст Решения УФАС по г. Москве и предписание, данные документы не были опубликованы ни на официальном сайте ФАС РФ ни на сайте Организатора торгов). Организатор торгов не воспользовался правом проверки действительности представленных документов, получения разъяснений от Заявителя, несмотря на то, что при первичной проверке у организатора торгов не возникло никаких претензий к документам Заявителя. При таких обстоятельствах, действуя разумно и добросовестно, в целях обеспечения равного доступа в участии конкурса и получения наиболее выгодных условий для Концедента, организатор торгов был не только вправе, но и обязан запросить необходимые разъяснения для устранения сомнений.

➤ В соответствии с Протоколом единственной заявкой признанной соответствующей конкурсной документации была признана заявка ООО «Гринтех», следовательно с данным юридическим лицом Концедент заключит концессионное соглашение как с единственным участником конкурса, тем самым ограничивая конкуренцию на строительство объекта водоотведения регионального значения и создавая предпосылки создания более выгодных преимуществ для единственного участника, допущенного к участию в конкурсе (ООО «Гринтех»): заключения концессионного соглашения с максимальной ценой и единственно представленным техническим решением, что может повлечь затруднения в реализации условий концессии и росту тарифов на водоотведение для физических лиц и бизнеса, а также возможному необоснованному росту компенсации Концедентом выпадающих доходов из бюджета г. Москвы.

Недопустимо принимать решение о заключении концессионного соглашения с единственным участником конкурса на такой сложный стратегически важный объект не только для Москвы и Московской области но и для России в целом, так как его целью является строительство объектов водоотведения по обращению с осадком сточных вод для улучшения экологической ситуации в московском регионе и решению важной государственной задачи в сфере обращения с отходами и недопущения загрязнения сточными водами водных объектов г. Москвы и Московской области.

➤ Протокол заседания конкурсной комиссии был опубликован на официальном сайте в 12 часов 57 минут 19.02.2021, в то время как в соответствии с официальной информацией о конкурсе, участники, допущенные к участию в конкурсе, вправе подать конкурсные предложения о заключении договора концессии до 12 часов 00 минут 19.02.2021. Таким образом, решение о составе участников конкурса было принято после истечения срока на подачу конкурсных предложений. Более того, **Заявителем было подано конкурсное предложение как участником конкурса и это предложение было принято организатором торгов в 10 часов 44 минуты 19.02.2021.** (Приложение №7)

Вместе с тем, требования к решению и предписанию антимонопольного органа установлены Приказом ФАС России от 22.12.2006 N 337 "Об утверждении форм актов, принимаемых комиссией по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства". Предписания и решения антимонопольного органа – это документы строго определенной формы на бумажном носителе или подписанные электронной подписью, а Организатор торгов и члены комиссии вынесли решение и отказали в допуске Заявителю без данных документов, решение и предписание УФАС г. Москвы также не опубликованы на официальном сайте Организатора торгов и не выданы Заявителю, реквизиты отсутствуют в Протоколе №2/2021 от 19.02.2021.

Таким образом, решение об отказе в допуске к участию в конкурсе Заявителя, оформленное Протоколом, принято в нарушение п. п. 17.2, 21.1.-21.3 конкурсной документации и п. 17, ч.1 ст. 23, ст. 29 ФЗ №115.

В действиях Организатора торгов и членов конкурсной комиссии усматривается нарушения процедуры проведения торгов, что влечет привлечение соответствующих должностных лиц к ответственности, предусмотренной ст. 7.32.4. КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст.ст. 17, 18.1 , 20 ФЗ №135, ст. 23, 29 ФЗ №115, Заявитель

**ПРОСИТ:**

1. Приостановить определение итогов конкурса и заключение концессионного соглашения до рассмотрения дела по существу.

2. Признать жалобу Заявителя обоснованной и действия организатора торгов и членов конкурсной комиссии, нарушающими требования ФЗ №115,ФЗ №135 и конкурсной документации в отношении решения об отказе Заявителю в допуске на участие в конкурсе.

3. Выдать Организатору конкурса и конкурсной комиссии предписание об устранении нарушений.

Приложения:

1. Уведомление от 19.02.2021 № 77-13-93/21 с Протоколом заседания конкурсной комиссии по проведению предварительного отбора участников конкурса от 19.02.2021 № 2/2021 на 9л.;
2. Расписка в получении Уведомления от 19.02.2021 № 77-13-93/21 на 1 л.;
3. Протокол заседания Конкурсной комиссии по проведению предварительного отбора участников открытого конкурса от 17.11.2020 №2/2020 (копия) на 3л.
4. Письма ПАО «МКБ» от 08.02.2021 №31-03-1-2/Г62 , от 20.02.2021 №97-НА/43 на 4л.;
5. Список зарегистрированных лиц в реестре владельцев ценных бумаг АО «ПремьерИнвестКонсалтинг» по состоянию на 09.11.2020 на 4 л.;
6. Список зарегистрированных лиц в реестре владельцев ценных бумаг АО «ПремьерИнвестКонсалтинг» по состоянию на 15.02.2021 на 3 л.;
7. Расписка о принятии конкурсного предложения от 19.02.2021 на 1л.
8. Решение от 15 апреля 2019 №15042019 на 2л.
9. Доверенность на представителя Заявителя на 1 л.