

№ _____ «__» ____ 20__ г.

На № _____ «__» ____ 20__ г.

**В Управление федеральной антимонопольной
службы по РСО-Алания**

ул. Шмулевича, 8 "А", г. Владикавказ, РСО-
Алания, 362019

Эл. почта: to15@fas.gov.ru

Заявитель: Публичное акционерное общество «Р.»

в лице филиала ПАО «Р»-«С»

362019, РСО-Алания, г. Владикавказ, ул. Тамаева
19

**Организатор
конкурса:** Министерство ЖКХ, топлива и энергетики
Республики Северная Осетия-Алания

362007, РСО-Алания, г. Владикавказ, ул.

Армянская 30\1

Эл. почта: mingkh@rso-a.ru

Жалоба

на действия организатора

**торгов допущенные при проведении открытого конкурса на право
заключения концессионного соглашения**

Министерством ЖКХ топлива и энергетики РСО-Алания был объявлен открытый конкурс на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов незавершенного строительства (линий электропередач и распределительной подстанции), расположенных в горно-рекреационном комплексе «Мамисон», находящихся в собственности Республики Северная Осетия-Алания, извещение о проведении торгов размещено на сайте www.torgi.gov.ru №100321/27056751/01 (далее – конкурс).

Согласно извещению №100321/27056751/01, дата и время приема заявок – 11.03.2021 в 09-30 часов; дата окончания приема заявок – 15.06.2021 в 09-30 часов; дата подведения итогов – 15.06.2021; критерии конкурса – «процент распределения чистой прибыли», «размер инвестиций концессионного соглашения», «срок окупаемости вложенного капитала».

ПАО «Р.» была подана заявка на участие данном конкурсе.

В соответствии с протоколом заседания конкурсной комиссии №2 от 15.06.2021, конкурс объявлен состоявшимся, победителем конкурса признано ООО «Просвет» набравшее 10,6 баллов, в то же время ПАО «Р.» набрано 3,56 баллов.

Порядок заключения концессионного соглашения регулируется Федеральным законом от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Федеральный закон №115-ФЗ).

Между тем, Конкурс, проведен с нарушением положений Закона о концессионных соглашениях, о чем свидетельствуют следующие обстоятельства.

1. В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях, 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 предварительный отбор участников конкурса.

В нарушение пункта 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях Конкурсная документация не содержит требования, которые предъявляются к участникам конкурса (в том числе требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам) и в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников конкурса.

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

Основное требование, предъявляемое к участнику конкурса, определено пунктом 2 части 1 статьи 5 Закона о концессионных соглашениях. Данный пункт определяет, что концессионер должен обладать правовым статусом, позволяющим ему осуществлять деятельность, определенную концессионным соглашением, а именно быть индивидуальным предпринимателем, юридическим лицом либо группой юридических лиц. Соответственно, если такие требования предъявляются к концессионеру, то им должен отвечать и участник конкурса.

Также к таким требованиям относятся и иные предусмотренные действующим законодательством требования, в том числе о наличии у участника конкурса соответствующего разрешения на осуществление деятельности, предусмотренной условиями конкурса и концессионным соглашением.

Согласно статье 3 Закона о концессионных соглашениях концессионер обязуется создать и (или) реконструировать недвижимое имущество.

Пунктом 2 статьи 52 Градостроительного кодекса РФ установлено, что виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ.

Согласно приказу Минрегиона РФ от 30.12.2009 N 624 (ред. от 14.11.2011) "Об утверждении перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства", в перечень видов работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства относятся, устройство сетей электроснабжения напряжением до 330 кВ включительно, монтаж и демонтаж опор для воздушных линий электропередачи напряжением до 500 кВ, монтаж и

демонтаж трансформаторных подстанций и линейного электрооборудования напряжением свыше 35 кВ,

Таким образом, при проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения, объектом которого являются высоковольтные линии электропередач 110 кВ, а также подстанция 110/10/10 кВ, при условии, что концессионное соглашение должно предусматривать создание или реконструкцию объекта, к участникам конкурса должно быть предъявлено требование в соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях о наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к соответствующим видам работ.

В связи с чем, в соответствии с подпунктом а пункта 5 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях в конкурсной документации должно быть установлено требование о представлении в составе заявки документов, подтверждающих соответствие заявителей требованиям Градостроительного кодекса РФ.

Помимо этого, в пункте 3 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях указано, что в конкурсной документации должны быть указаны требования к квалификации, профессиональным, деловым качествам участника конкурса. К ним относятся наличие в штате участника лиц, имеющих определенную квалификацию, наличие положительного опыта в осуществлении подобной деятельности, выполнения работ (услуг, производства товаров), аналогичных работам, услугам, товарам, определенным концессионным соглашением, финансовая состоятельность, опыт создания и (или) реконструкции объектов, подобных указанному в условиях конкурса, опыт финансирования концессионных соглашений.

Аналогичная правовая позиция изложена в Решение Челябинского УФАС России от 30.04.2014 N 78-07/13.

2. Согласно пункту 3 Конкурсной документации в качестве критериев конкурса устанавливаются:

- процент распределения чистой прибыли;
- размер инвестиций концессионного соглашения;
- срок окупаемости вложенного капитала.

Согласно статьи 24 Федерального закона №115-ФЗ, в качестве критериев конкурса, могут быть установлены:

- 1) сроки создания и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения;
- 2) период со дня подписания концессионного соглашения до дня, когда созданный и (или) реконструированный объект концессионного соглашения будет соответствовать установленным концессионным соглашением технико-экономическим показателям;
- 3) технико-экономические показатели объекта концессионного соглашения;
- 4) объем производства товаров, выполнения работ, оказания услуг при осуществлении деятельности, предусмотренной концессионным соглашением;
- 5) период со дня подписания концессионного соглашения до дня, когда производство товаров, выполнение работ, оказание услуг при осуществлении деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, будет осуществляться в объеме, установленном концессионным соглашением;
- б) размер концессионной платы;

7) предельные цены (тарифы) на производимые товары, выполняемые работы, оказываемые услуги, надбавки к таким ценам (тарифам) при осуществлении деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, и (или) долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера; (в ред. Федерального закона от 02.07.2010 N 152-ФЗ)

8) обязательства, принимаемые на себя концессионером в случаях недополучения запланированных доходов от использования (эксплуатации) объекта концессионного соглашения, возникновения дополнительных расходов при создании и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения, использовании (эксплуатации) объекта концессионного соглашения.

В соответствии с частью 6 статьи 24 Федерального закона №115-ФЗ не допускается использование критериев при проведении конкурса, не предусмотренных указанной статьей.

Таким образом, учитывая, что статьей 24 Федерального закона №115-ФЗ не предусмотрена возможность установления критериев конкурса «процент распределения чистой прибыли», «размер инвестиций концессионного соглашения», «срок окупаемости вложенного капитала», организаторами конкурса допущено нарушение указанной нормы права.

Аналогичная правовая позиция изложена в Решении УФАС России по РО от 29.11.2017 №2203/04, Постановлении арбитражного суда Северо Кавказского округа от 13.11.2018 по делу №А53-4215/2018.

Кроме того, одним из критериев конкурса установлен «размер инвестиций концессионного соглашения» начальное значение которого составляет 115 000 000 руб., между тем, не обозначено входит ли в указанную сумму НДС или нет.

В пункте 18 конкурсной документации «условия заключения концессионного соглашения, предложенные лицом, выступившим с инициативой заключения концессионного соглашения», указано, что общий объем расходов инвестора на содержание и реконструкцию объектов концессионного соглашения составляет 115 0000 000 руб. (без учета НДС).

Руководствуясь указанным пунктом конкурсной документации, Обществом при подаче заявки в предложении по критерию 2 была указана сумма без НДС, что также было отражено в приложении 2 к конкурсной документации в редакции Общества.

Указанные противоречия, содержащиеся в конкурсной документации, во первых не позволяли участникам конкурса с точностью сформулировать своё предложение по критерию, во вторых привели к неправильному подсчету баллов при подведении итогов конкурса.

В письме от 18.06.2021 №1.5/01-00/2599-исх., Общество просило дать разъяснения результатов конкурса, а также представить расчеты конкурсных предложений участников конкурса в соответствии с критериями конкурса, между тем в ответном письме от 22.06.2021 №01-07/1437 организатор торгов сложившуюся ситуацию не прояснил, расчеты не представил.

Таким образом, конкурс на право заключения концессионного соглашения Министерством ЖКХ топлива и энергетики РСО-Алания проведен с нарушением части 1 пункта 3 статьи 23, части 2 статьи 24 Закона о концессионных соглашениях.

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

ПРОШУ

1. Признать жалобу ПАО «Р.» обоснованной;
2. Выдать заказчику предписание об устранении нарушений, в том числе аннулировать конкурс и отменить протокол о результатах проведения открытого конкурса от 15.06.2021 №2.

Приложение:

1. Копия протокола №2 от 11.12.2019 на 5л. в 1 экз.;
2. Копия извещения №100321/27058741/01 на 2 л. в 1 экз.;
3. Копия конкурсной документации с приложениями на 38 л. в 1 экз.;
4. Копия проекта концессионного соглашения на 58 л. в 1 экз.;
5. Копия приложения №2 в редакции Общества на 1 л. в 1 экз.;
6. Копия приказа от 09.03.2021 №18а на 3 л. в 1 экз.;
7. Копия письма от 18.06.2021 №1.5/01-00/2599-исх. на 1л. в 1 экз.;
8. Копия письма от 22.06.2021 №01-07/1437 на 2 л. в 1 экз.;
9. Копия приказа №92-к на 1 л. в 1 экз.;
10. Копия протокола №375 от 28.03.2019 на 2 л. в 1 экз.;
11. Копия доверенности №226 от 30.12.2020 на 3л в 1 экз.;
12. Копия доверенности №556 от 07.12.2020 на 8 л. в 1 экз.;
13. Копия Решения Челябинского УФАС от 30.04.2014 N 78-07/13 на 29 л. в 1 экз.;
14. Копия Постановления АС Северо-Кавказского округа от 13.11.2018 по делу №А53-4215/2018 на 7 л. в 1 экз.

Представитель по доверенности