

ОПРЕДЕЛЕНИЕ О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 04/01/15-495/2023 О НАРУШЕНИИ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

24 октября 2023 г. Москва

Председатель Комиссии ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 04/01/15-495/2023 <...>

УСТАНОВИЛ:

В ФАС России поступило заявление ООО «ЭнЭф Групп» (далее – Заявитель) от 03.04.2023 № ЭнЭф-8 (вх. от 03.04.2023 № 48840-ЭП/23).

По результатам рассмотрения указанного заявления ФАС России установлены признаки нарушения Мэрии города муниципального образования

«город Биробиджан» Еврейской автономной области (далее – Мэрия) части 1

статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

(далее – Закон о защите конкуренции) при принятии заявок о готовности к участию

в конкурсе на заключение концессионного соглашения

Согласно заявлению при рассмотрении заявок на право заключения концессионного соглашения Мэрия отклонила заявку ООО «ЭнЭф Групп» и признала ее не соответствующей требованиям, предъявляемым частью 4.11

статьи 37 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях), поскольку к заявке

не представлены документы, предусмотренные постановлением Правительства Российской Федерации от 31.03.2015 № 300 «Об утверждении формы предложения

о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения» (далее – Форма № 300).

Кроме того, в конкурсной документации Мэрия указала, что к заявке необходимо приложить документы, подтверждающие соответствие заявителя требованиям, предъявляемым частью 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, предусмотренные Formой № 300.

Мэрией в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов наружного освещения, находящихся в собственности муниципального образования

«Город Биробиджан» Еврейской автономной области, на официальном сайте

в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов torgi.gov.ru 30.12.2022 опубликовано извещение

№ 22000151440000000006 о приеме заявок о готовности к участию в конкурсе

на право заключения концессионного соглашения.

Согласно протоколу № 1-2023 заседания комиссии по рассмотрению заявок

о готовности к участию в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов наружного освещения, находящиеся в собственности муниципального образования «Город Биробиджан» Еврейской автономной области от 27.03.2023 (далее – Протокол), по результатам рассмотрения заявки

ООО «ЭнЭф Групп» принято решение о признании заявки не соответствующей требованиям части 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях.

В соответствии с Протоколом, заявка ООО «ЭнЭф Групп» признана несоответствующей по причине:

- невозможности определить из представленных документов 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;

- непредставления справки территориального органа Фонда социального страхования Российской Федерации о состоянии расчетов принципала;

- непредставления нотариально заверенных копий учредительных документов, а также копии договора простого товарищества (договора о совместной деятельности) юридических лиц или нотариально заверенная копия свидетельства о государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя;

- непредставления сведений об отсутствии решения о ликвидации юридического лица - заявителя или прекращении физическим лицом - заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя и сведения

об отсутствии определения суда о возбуждении производства по делу о банкротстве в отношении заявителя подтверждаются выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц либо из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей.

На основании вышеизложенного, заявка ООО «ЭнЭф ГРУПП» признана не отвечающей требованиям, предусмотренным пунктами 1,2,3 части 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях.

Дата начала приема заявок – 30.12.2022, дата окончания приема заявок – 24.03.2023.

Так как иных заявок на право заключение концессионного соглашения не поступало, в соответствии с постановлением от 20.04.2023 № 757 «О заключении концессионного соглашения в отношении объектов наружного освещения, находящихся в собственности муниципального образования «Город Биробиджан» Еврейской автономной области, без проведения конкурса» Мэрией было принято решение о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения

ООО «БЛ Инвестиции» без проведения конкурса.

Исходя из положений Закона о концессионных соглашениях, лица, подающие заявки о готовности к участию в конкурсе, должны отвечать требованиям части 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях.

Однако, для указанных лиц не установлены ни форма заявки (в отличие от формы предложения о заключении концессионного соглашения с

лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения),
ни требования о предоставлении вместе с заявкой каких-либо подтверждающих документов.

Требования Формы № 300 на указанных лиц также не распространяются.

При подаче заявки о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения заинтересованное лицо только декларирует свое соответствие установленным Законом о концессионных соглашениях требованиям, так как подача такой заявки не влечет возникновение у него права на автоматическое заключение концессионного соглашения и означает лишь возникновение у уполномоченного органа обязанности по переходу к процедуре заключения концессионного соглашения по общим правилам, то есть принятию мер по организации и проведению соответствующего конкурса.

Из материалов заявления установлено, что в заявлении о готовности к участию в конкурсе на право заключения концессионного соглашения от 17.03.2023

№ ЭнЭф-2 ООО «ЭнЭф Групп» задекларировало свое соответствие установленным требованиям, а также представило соответствующие документы.

Таким образом, признание Мэрией заявки ООО «ЭнЭф Групп» несоответствующей требованиям, установленным частью 4.11 статьи 37 Закона

о концессионных соглашениях, и необъявление конкурса в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, в случае поступления заявок от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым частью 4.1 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения, и заключение концессионного соглашения с инициатором содержит признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции лицам, указанным в части 1 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, в случае выявления признаков нарушения, в том числе части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выдается предупреждение

В связи с изложенным ФАС России выдало Мэрии Предупреждение от 27.06.2023 № МШ/50560/23 (далее – Предупреждение) о необходимости прекращения нарушения и устранения причин и условий, способствовавших возникновению нарушения, путем:

1) отмены протокола заседания комиссии по рассмотрению заявок о готовности к участию в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов наружного освещения, находящихся в собственности муниципального образования «Город Биробиджан» Еврейской автономной области, от 27.03.2023 № 1-2023 в течение 5 дней со дня получения предупреждения;

2) исключения требований к оформлению заявок, размещенных на сайте <https://torgi.gov.ru> в рамках извещения № 22000151440000000006 в течение 5 дней со дня получения предупреждения;

3) отмены постановления от 20.04.2023 № 757 «О заключении концессионного соглашения в отношении объектов наружного освещения, находящихся в собственности муниципального образования «Город Биробиджан» Еврейской автономной области, без проведения конкурса» в течение 10 дней со дня получения предупреждения;

4) выполнения обязанности, предусмотренной частью 4.9 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, по организации торгов на право заключения концессионного соглашения в течение двух месяцев, разместив соответствующую информацию на сайте <https://torgi.gov.ru>.

О выполнении Предупреждения надлежало сообщить в ФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Предупреждение получено 29.06.2023, следовательно, срок исполнения Предупреждения – 29.08.2023, срок уведомления антимонопольного органа о выполнении Предупреждения – 01.09.2023.

Вместе с тем письмом от 03.07.2023 № 5982 (вх. от 11.07.2023 № 105155/23) Мэрия уведомила ФАС России о несогласии с выданным Предупреждением и невозможности его исполнения в связи с тем, что 10.05.2023 между Мэрией (концедентом) и ООО «БЛ Инвестиции» (концессионером) заключено концессионное соглашение в отношении объектов наружного освещения, находящихся в собственности муниципального образования «Город Биробиджан» Еврейской автономной области (далее – Концессионное соглашение от 10.05.2023), а также по акту приема-передачи 21.06.2023 передано имущество, входящее в состав объекта Концессионного соглашения от 10.05.2023, что делает выданное антимонопольным органом Предупреждение неисполнимым.

В ответ ФАС России письмом от 09.08.2023 № ГМ/63606/23 сообщила, что в соответствии с частью 2 статьи 168 Гражданского кодекса Российской Федерации сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

Таким образом, концессионное соглашение, заключенное без проведения торгов в случае необходимости их проведения, является ничтожным и не порождает правовых последствий.

Иных обращений от Мэрии во исполнение Предупреждения в ФАС России не поступало.

Таким образом Предупреждение не исполнено, признаки нарушения антимонопольного законодательства не устранены.

В связи с изложенным, в соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, пункта 3.46 приказа ФАС России от 25.05.2012 № 339 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации» у ФАС России есть основания для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

На основании изложенного издан приказ ФАС России от 12.10.2023 № 722/23 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения мэрией города муниципального образования «Город Биробиджан» Еврейской автономной области (место нахождения: 679000, Еврейская автономная область, г. Биробиджан, ул. Ленина, д. 29, ИНН/КПП 7901525782/790101001; ОГРН 1057900040912) части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 04/01/15-495/2023 к рассмотрению на 03 ноября 2023 года в 14 часов 00 минут (время московское) по адресу: 125993, г. Москва, ул.Садовая-Кудринская, д. 11, 209 КУБ.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя ООО «ЭнЭф Групп» (ИНН/КПП 2308252413/230801001, ОГРН 1182375000686, адрес: 350049, Краснодарский край, г Краснодар, ул Севастопольская, д. 5, офис 3).

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика мэрию города муниципального образования «Город Биробиджан» Еврейской автономной области (ИНН/КПП 7901525782/790101001, ОГРН 1057900040912, адрес: 679000, автономная область Еврейская, город Биробиджан, ул. Ленина, д. 29).

4. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованные лица ООО «БЛ Инвестиции» (ИНН/КПП 9717092957/771701001, ОГРН 1207700250350, адрес: 129626, г. Москва, 1-й Рижский пер., д. 6 стр. 2, помещ. 7).

5. Лицам, участвующим в деле, представить документы, подтверждающие полномочия представителей на участие в рассмотрении дела № 04/01/15-495/2023 в ФАС России (в том числе доверенность), а также расписку о получении процессуальных документов по электронной почте по форме согласно приложению.

Явка ответчика по делу или его представителей обязательна. Представителю при себе иметь документ, удостоверяющий личность (паспорт), а также документы, подтверждающие служебное положение и (или) имеющиеся полномочия.

Вместе с тем ФАС России сообщает, что принять участие в рассмотрении дела возможно в дистанционном режиме. Для участия в заседании комиссии посредством использования систем видеоконференцсвязи (далее – ВКС) необходимо заблаговременно представить на адрес электронной почты delo@fas.gov.ru ходатайство о рассмотрении дела посредством ВКС, а также доверенность и иные документы, подтверждающие полномочия лиц, участвующих в рассмотрении дела.

Примечание:

1. С материалами дела можно ознакомиться в ФАС России, контактный телефон 8 (499) 755-23-23 <...>.

2. Для обеспечения пропусков в здание ФАС России (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11) информацию представителях необходимо направить за 1 (один) день до рассмотрения дела на адреса электронной почты: <...>.

3. Полномочия сторон должны быть подтверждены соответствующими документами.

4. Копии документов, представленных для приобщения к материалам дела и не заверенные нотариально, должны быть заверены подписью уполномоченного лица и скреплены печатью юридического лица.

5. Информация, составляющая в соответствии с Федеральным законом «О коммерческой тайне» коммерческую тайну, должна иметь гриф «Коммерческая тайна» с указанием ее обладателя (для юридических лиц – полное наименование и место нахождения).

В соответствии со статьей 25 Федерального закона «О защите конкуренции» коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), органы государственной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели обязаны представлять в антимонопольный орган по его мотивированному требованию документы, объяснения в письменной или устной форме, информацию (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну), необходимые антимонопольному органу, в соответствии с возложенными на него полномочиями для рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства. Непредставление в антимонопольный орган сведений (информации), либо представление заведомо недостоверных сведений влечет административную ответственность в соответствии со статьей 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Приложение: форма расписки о получении процессуальных документов по электронной почте на 1 л. в 1 экз.

