

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области

почтовый адрес: пр. Победы, 24,

г. Южно-Сахалинск, 693007

юридический адрес: пр. Победы, 24,

г. Южно-Сахалинск, 693007

тел. (4242) 46-55-66, 46-55-69, факс (4242) 46-55-67

e-mail: to65@fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела № 065/01/15-132/2021 о нарушении

антимонопольного законодательства к рассмотрению

25 февраля 2021 года г. Южно-Сахалинск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства ***,

УСТАНОВИЛ:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области (далее – Управление, Сахалинское УФАС России) рассмотрено обращение директора ООО «Трансстройрегион» (далее – Заявитель, Общество) (вх. от 11.01.2021 № 8) на действия Агентства по государственно-частному партнерству Сахалинской области (далее – Агентство, Агентство по ГЧП Сахалинской области) содержащее сведения о возможных признаках нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

21.01.2021 в связи с обнаружением признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции Агентству выдано предупреждение №08-204 о

необходимости прекращения указанного действия путем отмены Распоряжения от 25.12.2020 № 3.45-14-р «О рассмотрении заявки ООО «Трансстройрегион» о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения» и проведении конкурентных процедур на заключение концессионного соглашения «В отношении создания и эксплуатации системы коммунальной инфраструктуры – объектов, используемых для обработки и утилизации (в том числе переработки) строительных отходов на территории Южно-Сахалинского межмуниципального узла Сахалинской области»

При вынесении предупреждения Сахалинским УФАС России установлено следующее.

Федеральный закон от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях, Закон № 115-ФЗ) детально регламентирует порядок проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, существенные условия данного соглашения, декларирует цели использования такой формы государственно-частного партнерства как концессионное соглашение.

09.11.2020 на официальном сайте torgi.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» Агентством было опубликовано извещение № 091120/38698114/01 с предложением непубличного акционерного общества «Хабаровский Промышленно-экологический Комплекс» о заключении концессионного соглашения в отношении создания и эксплуатации системы коммунальной инфраструктуры - объектов, используемых для обработки, обезвреживания, размещения твердых коммунальных отходов и объектов, используемых для обработки и утилизации (в том числе переработки) строительных отходов на территории Южно-Сахалинского межмуниципального узла Сахалинской области (далее – Концессионное соглашение) в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в таком проекте концессионного соглашения, в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым частью 4.11 статьи 37 Закона № 115-ФЗ к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения.

Таким образом, Агентство по государственно-частному партнерству Сахалинской области выступило в указанных отношениях как Заказчик.

Согласно Положению об Агентстве по государственно-частному партнерству Сахалинской области, утвержденному постановлением Правительства Сахалинской области от 02.09.2020 № 410, Агентство является органом исполнительной власти Сахалинской области, осуществляющим функции по реализации государственной политики Правительства Сахалинской области в сфере концессионных соглашений, соглашений о государственно-частном партнерстве, иных форм государственно-частного партнерства, реализуемых Сахалинской областью с целью комплексного регионального развития Сахалинской области, диверсификации экономики Сахалинской области, повышения качества товаров, работ, услуг, организация обеспечения населения которыми относятся к вопросам ведения органов государственной власти.

24.12.2020 подана заявка ООО «Трансстройрегион» о готовности к участию в

конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении создания и эксплуатации системы коммунальной инфраструктуры - объектов, используемых для обработки, обезвреживания, размещения твердых коммунальных отходов и объектов, используемых для обработки и утилизации (в том числе переработки) строительных отходов на территории Южно-Сахалинского межмуниципального узла Сахалинской области, на условиях, предусмотренных в проекте Концессионного соглашения, в отношении объекта Концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении Концессионного соглашения непубличного акционерного общества «Хабаровский Промышленно-Экологический Комплекс».

25.12.2020 Распоряжением Агентства № 3.45-14-р «О рассмотрении заявки ООО «Трансстройрегион» о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения» заявка ООО «Трансстройрегион» о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения от 24 декабря 2020 года признана **не соответствующей** требованиям для иных лиц, имеющих право подать заявку о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения, а также требованиям части 4.11 статьи 37 Закона № 115-ФЗ, Постановления Правительства РФ от 31.03.2015 г. № 300 «Об утверждении формы предложения о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения» (далее - Постановление № 300).

Основанием отклонения заявки ООО «Трансстройрегион» послужило непредставление:

1. сведений об отсутствии решения о ликвидации юридического лица;
2. сведений об отсутствии определения суда о возбуждении производства по делу о банкротстве в отношении ООО «Трансстройрегион»;
3. отсутствие нотариально заверенных копий учредительных документов;
4. несоответствие проекта Концессионного соглашения, представленного ООО «Трансстройрегион», условиям проекта Концессионного соглашения, согласованного распоряжением Агентства от 09.11.2020 г. № 3.45-5-р.

Согласно части 3 Закона № 115-ФЗ 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, предусмотренного пунктом 21 части 1 статьи 4 настоящего Федерального закона) (далее - объект концессионного соглашения), 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.

Согласно части 4.1 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, концессионное соглашение может быть заключено по инициативе лиц, указанных в пункте 2 части 1 статьи 5 Закона о концессионных соглашениях и отвечающих требованиям,

предусмотренным частью 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, в порядке, установленном частями 4.2 - 4.10 и 4.12 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях.

В соответствии с частью 4.3 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях в предложении о заключении концессионного соглашения лицо указывает сведения о соответствии этого лица установленным требованиям, а также сведения, подтверждающие соответствие его инициативы программам комплексного развития систем коммунальной инфраструктуры поселений, городских округов, государственным программам Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальным программам, за исключением случаев, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем. Форма предложения о заключении концессионного соглашения утверждается Правительством Российской Федерации.

Форма предложения о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения, установлена постановлением Правительства Российской Федерации от 31.03.2015 г. № 300.

При этом постановлением № 300 устанавливается перечень документов, представляемых в подтверждение соответствия инициатора установленным требованиям. Указанный перечень предусматривает требования, которые значительно шире требований, установленных только статьей 4.11 Закона о концессионных соглашениях.

По мнению ФАС России, изложенном в письме от 26.10.2018 №РП/86694/18, требования к предложению, установленным постановлением Правительства Российской Федерации от 31.03.2015 г. № 300, **к иным лицам** может применяться лишь в случае прямого указания на это в рамках размещения информации о заключении концессионного соглашения на официальном сайте.

Таким актом является Распоряжение Агентства от 09.11.2020 №3.45-5-р, которое прямым указанием о соответствии предложений иных лиц форме, установленной постановлением Правительства Российской Федерации от 31.03.2015 г. № 300, **не содержит**.

Согласно частям 4.7, 4.8 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях в случае принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения на предложенных инициатором условиях или на иных условиях, чем предложено инициатором заключения соглашения, орган, уполномоченный Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, в десятидневный срок со дня принятия указанного решения размещает на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложение о заключении концессионного соглашения в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения, или на

иных условиях, чем предложено инициатором, в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым частью 4.1 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях к инициатору.

Таким образом, принимая во внимание, что в соответствии с частями 4.7 и 4.8 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях иные лица должны соответствовать требованиям, предъявляемым к инициатору, и только поступление заявок от таких лиц будет являться основанием для проведения конкурса в соответствии с частью 4.9 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, требования к составу документов, подтверждающих сведения о соответствии иных лиц установленным законом требованиям, также должны быть едиными.

Как установлено Управлением, ООО «Трансстройрегион» не является инициатором, а является иным лицом, подающим заявку о готовности участия в конкурсе на заключение концессионного соглашения, в связи, с чем требования Постановления № 300 на него не распространяются. Кроме того, уполномоченным органом требования к данной форме в рамках размещения информации об инициативе заключения концессионного соглашения на официальном сайте не установлены.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Учитывая изложенное, не объявление конкурса в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, в случае поступления 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 является нарушением части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Принимая во внимание факт отказа Агентства от выполнения предупреждения, выраженный в письме от 05.02.2021 Исх.-3.45-68/21, руководствуясь статьями 39.1 и 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Сахалинским УФАС России Приказом №24/1 от 19.02.2021 в отношении Агентства по государственно-частному партнерству Сахалинской области возбуждено дело №065/01/15-132/2021 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 065/01/15-132/2021 к рассмотрению на **18 марта 2021 года в 15 часов 00 минут** по адресу: г. Южно-Сахалинск, пр. Победы, д. 24, 1 этаж, зал заседаний;

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела **в качестве ответчика** Агентство по государственно-частному партнерству Сахалинской области (юридический адрес: 693009, Сахалинская область, г. Южно-Сахалинск, пр-кт Коммунистический, дом 32, ОГРН 1196501004193, ИНН/КПП 6501304924/650101001);

2.1 Ответчику - Агентству по государственно-частному партнерству Сахалинской области в течение пяти рабочих дней с момента получения настоящего определения представить в Сахалинское УФАС России копию заключенного с непубличным акционерным обществом «Хабаровский Промышленно-Экологический комплекс» концессионного соглашения или информацию о стадии переговорного процесса с указанным лицом по вопросам заключения такого соглашения (копия соглашения должна быть заверена печатью Агентства и подписью его законного представителя);

2.2. Ответчик - Агентство по государственно-частному партнерству Сахалинской области вправе представить в Сахалинское УФАС России информацию, способствующую рассмотрению дела по существу (по мнению Ответчика);

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела **в качестве заявителя** ООО «Трансстройрегион» (ИНН 254345946, КПП 253701001, ОГРН 1142543007133, адрес: 690025, Приморский край, г. Владивосток, ул. Александровича, д. 50, кв. 23);

3.1. Заявитель - ООО «Трансстройрегион» вправе представить в Сахалинское УФАС России информацию, способствующую рассмотрению дела по существу (по мнению Заявителя).

Явка представителя ответчика по делу на рассмотрение обязательна (при невозможности присутствия на заседании Комиссии Сахалинского УФАС России стороны по делу заблаговременно направляют ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя).

При себе необходимо иметь документы, удостоверяющие личность, доверенность, на право представления интересов организации в антимонопольном органе, заверенную надлежащим образом.

Председатель Комиссии ***