

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 34/05-2019

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

1 августа 2019 г.

г. Киров

Кировское УФАС России поступили обращения ООО «Лузское УЖКХ» по вопросу выявления признаков нарушения действующего законодательства при размещении администрацией Лузского городского поселения на официальном сайте www.torgi.gov.ru предложения инициатора ООО «Лузская теплоснабжающая компания» о заключении концессионного соглашения в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на право заключения концессионного соглашения (извещение № 260619/0130347/01).

Указывает заявитель, в нарушение ч. 4.3, 4.11 ст. 37 Федерального закона от 21.07.2005 № 15-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) в предложении инвестора отсутствуют справки налогового органа, территориального органа Пенсионного фонда РФ и территориального органа Фонда социального страхования РФ, подтверждающие отсутствие недоимки по налогам, сборам, обязательности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы РФ за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов лица.

При рассмотрении обращения Кировским УФАС России были обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства, которые выразились в следующем.

В соответствии с п. 11 ч. 1 ст. 4 Закона о концессионных соглашениях объектами концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, иные объекты таких систем.

Согласно ч. 4.1 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение может быть заключено по инициативе лиц, указанных в [пункте 2 части 1 статьи 5](#) настоящего Федерального закона и отвечающих требованиям, предусмотренным [частью 1](#) настоящей статьи, в порядке, установленном [частями 4.2 - 4.10](#) и [4.12](#) настоящей статьи.

[Пункт 2 части 1 статьи 5](#) Закона о концессионных соглашениях определяет в качестве концессионера индивидуального предпринимателя, российское или иностранное юридическое лицо либо действующие без образования юридического лица по договору товарищества (договору о совместной деятельности) два и более указанных юридических лица.

В соответствии с ч. 4.11 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, а также иные лица, подающие заявки на заключение концессионного соглашения, должны отвечать следующим требованиям:

отсутствие решения о ликвидации юридического лица – заявителя (лица, подающего заявку на заключение концессионного соглашения) или о прекращении физическим лицом

явителем (лицом, подающим заявку на заключение концессионного соглашения) тельности в качестве индивидуального предпринимателя;

отсутствие определения суда о возбуждении производства по делу о банкротстве в отношении лица, выступающего с инициативой заключения концессионного соглашения;

отсутствие недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые структурированы 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;

наличие средств или возможности их получения в размере не менее пяти процентов от объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций (предельного размера расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения).

п. 4 ч. 4.2 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, вправе представить предложение о заключении концессионного соглашения с приложением проекта концессионного соглашения, содержащего в себя существенные условия, предусмотренные [статьей 10](#) настоящего федерального закона, и иные не противоречащие законодательству Российской Федерации условия, в Правительство Российской Федерации, либо субъект Российской Федерации, либо муниципальное образование в зависимости от того, в чьей собственности находится объект концессионного соглашения, предусмотренный таким предложением.

в соответствии с ч. 4.3 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях в предложении о заключении концессионного соглашения лицо указывает сведения о соответствии этого предложения установленным [требованиям](#). [Форма](#) предложения о заключении концессионного соглашения утверждается Правительством Российской Федерации.

Согласно ч. 4.4 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях орган, уполномоченный Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, в течение тридцати календарных дней со дня поступления предложения о заключении концессионного соглашения рассматривает такое предложение и принимает решение о:

возможности заключения концессионного соглашения в отношении конкретных объектов недвижимого имущества или недвижимого имущества и движимого имущества, функционально связанных между собой и предназначенных для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением на представленных в предложении о заключении концессионного соглашения условиях;

возможности заключения концессионного соглашения в отношении конкретных объектов движимого имущества или недвижимого имущества и движимого имущества, функционально связанных между собой и предназначенных для осуществления

тельности, предусмотренной концессионным соглашением на иных условиях;

невозможности заключения концессионного соглашения в отношении конкретных объектов недвижимого имущества или недвижимого имущества и движимого имущества, технологически связанных между собой и предназначенных для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением с указанием основания за.

установлено в ходе рассмотрения обращения, 25.06.2019 г. в адрес главы администрации Лузского городского поселения <...> обществом с ограниченной ответственностью «Лузская теплоснабжающая компания» представлено предложение б/н (вх. № 1575 от 25.06.2019 г.) о заключении концессионного соглашения с лицом, вступающим с инициативой заключения концессионного соглашения (далее – предложение).

Объект имущества, являющегося объектом предлагаемого к заключению концессионного соглашения, определен в п. 6, 7 Предложения, Приложением № 3 к проекту концессионного соглашения (объекты теплоснабжения и горячего водоснабжения муниципального образования Лузского городского поселения).

Вложением к настоящему Предложению ООО «Лузская теплоснабжающая компания» являются следующие документы: проект концессионного соглашения; лист записи ЕГРЮЛ от 16.05.2019 г.; нотариально заверенная копия устава ООО «Лузская теплоснабжающая компания», утв. решением единственного участника Общества № 1 от 24.04.2019 г.; справка от «Сбербанк» от 27.05.2019.

В результате рассмотрения предложения ООО «Лузская теплоснабжающая компания» администрацией Лузского городского поселения вынесено постановление № 252 от 16.06.2019 г. «О возможности заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения и горячего водоснабжения муниципального образования Лузское городское поселение Лузского района Кировской области по инициативе инвестора» (далее – Постановление № 252).

В соответствии с п. 1 Постановления № 252 орган местного самоуправления принимает предложение от ООО «Лузская теплоснабжающая компания», выступившего с инициативой заключения концессионного соглашения в отношении объектов движимого и недвижимого имущества, технологически связанных между собой и предназначенных для обеспечения теплоснабжения и горячего водоснабжения муниципального образования, предложенных условиях.

При принятии решения о возможности заключения концессионного соглашения администрацией Лузского городского поселения не принято во внимание следующее.

Постановлением Правительства РФ от 31.03.2015 г. № 300 утверждена Форма предложения о заключении концессионного соглашения с лицом, вступающим с инициативой заключения концессионного соглашения (далее – Форма предложения).

Согласно п. 4.3, пункт 3 части 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, а также пункт 4.11.11 Формы предложения предусматривают указание хозяйствующим субъектом, вступающим с инициативой заключения концессионного соглашения, в представляемом предложении сведений об отсутствии недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний календарный год, размер которых превышает 25 процентов балансовой стоимости активов лица, по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний

ятный период.

исполнение указанных требований ООО «Лузская теплоснабжающая компания» в п. 3 Предложения сообщает следующее: «Настоящим подтверждаем отсутствие недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за прошедший календарный год, размер которых превышает 25% балансовой стоимости активов по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний отчетный период, поскольку организация создана 15.05.2019 года и не имеет задолженности по предыдущим периодам, что подтверждается выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц от 06.05.2019 г. (выписка № 2)».

В п. 3 предложения, утв. постановлением Правительства РФ от 31.03.2015 г. № 300, содержится дополнительное указание относительно перечня документов, представляемых в подтверждение соответствия инициатора установленным требованиям.

Содержания Формы предложения следует, что в подтверждение отсутствия недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за прошедший календарный год, размер которых превышает 25 процентов балансовой стоимости активов лица, по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний отчетный период, заявитель утверждает:

выписки налогового органа, территориального органа Пенсионного фонда Российской Федерации и территориального органа Фонда социального страхования Российской Федерации о состоянии расчетов принципала (плательщика сбора, налогового агента) по налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, подтверждающие исполнение принципалом обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, отсутствие задолженности по уплате обязательных платежей, а также задолженности по уплате процентов за пользование бюджетными средствами, соответствующих пеней, штрафов и иных финансовых санкций.

Муниципальное УФАС России, изучив предложение ООО «Лузская теплоснабжающая компания» о заключении концессионного соглашения, установило отсутствие указанных документов в составе представленного хозяйствующим субъектом предложения.

Представленный в составе предложения ООО «Лузская теплоснабжающая компания» выписку из Единого государственного реестра юридических лиц от 06.05.2019 г. не может быть принят в качестве подтверждения соответствия лица требованиям, установленным п. 4.11 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях.

В соответствии с требованиями ч. 4.1 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях правовые условия заключения концессионного соглашения по инициативе ООО «Лузская теплоснабжающая компания» у органа местного самоуправления отсутствовали.

Таким образом, администрация Лузского городского поселения, принимая решение о возможности заключения концессионного соглашения с ООО «Лузская теплоснабжающая компания» путем издания постановления № 252 от 26.06.2019 г., нарушила требования ч. 4.1, 4.11 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях.

В соответствии с ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) органам местного самоуправления

решается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействия), которые вводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

признания оспариваемых актов либо действий (бездействий) органов местного самоуправления нарушающими ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции необходимо знать, что такие акты либо действия (бездействие) привели или могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и что они не основаны на законе.

В этом для квалификации действий (бездействий) по ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции не требуется доказывания наступления неблагоприятных последствий, а именно угрозы их наступления. Кроме того, из указанной нормы не вытекает обязанность антимонопольного органа устанавливать конкретные факты ущемления прав действующих субъектов, так как действия (бездействие) властного органа могут признаваться нарушающими запрет ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции и в том случае, если они могут привести к последствиям, указанным в данной норме.

В постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 14.04.2011 № 14686/10 указано, что достаточным основанием для вывода о нарушении ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

В соответствии с ч. 4.7 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях в случае принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения на предложенных инициатором условиях орган, 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 в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым **пунктом 4.1** настоящей статьи к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения.

Установлено, что 26.06.2019 г. администрацией Лузского городского поселения Лузского района Кировской области на официальном сайте www.torgi.gov.ru размещено предложение инициатора ООО «Лузская теплоснабжающая компания» о заключении концессионного соглашения в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения (извещение № 260619/0130347/01).

а и время начала подачи заявок: 27.06.2019 09:00.

а и время окончания приема заявок: 12.08.2019 16:00.

В соответствии с ч. 4.9 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях в случае, если в десятидневный срок с момента размещения на официальном сайте предложения о заключении концессионного соглашения поступили заявки 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 Федеральным законом к концессионеру, а также требованиям, предъявляемым [частью 4.1](#) настоящей статьи, орган, уполномоченный муниципальным заказчиком на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, обязан разместить данную информацию на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации. В этом случае заключение концессионного соглашения осуществляется на конкурсной основе в [порядке](#), установленном настоящим Федеральным законом.

В извещении № 260619/0130347/01 информация о поступлении заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым настоящим Федеральным законом к концессионеру, а также требованиям, предъявляемым [частью 4.1](#) настоящей статьи, отсутствует.

В силу ч. 4.10 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях в случае, если в пятидневный срок со дня размещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложения о заключении концессионного соглашения не поступило заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым настоящим Федеральным законом к концессионеру, а также требованиям, предъявляемым [частью 4.1](#) настоящей статьи, с лицом, выступившим инициативой о заключении концессионного соглашения, концессионное соглашение заключается на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения и проекте концессионного соглашения (проекте концессионного соглашения с внесенными изменениями), без проведения конкурса.

Таким образом, действия администрации Лузского городского поселения Лузского района Кировской области по изданию постановления № 252 от 26.06.2019 г. о возможности заключения концессионного соглашения с ООО «Лузская теплоснабжающая компания» в нарушение требований ч. 4.1, 4.3, 4.11 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях влекут (могут повлечь) создание для указанного хозяйствующего субъекта несправедливых условий, что приводит или может привести к ограничению, устранению и недопущению конкуренции на рынке оказания услуг по теплоснабжению и водоснабжению в территориальных границах Лузского городского поселения Лузского района Кировской области и содержит признаки нарушения ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со ст. 39.1 Закона о защите конкуренции в случаях выявления в действиях органа местного самоуправления признаков нарушения ст. 15 Закона о защите конкуренции возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства не осуществляется без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения.

В связи с наличием в действиях администрации Лузского городского поселения Лузского района Кировской области признаков нарушения ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, **Федеральное УФАС России на основании ст. 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает о необходимости прекращения в срок до 05.09.2019 г. указанных действий**

ЭМ:

нятия мер по отмене постановления администрации Лузского городского поселения Кировской области № 252 от 26.06.2019 г. «О возможности заключения цессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения и горячего оснабжения муниципального образования Лузское городское поселение Лузского юна Кировской области по инициативе инвестора».

имонопольный орган должен быть уведомлен о выполнении предупреждения в течение х дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения (ч. 6 ст. 39.1 Закона щите конкуренции).

И условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного нодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит инистративной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в зи с его устранением (ч. 7 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции).

лучае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков ушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять ение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для олнения предупреждения (ч. 8 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции).

менно исполняющий обязанности

оводителя управления

<...>