

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 19.01.2021г.

Решение в полном объеме изготовлено 21.01.2020г. г. Иркутск

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии: Демина В.А. — ; ;

в отсутствие представителя организатора торгов — Управление по распоряжению муниципальным имуществом администрации Шелеховского муниципального района, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения, заявившего ходатайство о рассмотрении жалобы без участия лица.

в отсутствие представителя заявителя — ООО «Монолитстрой», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения, заявившего ходатайство о рассмотрении жалобы без участия лица.

рассмотрев жалобу в порядке, установленном ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области обратилось ООО «Монолитстрой» с жалобой на действия организатора торгов – Управление по распоряжению муниципальным имуществом администрации Шелеховского муниципального района, в связи с нарушением при организации и проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения, находящихся в муниципальной собственности Шелеховского района, сообщение № 261120/10627442/02, опубликованное на сайте www.torgi.gov.ru.

Согласно доводу заявителя организатором торгов в Конкурсной документации допущены нарушения норм Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Организатор торгов считает жалобу необоснованной и не подлежащей удовлетворению, поскольку открытый конкурс отменен (аннулирован) на дату рассмотрения жалобы, в обосновании своих возражений заказчиком представлены письменные пояснения.

Комиссия, исследовав имеющиеся материалы, доводы жалобы, письменные возражения организатора торгов, представленные документы, установила следующее.

Частью 2 статьи 1 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях) установлено, что настоящий Федеральный закон регулирует отношения, возникающие в связи с подготовкой, заключением, исполнением, изменением и прекращением концессионных соглашений, устанавливает гарантии прав и законных интересов сторон концессионного соглашения.

Постановлением Администрации Шелеховского муниципального района от 16.11.2020 №655-ПА принято решение провести конкурс на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения, находящихся в муниципальной собственности Шелеховского района, утверждены условия концессионного соглашения, критерии и параметры критериев конкурса.

26.11.2020г. организатором торгов на официальном сайте торгов опубликовано сообщение о проведении конкурса № 261120/10627442/02, а также конкурсная документация.

Ознакомившись с указанным сообщением и конкурсной документацией ООО «Монолитстрой» были выявлены нарушения норм Закона о

концессионных соглашениях, в связи с чем общество обратилось в антимонопольный орган с жалобой.

Согласно доводам заявителя, Администрация Шелеховского муниципального района не имеет зарегистрированного права собственности на часть объектов концессионного соглашения, а именно водовод, Иркутская область, Шелеховский район, с. Баклаши, ул. Рябиновая, кадастровый номер <...> :27:020101:1756, протяженность 1059,0 м. и водовод, Шелехов-Баклаши, Иркутская область, Шелеховский район, с. Баклаши, вдоль а/дороги Шелехов-Баклаши, кадастровый номер <...> :27:000000:3264, протяженность 2000,0 м.

Комиссией антимонопольного органа установлено следующее.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о концессионных соглашениях по концессионному соглашению одна сторона (концессионер) обязуется за свой счет создать и (или) реконструировать определенное этим соглашением имущество, 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.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о концессионных соглашениях объект концессионного соглашения, подлежащий реконструкции, должен находиться в собственности концедента на момент заключения концессионного соглашения. Указанный объект на момент его передачи концедентом концессионеру должен быть свободным от прав третьих лиц.

На основании статьи 209 Гражданского кодекса Российской Федерации собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом. Собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Разделом II Конкурсной документации установлен состав и описание, в том числе технико-экономические показатели объекта концессионного соглашения. Пунктом 16 указанного раздела конкурсной документации

установлены объекты концессионного соглашения, в том числе подпункт 4 (водовод, Иркутская область, Шелеховский район, с. Баклаши, ул. Рябиновая, кадастровый номер <...> :27:020101:1756, протяженность 1059,0 м.) и незарегистрированное имущество в частности подпункт 7 (водовод, Шелехов-Баклаши, Иркутская область, Шелеховский район, с. Баклаши, вдоль а/дороги Шелехов-Баклаши, кадастровый номер <...> :27:000000:3264, протяженность 2000,0 м.).

Согласно Договору безвозмездного пользования №3 от 01.03.2017г. Администрация Баклашинского муниципального образования (Ссудодатель) передает в безвозмездное пользование Администрации Шелеховского муниципального района (Ссудополучателю) имущество — необходимое для осуществления полномочий муниципального района согласно Приложению 2, являющемуся неотъемлемой частью договора. В подпункте 1 Приложения 2 указан водовод, Иркутская область, Шелеховский район, с. Баклаши, ул. Рябиновая, кадастровый номер <...> :27:020101:1756, протяженность 1059,0 м., в подпункте 2 - водовод, Шелехов-Баклаши, Иркутская область, Шелеховский район, с. Баклаши, вдоль а/дороги Шелехов-Баклаши, кадастровый номер <...> :27:000000:3264, протяженность 2000,0 м.

В соответствии с пунктом 3.3 Договора безвозмездного пользования №3 от 01.03.2017г. ссудополучатель не вправе отчуждать Имущество, переданное в безвозмездное пользование, совершать иные действия, влекущие возможность утраты имущества его собственником.

Таким образом, Комиссией антимонопольного органа установлено, что имущество, указанное в подпункте 4 и подпункте 7 пункта 16 Конкурсной документации не находится в собственности Администрации Шелеховского муниципального района, в связи с чем организатор торгов не имеет право распоряжаться данными объектами. Следовательно, довод заявителя о нарушении организатором торгов части 4 статьи 3 Закона о концессионных соглашениях является обоснованным.

Кроме того, в связи с тем, что объекты, указанные в подпункте 4 и подпункте 7 пункта 16 Конкурсной документации находятся в собственности Баклашинского муниципального образования, заявитель полагает, что между Администрацией Шелеховского муниципального района и Баклашинским муниципальным районом должно было быть заключено соглашение о проведении совместного конкурса.

Согласно части 1.3 статьи 5 Закона о концессионных соглашениях в случае, если при заключении концессионного соглашения планируются создание и (или) реконструкция объекта, части которого находятся или

будут находиться в собственности разных публично-правовых образований, указанными публично-правовыми образованиями до объявления о проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения заключается соглашение о проведении совместного конкурса.

На основании части 1 статьи 50 Закона о концессионных соглашениях Проведение совместного конкурса на право заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, осуществляется в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом, с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации.

Постановление Правительства РФ от 11.05.2017 №558 определяет особенности проведения совместного конкурса на право заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, право собственности на которые принадлежит или будет принадлежать муниципальному образованию (муниципальным образованиям) и (или) субъекту Российской Федерации (субъектам Российской Федерации).

Таким образом, Комиссия Иркутского УФАС приходит к выводу о нарушении организатором торгов части 1.3 статьи 5 Закона о концессионных соглашениях, в связи с чем довод заявителя является обоснованным.

Также, согласно доводам заявителя, в связи с отсутствием в конкурсной документации балансовой стоимости незарегистрированного имущества, входящего в состав концессионного соглашения, невозможно установить соответствие Перечня объектов концессионного соглашения требованиям установленным в части 5 статьи 39 Закона о концессионных соглашениях.

Согласно части 5 статьи 39 Закона о концессионных соглашениях концессионным соглашением, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, может предусматриваться предоставление концедентом во владение и (или) в пользование концессионера водопроводных сетей и насосных станций, канализационных сетей, канализационных насосных станций, тепловых сетей в составе объекта концессионного соглашения

и (или) в составе иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению недвижимого имущества, технологически и функционально связанного с объектом концессионного соглашения, принадлежащего конcedesнту на праве собственности и (или) находящегося во владении и (или) в пользовании государственного или муниципального унитарного предприятия на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, государственного или муниципального бюджетного или автономного учреждения на праве оперативного управления, учредителем которых является конcedesнт, не прошедшего в установленном законодательством Российской Федерации порядке государственного кадастрового учета и (или) государственной регистрации прав, сведения о котором отсутствуют в Едином государственном реестре недвижимости, при выполнении следующих условий:

1) наличие документов, подтверждающих факт и (или) обстоятельства возникновения у конcedesнта права собственности на незарегистрированное недвижимое имущество, и (или) документов, подтверждающих факт и (или) обстоятельства возникновения у государственного или муниципального унитарного предприятия, государственного или муниципального бюджетного или автономного учреждения, учредителем которых является конcedesнт, права владения или пользования данным незарегистрированным недвижимым имуществом;

2) балансовая стоимость незарегистрированного недвижимого имущества не превышает пятидесяти процентов балансовой стоимости всего включаемого в объект концессионного соглашения имущества, определенной на последнюю отчетную дату по данным бухгалтерской отчетности на момент принятия решения о заключении концессионного соглашения;

1.

3. опубликование конcedesнтом не менее чем за три месяца до заключения концессионного соглашения в Едином федеральном реестре юридически значимых сведений о фактах деятельности юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и иных субъектов экономической деятельности перечня незарегистрированного недвижимого имущества.

Приложением №1 к концессионному соглашению установлен перечень имущества, входящего в состав Объекта концессионного соглашения и иного имущества. Исходя из указанного перечня имущества в объект концессионного соглашения включено незарегистрированное имущество, в частности пункт 15 (водопроводные сети, присоединенные

в водоводу Шелехов-Баклаши, Иркутская область область, Шелеховский район, с. Баклаши, протяженность - 45094,1 м.).

При этом, как установлено Комиссией Иркутского УФАС, в Приложении №1 - Перечне имущества, входящего в состав Объекта концессионного соглашения и иного имущества не указана балансовая стоимость незарегистрированных объектов, в связи с чем невозможно установить выполнение организатором торгов пункта 2 части 5 статьи 39 Закона о концессионных соглашениях при включении незарегистрированного имущества в Перечень имущества, входящего в состав Объекта концессионного соглашения. Организатором торгов не представлено доказательств того, что балансовая стоимость незарегистрированного недвижимого имущества не превышает пятидесяти процентов балансовой стоимости всего включаемого в объект концессионного соглашения имущества, определенной на последнюю отчетную дату по данным бухгалтерской отчетности на момент принятия решения о заключении концессионного соглашения.

Довод заявителя, согласно которому, устанавливая мероприятия по разработке проектно-сметной документации по модернизации сетей холодного водоснабжения, организатор торгов не установил критерий конкурса, предусмотренный частью 2.2 статьи 24 Закона о концессионных соглашениях, является необоснованным ввиду следующего.

В Приложении №2 к концессионному соглашению установлено Задание концессионера и основные мероприятия с описанием основных характеристик таких мероприятий. Согласно пункту 1 установлено мероприятие по разработке проектно-сметной документации по модернизации сетей ХВС, местоположение которых — Иркутская область, Шелеховский район, с. Баклаши, срок реализации — 2021 год.

Согласно части 2.2 статьи 24 Закона о концессионных соглашениях в случае, если условием концессионного соглашения является обязательство концессионера по подготовке проектной документации объекта концессионного соглашения, в качестве критерия конкурса может устанавливаться качественная характеристика архитектурного, функционально-технологического, конструктивного или инженерно-технического решения для обеспечения создания и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения. При этом коэффициент, учитывающий значимость такого критерия, не может составлять более чем две десятых. Использование критериев конкурса, не предусмотренных настоящей статьей, не допускается.

Однако, в соответствии с частью 2.3 статьи 24 Закона о концессионных

соглашениях в случае, если объектом концессионного соглашения является объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, критерии конкурса устанавливаются статьей 47 настоящего Федерального закона.

В статье 47 Закона о концессионных соглашениях не указаны такие критерии, как качественная характеристика архитектурного, функционально-технологического, конструктивного или инженерно-технического решения для обеспечения создания и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения.

Согласно части 6 статьи 47 Закона о концессионных соглашениях использование критериев конкурса, не предусмотренных настоящей статьей, не допускается.

Таким образом, требования части 2.2 статьи 24 Закона о концессионных соглашениях не распространяются на случаи, когда объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, так как эти случаи являются исключением из указанных норм.

Кроме того, Комиссией антимонопольного органа установлено, что на момент рассмотрения жалобы, конкурс на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения, находящихся в муниципальной собственности Шелеховского района был отменен в связи с принятием Администрацией Шелеховского муниципального района 14.01.2021г. Постановления №9-па «О признании утратившим силу постановления Администрации Шелеховского муниципального района от 16.11.2020г. №655-па».

Комиссия антимонопольного органа установила, что Законом о концессионных соглашениях и Конкурсной документацией не определен порядок и сроки отказа от проведения конкурса.

В соответствии с пунктом 4 статьи 448 Гражданского кодекса, если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов, организатор открытых торгов, опубликовавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее, чем за три дня до наступления даты его проведения, а от проведения конкурса - не позднее, чем за тридцать дней до проведения конкурса.

В соответствии с конкурсной документацией проведение конкурса назначено на 21.04.2021г. Постановлением №9-па конкурс отменен 14.01.2021г., то есть более чем за 30 дней до проведения конкурса.

Сообщение об отказе от проведения открытого конкурса, опубликовано 14.01.2021г. на официальном сайте www.torgi.gov.ru.

Таким образом, организатор торгов принял решение об отказе от проведения конкурса с соблюдением требований, установленных Гражданским кодексом Российской Федерации.

Учитывая изложенная Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу о том, что организатором торгов при составлении Конкурсной документации на проведение открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения, находящихся в муниципальной собственности Шелеховского района, допущены нарушения правовых норм, предусмотренных Законом о концессионных соглашениях.

Комиссия антимонопольного органа, исследовав все представленные документы, пояснения сторон, пришла к выводу о наличии правовых оснований для признания жалобы заявителя обоснованной.

В связи с тем, что на момент рассмотрения Комиссией Иркутского УФАС, открытый конкурс на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения, находящихся в муниципальной собственности Шелеховского района был отменен, принято решение обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений организатору торгов не выдавать.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ Комиссия,

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «Монолитстрой» на действия организатора торгов – Управление по распоряжению муниципальным имуществом администрации Шелеховского муниципального района в связи с нарушением при организации и проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения, находящихся в муниципальной собственности Шелеховского

района, сообщение № 261120/10627442/02, опубликованное на сайте www.torgi.gov.ru, обоснованной;

2. Признать организатора торгов нарушившим часть 4 статьи 3, часть 1.3 статьи 5, часть 5 статьи 39 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях»;
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений организатору торгов не выдавать;
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Иркутского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц, допустивших установленные нарушения, к административной ответственности;

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

