

РЕШЕНИЕ № 1157/18

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: <....>;

Члены Комиссии: <....>;<....>;

в отсутствии:

заявителя: ООО УК Ушаковская - надлежащим образом уведомленным о месте и времени рассмотрения дела;

заинтересованного лица: ООО "САВТ. - надлежащим образом уведомленным о месте и времени рассмотрения дела;

ответчика – Администрации Сосновоборского МО надлежащим образом уведомленным о месте и времени рассмотрения дела;

рассмотрев дело № 1-17-58/38--18 от 08.06.2018г., возбужденное по признакам нарушения Администрации С. ч. 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области поступило заявление ООО УК Ушаковская на действия администрации Сосновоборского МО по факту нарушений законодательства при проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения. На основании указанного обращения Управлением проведено антимонопольное расследование, по результатам которого установлено следующее.

На официальном сайте в сети Интернет для размещения информации о проведении обязательных торгов - www.torgi.gov.ru Администрацией

Администрации Сосновоборского МО (далее - Администрация) размещено извещение №000 и документация по проведению открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, находящихся в собственности С.

Вышеуказанные торги проведены на основании ст. 28.1. Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», ст. 41.1. Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ « О водоснабжении и водоотведении» в порядке, установленном Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях).

В нарушение п. 1 ч. 1. ст. 46 Закона о концессионных соглашениях Администрацией не включены в конкурсную документацию минимально допустимые значения показателей деятельности концессионера и долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера.

В нарушение ч. 2 ст. 45 Закона о концессионных соглашениях, не указана величины необходимой тепловой мощности, необходимой мощности (нагрузки) водопроводных сетей, канализационных сетей и сооружений на них в определенных точках поставки, точках подключения (технологического присоединения), точках приема, точках подачи, точках отведения, сроки ввода мощностей в эксплуатацию и вывода их из эксплуатации.

В нарушение п. 4 ч. 1. ст. 46 Закона о концессионных соглашениях в конкурсной документации не указан объем полезного отпуска тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя или объем отпуска воды и (или) водоотведения в году, предшествующем первому году действия концессионного соглашения, а также прогноз объема полезного отпуска тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, прогноз объема отпуска воды и (или) водоотведения на срок действия концессионного соглашения.

В нарушение п. 5 ч. 1. ст. 46 Закона о концессионных соглашениях Администрацией не включены в конкурсную документацию цены на энергетические ресурсы в году, предшествующем первому году действия концессионного соглашения, и прогноз цен на энергетические ресурсы на срок действия концессионного соглашения.

В нарушение п. 6 ч. 1. ст. 46 Закона о концессионных соглашениях Администрацией не включены в конкурсную документацию потери и удельное потребление энергетических ресурсов на единицу объема полезного отпуска тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, на единицу объема отпуска воды и (или) водоотведения в году, предшествующем первому году действия концессионного соглашения (по каждому виду используемого энергетического ресурса).

В нарушение п. 7 ч. 1. ст. 46 Закона о концессионных соглашениях Администрацией не включена в конкурсную документацию величина неподконтрольных расходов, определяемая в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Администрацией в нарушение п. 8 ч. 1. ст. 46 и ч.2 ст. 46 Закона о концессионных соглашениях не установлен в конкурсной документации по согласованию с уполномоченным органом регулирования тарифов субъекта Российской Федерации, участвующего в концессионном соглашении, метод обеспечения доходности инвестированного капитала, метод доходности инвестированного капитала или метод индексации установленных тарифов, метод индексации. Указанное согласование осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В нарушение п. 9 ч. 1. ст. 46 Закона о концессионных соглашениях не включены в конкурсную документацию предельные (минимальные и (или) максимальные) значения критериев конкурса, предусмотренных пунктами 2 - 5 части 1 статьи 47 Закона о концессионных соглашениях.

В нарушение п. 10 ч. 1. ст. 46 Закона о концессионных соглашениях не включен в конкурсную документацию предельный (максимальный) рост необходимой валовой выручки Концессионера от осуществления регулируемых видов деятельности, предусмотренной нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения, в сфере водоснабжения и водоотведения, по отношению к предыдущему году.

В нарушение п. 12 ч. 1. ст. 46 Закона о концессионных соглашениях не включена в конкурсную документацию копия подготовленного в соответствии с требованиями нормативных правовых актов Российской Федерации в сфере теплоснабжения, в сфере водоснабжения и водоотведения отчета о техническом обследовании передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

В нарушение п. 13 ч. 1. ст. 46 Закона о концессионных соглашениях не включены в конкурсную документацию копии годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности за три последних отчетных периода организации, осуществлявшей эксплуатацию передаваемого концедентом

концессионеру по концессионному соглашению имущества, в случае, если данная организация осуществляла эксплуатацию этого имущества в какой-либо момент в течение указанных периодов и была обязана вести бухгалтерский учет в соответствии с законодательством Российской Федерации о бухгалтерском учете.

В нарушение п. 11 ч. 1. ст. 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсной документацией не определен размер безотзывной банковской гарантии, предоставляемой победителем конкурса в целях обеспечения исполнения обязательств по концессионному соглашению.

Согласно пояснениям администрации пакет технической документации на все объекты с приложением необходимых параметров представлялся по запросу участников конкурса.

Согласно ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В связи с наличием вышеуказанных обстоятельств, Приказом Иркутского УФАС России от 08.06.2018г. №141/18 в отношении Администрации возбуждено дело №1-17-58/38--18 по признакам нарушения ч.1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в проведении конкурса(№ 000) на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения с нарушением порядка, установленного действующим законодательством в части не указания в конкурсной документации сведений, указание которых является обязательным в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 №115-ФЗ "О концессионных соглашениях", что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №1-17-58/38--18 комиссией Иркутского УФАС России по рассмотрению данного дела установлено следующее.

Анализ состояния конкуренции проводился в рамках рассмотрения дела № 1-17-58/38-18 188 от 08.06.2018г. по признакам нарушения антимонопольного законодательства ч.1 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ в отношении Администрации, выразившееся в проведении конкурса (№ 000) на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения с нарушением порядка, установленного действующим законодательством в части не указания в конкурсной документации сведений, указание которых является обязательным в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с п. 10.9 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке (в редакции Приказа ФАС России от 20.07.2016г. №1000/16) по делам, возбужденным по признакам нарушения ст. 17 Федерального закона «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции включает:

- определение временного интервала исследования;
- определение предмета торгов
- определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах (с момента подачи заявки на участие в торгах).

1. Временной интервал исследования

В соответствии с требованиями п. 9 ст. 5 Закона «О защите конкуренции» временной интервал

анализа состояния конкуренции определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка и доступности информации.

Наименьший интервал анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения должен составлять 1 год или срок существования товарного рынка, если он составляет менее чем один год.

В качестве временного интервала выбран период с 30.05.2017г., исходя из даты принятия Распоряжения Администрацией «О проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении систем коммунальной инфраструктуры и объектов коммунального хозяйства, расположенных на территории С. в целях их реконструкции, модернизации и эксплуатации».

2. Определение предмета торгов

Предметом открытого конкурса является право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения, находящихся в собственности Администрации.

3. Определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах

В соответствии с протоколом о вскрытии конвертов с единственным конкурсным предложением на участие в открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения конкурсное предложение ООО САВТ.

ООО САВТ, основными видами деятельности являются, в том числе управление эксплуатацией нежилого фонда за вознаграждение или на договорной основе, перевозка грузов специализированными автотранспортными средствами.

Между ООО САВТ и Администрацией заключен договор аренды № 00 от 05.09.2016г. на срок до 04.09.2021г.

4. Оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие осуществления действий (бездействия).

Действия (бездействие) Администрации, выразившиеся в проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения с нарушением порядка, установленного действующим законодательством в части неуказания в конкурсной документации сведений, указание которых является обязательным в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» и последующим заключением концессионного соглашения с единственным участником (ООО САВТ.) на рынках теплоснабжения, водоснабжения в границах МО.), приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на рынках по оказанию услуг теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения, а также ограничению доступа к участию в торгах потенциально заинтересованным лицам (ООО УК Ушаковская).

В ходе рассмотрения дела № 1-17-58/38-18 лицами, привлеченными к участию в рассмотрении дела, представлены следующие пояснения по существу возбужденного дела.

На рассмотрении дела глава Администрации. представил следующие письменные и устные пояснения.

30.05.2017г. распоряжением администрации объявлено проведение открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении систем коммунальной инфраструктуры и объектов коммунального хозяйства, расположенных на территории С. в

целях их реконструкции, модернизации и эксплуатации.

Сообщение о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения сформировано и опубликовано 13.06.2017г. на официальном сайте <https://torgi.gov.ru>.

Схемы теплоснабжения утверждены Постановлением Администрации от 14.01.2015г. №03-п. Схемы водоснабжения и водоотведения утверждены постановлением Администрации от 10.09.2015г. №100-п. Конкурсная документация разрабатывалась с учетом имеющихся схем, а также показателей, рассчитанных на основе арендных отношений, так как к моменту составления конкурсной документации имущество находилось в аренде ООО САВт. (договор аренды заключен «05» сентября 2016 года на срок до 04.09.2021г). Тарифы установлены с учетом показателей, согласуемых со Службой по тарифам по ИО. При разработке предложения учитывалось, что плановые значения показателей деятельности концессионера рассматриваются с учетом финансирования по программам развития и модернизации ЖКХ муниципального образования. Концессионер, согласно концессионному соглашению, не является поставщиком энергии, а занимается эксплуатацией и содержанием путепровода. Концессионная плата, налог на прибыль организации, налог на имущество не предполагались. Пакет технической документации на все объекты с приложением необходимых параметров предоставляется по запросу участников конкурса.

ООО УК Ушаковская заявку на участие в конкурсе не подавала, вопросов по поводу проведения указанного конкурса не поступало.

В связи с поступлением единственной заявки, конкурс объявлен несостоявшимся, но так как заявка поступила от ООО САВт, которая эксплуатировала данное имущество ранее по договору аренды от 05.09.2016г, заявка была рассмотрена.

По итогам конкурса между администрацией и ООО САВт 09.11.2017г. заключено концессионное соглашение. Срок действия указанного соглашения 10 лет.

15.06.2018г. от ООО САВт поступило заявление о расторжении концессионного соглашения № 000 по причине переезда в другой регион и невозможностью выполнения мероприятий предусмотренных данным соглашением.

19.06.2018г. между Администрацией и ООО САВт заключено Дополнительное соглашение №1 к Концессионному соглашению, согласно которого стороны расторгли вышеуказанное концессионное соглашение в соответствии с п/п «б» п.12.1 части 12 Концессионного соглашения.

29.06.2018г. Решением Думы С. №10 согласован перечень имущества теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, находящиеся в собственности МО. для передачи в собственность И. районного муниципального образования.

Решение направлено в КУМИ администрации И. района.

Комиссия Иркутского УФАС России заслушав доводы Ответчика и оценив имеющиеся в материалах дела доказательства, приходит к следующим выводам.

Доводы ответчика комиссией Иркутского УФАС России являются необоснованными в силу следующего.

В статье 23 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» перечислены все необходимые условия, которые должна содержать конкурсная документация.

По концессионному соглашению, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или)

водоотведения, отдельные объекты таких систем, в конкурсную документацию помимо условий, установленных [статьей 23](#) настоящего Федерального закона, также включаются условия перечисленные в части 1 статьи 46 Закона о концессионных соглашениях.

В нарушение п. 1 ч. 1. ст. 46 Закона о концессионных соглашениях Администрацией не включены в конкурсную документацию минимально допустимые значения показателей деятельности концессионера и долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера.

В нарушение ч. 2 ст. 45 Закона о концессионных соглашениях, не указана величины необходимой тепловой мощности, необходимой мощности (нагрузки) водопроводных сетей, канализационных сетей и сооружений на них в определенных точках поставки, точках подключения (технологического присоединения), точках приема, точках подачи, точках отведения, сроки ввода мощностей в эксплуатацию и вывода их из эксплуатации.

В нарушение п. 4 ч. 1. ст. 46 Закона о концессионных соглашениях в конкурсной документации не указан объем полезного отпуска тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя или объем отпуска воды и (или) водоотведения в году, предшествующем первому году действия концессионного соглашения, а также прогноз объема полезного отпуска тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, прогноз объема отпуска воды и (или) водоотведения на срок действия концессионного соглашения.

В нарушение п. 5 ч. 1. ст. 46 Закона о концессионных соглашениях Администрацией не включены в конкурсную документацию цены на энергетические ресурсы в году, предшествующем первому году действия концессионного соглашения, и прогноз цен на энергетические ресурсы на срок действия концессионного соглашения.

В нарушение п. 6 ч. 1. ст. 46 Закона о концессионных соглашениях Администрацией не включены в конкурсную документацию потери и удельное потребление энергетических ресурсов на единицу объема полезного отпуска тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, на единицу объема отпуска воды и (или) водоотведения в году, предшествующем первому году действия концессионного соглашения (по каждому виду используемого энергетического ресурса).

В нарушение п. 7 ч. 1. ст. 46 Закона о концессионных соглашениях Администрацией не включена в конкурсную документацию величина неподконтрольных расходов, определяемая в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Администрацией в нарушение п. 8 ч. 1. ст. 46 и ч.2 ст. 46 Закона о концессионных соглашениях не установлен в конкурсной документации по согласованию с уполномоченным органом регулирования тарифов субъекта Российской Федерации, участвующего в концессионном соглашении, метод обеспечения доходности инвестированного капитала, метод доходности инвестированного капитала или метод индексации установленных тарифов, метод индексации. Указанное согласование осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В нарушение п. 9 ч. 1. ст. 46 Закона о концессионных соглашениях не включены в конкурсную документацию предельные (минимальные и (или) максимальные) значения критериев конкурса, предусмотренных пунктами 2 - 5 части 1 статьи 47 Закона о концессионных соглашениях.

В нарушение п. 10 ч. 1. ст. 46 Закона о концессионных соглашениях не включен в конкурсную документацию предельный (максимальный) рост необходимой валовой выручки Концессионера от осуществления регулируемых видов деятельности, предусмотренной нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения, в сфере водоснабжения и водоотведения, по отношению к предыдущему году.

В нарушение п. 12 ч. 1. ст. 46 Закона о концессионных соглашениях не включена в конкурсную документацию копия подготовленного в соответствии с требованиями нормативных правовых актов Российской Федерации в сфере теплоснабжения, в сфере водоснабжения и водоотведения отчета о техническом обследовании передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

В нарушение п. 13 ч. 1. ст. 46 Закона о концессионных соглашениях не включены в конкурсную документацию копии годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности за три последних отчетных периода организации, осуществлявшей эксплуатацию передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества, в случае, если данная организация осуществляла эксплуатацию этого имущества в какой-либо момент в течение указанных периодов и была обязана вести бухгалтерский учет в соответствии с законодательством Российской Федерации о бухгалтерском учете.

В нарушение п. 11 ч. 1. ст. 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсной документацией не определен размер безотзывной банковской гарантии, предоставляемой победителем конкурса в целях обеспечения исполнения обязательств по концессионному соглашению.

Таким образом, конкурсная документация составлена Администрацией с нарушением порядка указания сведений, которые являются обязательными в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 №115-ФЗ "О концессионных соглашениях".

Комиссия Иркутского УФАС России при рассмотрении дела № 1-17-58/38-18 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия Администрации С. по признакам нарушения ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в проведении конкурса (№ 000) на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения с нарушением порядка, установленного действующим законодательством в части неуказания в конкурсной документации сведений, указание которых является обязательным в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 №115-ФЗ "О концессионных соглашениях", что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Лицам, участвующим в деле направлено заключение Комиссии Иркутского УФАС России об обстоятельствах дела №1-17-58/38—18.

Возражений на заключение Комиссии Иркутского УФАС России об обстоятельствах дела №1-17-58/38—18 лицами, участвующими в деле, до заседания Комиссии не представлено.

27.09.2018г. Администрация в адрес Иркутского УФАС России направила заявления о рассмотрении дела в их отсутствие.

Согласно ч.4 ст.41 Закона о защите конкуренции, на основании решения комиссия выдает предписание. Предписание оформляется в виде отдельного документа для каждого лица, которому надлежит осуществить определенные решением действия в установленный предписанием срок, подписывается председателем комиссии и членами комиссии, присутствующими на заседании комиссии.

Предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства изготавливается одновременно с решением. Копия предписания немедленно направляется или вручается лицу, которому предписывается совершить определенные решением действия (ч.2 ст.50 Закона о защите конкуренции).

Договор от 09.11.2017г. заключенный Администрацией с ООО САВТ по результатам проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения расторгнут 19.06.2018г., что

подтверждается дополнительным соглашением №1 к указанному концессионному соглашению.

Таким образом, основания для выдачи предписания лицу, нарушившему антимонопольное законодательство, у Комиссии Иркутского УФАС России отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона РФ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ,

РЕШИЛА

1. Признать Администрацию Сосновоборского МО, нарушившей ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с проведением конкурса (№ 000) на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения с нарушением порядка, установленного действующим законодательством в части неуказания в конкурсной документации сведений, указание которых является обязательным в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 №115-ФЗ "О концессионных соглашениях", поскольку приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

2. Копии решения направить лицам, участвующим в деле.

3. Передать материалы дела должностному лицу Иркутского УФАС России для решения вопроса о привлечении к административной ответственности.