

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии: <....>;

Членов Комиссии: <....>; <....>,

при участии заявителя ООО «Шапка» <....> по доверенности и директора общества <....> (на основании прав по должности); членов комиссии <....>, <....>; при участии представителей министерства жилищной политики, энергетики и транспорта Иркутской области <....>, <....>, <....>, рассмотрев жалобу,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области с жалобой обратилось ООО «Надежда» на действия организатора конкурса – администрации МО «Усть-Ордынское», в связи нарушением процедуры проведения и организации торгов, в том числе порядка заключения договора, извещение 310518/3295264/01, на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящегося в муниципальной собственности муниципального образования «Усть-Ордынское» Эхирит-Булагатского района Иркутской области.

Заявитель поддержал доводы, изложенные в жалобе.

Представители организатора, считают жалобу необоснованной и не подлежащей удовлетворению, в обосновании своих доводов представлены письменные возражения.

Представителями министерства по существу даны письменные пояснения.

Комиссия, исследовав все имеющиеся в деле материалы, доводы жалобы, возражения организатора торгов, пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, установила следующее.

01.06.2018г. администрацией муниципального образования «Усть-Ордынское» на официальном сайте Российской Федерации о проведении торгов www.torgi.gov.ru размещено извещение № 310518/3295264/01 и документация о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности муниципального образования «Усть-Ордынское», в том числе указанная информация также размещена в официальном издании - газете «Усть-Орда Информ» и размещено на сайте муниципального образования «Усть-Ордынское».

17.06.2018г. на основании протокола № 1 вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе и протокола № 2 проведения предварительного отбора в соответствии с ч. 6 ст. 27, ч. 6 ст. 29 Федерального закона от 21.07.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» конкурс был признан несостоявшимся, и единственная заявка ООО «Надежда» была признана соответствующей требованиям, установленным конкурсной документацией.

Согласно протоколу № 3 вскрытия конвертов с конкурсными предложениями, протокола № 4 рассмотрения и оценки конкурсных предложений участников конкурса, протокола № 5 о результатах проведения открытого конкурса организатором торгов в соответствии с ч. 6 ст. 29 Закона «О концессионных соглашениях» было принято решение о заключении концессионного соглашения на условиях, указанных в конкурсной документации, с единственным участником конкурса - ООО «Надежда», издано постановление от 01.08.2018 г. № 430 о заключении концессионного соглашения.

В соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 45 ФЗ «О концессионных соглашениях» к концессионному соглашению, объектом которого являются объекты теплоснабжения централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, в решении концедента о заключении такого концессионного соглашения наряду с предусмотренной частью 2 статьи 22 Закона информацией устанавливаются в том числе права и обязанности, осуществляемые субъектом Российской Федерации, участвующим в концессионном соглашении в качестве самостоятельной стороны.

Организатором торгов -администрацией Усть-Ордынского МО, в соответствии с ч. 1.2 ст. 23, ч. 2 ст. 40 Закона «О концессионных соглашениях» было направлено подписанное Администрацией и ООО «Надежда» концессионное соглашение в министерство жилищной политики, энергетики и транспорта Иркутской области.

Частью 2 статьи 40 ФЗ «О концессионных соглашениях» установлено, что в случае, если при осуществлении концессионером деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, реализация концессионером производимых товаров, выполнение работ, оказание услуг осуществляются по регулируемым ценам (тарифам) и (или) с учетом установленных надбавок к ценам (тарифам) и если концедентом по такому концессионному соглашению является муниципальное образование, которому не переданы в соответствии с законодательством субъекта Российской Федерации полномочия по тарифному регулированию, утверждению инвестиционных программ организаций, осуществляющих регулируемые виды деятельности, а также возмещению недополученных доходов, экономически обоснованных расходов таких организаций в соответствии с законодательством Российской Федерации, в качестве самостоятельной стороны концессионного соглашения в обязательном порядке участвует субъект Российской Федерации, от имени которого выступает высшее должностное лицо (руководитель высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации) такого субъекта Российской Федерации.

В случае неподписания субъектом Российской Федерации концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, такое концессионное соглашение считается незаключенным.

08.08.2018 года от министерства в адрес организатора торгов поступило письмо № 02-58-5828/18, содержащее указание на возврат концессионного соглашения без согласования в связи с отсутствием в конкурсной документации указания на права и обязанности, осуществляемые субъектом Российской Федерации, участвующим в концессионном соглашении в качестве самостоятельной стороны.

10.08.2018 года организатором торгов издано постановление № 450 «Об отмене конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящегося в муниципальной собственности муниципального образования «Усть-Ордынское» Эхирит-Булагатского района Иркутской области, в связи с отсутствием согласования проекта концессионного соглашения со стороны министерства.

Материалами дела установлено, что в марте 2018г. в министерство поступил проект концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения муниципального образования «Усть-Ордынское» Эхирит-Булагатского района Иркутской области, который письмом № 02-58-2880/18 был предварительно согласован 25.04.2018г.

Однако фактически, проект концессионного соглашения (приложение № 14) не был размещен на официальном сайте торгов.

Более того, сроки установленные в разделе IX также отличаются от ранее согласованных министерством (3 рабочих дня/5 рабочих дней).

Таким образом, отказ министерства от подписания концессионного соглашения и его возврат с указанием соответствующих замечаний является обоснованным.

Частью 3.1 статьи 36 ФЗ «О концессионных соглашениях», установлено, что в случае если после направления концедентом победителю конкурса, иному участнику конкурса в соответствии с [частью 2](#) настоящей статьи либо заявителю, участнику конкурса при

заключении концессионного соглашения в соответствии с [частью 6 статьи 29](#) или [частью 7 статьи 32](#) настоящего Федерального закона соответственно документов, предусмотренных [частями 1 - 3](#) настоящей статьи, установлено, что в отношении такого лица принято решение о его ликвидации или о прекращении им деятельности в качестве индивидуального предпринимателя либо арбитражным судом принято решение о признании такого лица банкротом и об открытии конкурсного производства в отношении его, концедент принимает решение об отказе в заключении концессионного соглашения с таким лицом и в пятидневный срок со дня принятия этого решения направляет его такому лицу.

В тридцатидневный срок со дня получения таким лицом этого решения оно может быть оспорено таким лицом в судебном порядке.

Вышеуказанный перечень оснований для отказа от заключении концессионного соглашения является закрытым и не подлежит расширительному толкованию.

Следует также отметить, что положения Закона о концессионных соглашениях № 115-ФЗ, не предусматривают право организатора торгов для отмены конкурса на право заключения концессионного соглашения после его фактического проведения и принятия решения о заключении концессионного соглашения с победителем (единственным участником конкурса).

Письмо министерства № 02-58-5828/18, на которое организатор торгов ссылается как на основание принятого решения об отмене процедуры, не содержит прямого указания, либо требования об отмене конкурса, извещение № 310518/3295264/01.

Более того, из содержания письма № 02-58-5828/18, следует, что главе муниципального образования «Усть-Ордынское» надлежит устранить выявленные несоблюдения действующего законодательства и допускаемое администрацией нарушение прав и интересов других сторон концессионного соглашения путем устранения нарушений, допущенных по вине указанного муниципального образования и обеспечения заключения концессионного соглашения в 2018г. в соответствии с требованиями законодательства.

На момент рассмотрения жалобы по существу, замечания выявленные министерством не устранены, проект концессионного соглашения на официальном сайте не размещен.

Комиссия антимонопольного органа, исследовав, все представленные документы, пояснения лиц, участвующих в деле, приходит к выводу о допущенном организатором торгов нарушении ч. 3.1 ст.36 ФЗ «О концессионных соглашениях» № 115-ФЗ, а также о наличии правовых оснований для выдачи организатору торгов обязательного для исполнения предписания.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Надежда» на действия организатора конкурса – администрации МО «Усть-Ордынское», в связи с нарушением процедуры проведения и организации торгов, в том числе порядка заключения договора, извещение № 310518/3295264/01, обоснованной.
2. Признать организатора торгов - администрацию МО «Усть-Ордынское» нарушившей ч. 3.1. ст. 36 Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях».
3. Выдать организатору торгов- администрацию МО «Усть-Ордынское» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, в том числе порядка заключения договора, извещение № 310518/3295264/01, с момента получения копии решения и предписания, путем отмены решения организатора торгов об отмене конкурса, извещение № 310518/3295264/01, о чем незамедлительно направить в Иркутское УФАС информацию.
4. Копию решения и предписания направить сторонам по жалобе.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 264/18

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным [законом](#) от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии: <....>;

Членов Комиссии: <....>; <....>;

руководствуясь пунктом 3¹ части 1 статьи 23, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения № 1165/18 от 09.10.2018г. (ч. 20 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Организатору торгов - администрации МО «Усть-Ордынское» совершить действия, направленные на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, в том числе порядка заключения договора, извещение № 310518/3295264/01, путем отмены решения организатора торгов об отмене указанного конкурса в течение 3 рабочих дней со дня получения копии решения и предписания.
2. Организатору торгов- администрации МО «Усть-Ордынское» совершить действия, направленные на устранение нарушения прав и интересов других сторон концессионного соглашения путем устранения нарушений, допущенных по вине указанного муниципального образования и обеспечения заключения концессионного соглашения в соответствии с требованиями законодательства..
3. Информацию об исполнении предписания незамедлительно направить в Иркутское УФАС.

Председатель комиссии <....>

Члены Комиссии: <....>

<....>