

Комиссия Забайкальского УФАС России в составе:

Председатель Комиссии: руководитель Забайкальского УФАС России;

Члены Комиссии:

начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы;

главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля и рекламы;

главный специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы,

рассмотрев жалобу № 16 ООО «Ресурс», в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на действия единой конкурсной комиссии по проведению конкурсов, на право заключения договоров, предусматривающих переход права владения и (или) пользования в отношении имущества, находящегося в собственности городского поселения «Хилокское» по факту отклонения заявки общества о готовности к участию в конкурсе на право заключения концессионного соглашения (сообщение № 180717/0115852/01).

при участии:

представителя администрации городского поселения «Хилокское» (доверенность от 03.10.2017);

представителя ООО «Ресурс» (доверенность от 01.06.2017);

представителя ООО «ГРЭЦ» (доверенность от 03.10.2017);

представитель ООО «ГРЭЦ» (доверенность от 03.10.2017),

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с правилами статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы: 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.

Забайкальское УФАС России считает возможным рассмотреть жалобу ООО «Ресурс» в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции поскольку, рассмотрение заявок на право заключения концессионного соглашения, осуществлялось конкурсной комиссией по проведению конкурсов на право заключения договоров прав владения и (или) пользования в отношении имущества, находящегося в собственности городского поселения «Хилокское», что подтверждается протоколом № 180717/0115852/01-1 от 21 сентября 2017 года.

Оснований для возврата жалобы ООО «Ресурс» определенных частью 9 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Забайкальским УФАС России не установлено.

29 сентября 2017 года в адрес Забайкальского УФАС России поступила жалоба ООО «Ресурс» на действия конкурсной комиссии по проведению конкурсов на право заключения договоров, предусматривающих переход права владения и (или) пользования в отношении имущества, находящегося в собственности городского поселения «Хилокское» по факту отклонения заявки общества о готовности к участию в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении технологически связанного имущества, предназначенного для производства, передачи и распределения тепловой энергии, организации холодного и горячего водоснабжения на территории городского поселения «Хилокское».

По мнению заявителя, конкурсная комиссия неправомерно отклонила заявку ООО «Ресурс» о готовности к участию в конкурсе на право заключения концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения общества с ограниченной ответственностью «Городской Ремонтно-эксплуатационный центр» (далее по тексту - ООО «ГРЭЦ»).

Заявка ООО «Ресурс» отклонена в соответствии с пунктом 3 части 3 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях и постановлением Правительства РФ от 31 марта 2015 года № 300 по причине отсутствия подтверждающих документов в составе заявки общества (пункт 6 протокола конкурсной комиссии № 180717/0115852/01-1 от 21 сентября 2017 года). Отсутствует документ, подтверждающий наличие у заявителя денежных средств или возможности их получения в размере не менее 5% от объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций.

По мнению заявителя, часть 3 статьи 29 настоящего закона определяет основания для отказа в допуске заявителя к участию в конкурсе непосредственного на стадии проведение предварительного отбора участников конкурса, и не распространяет свое действие на процедуру рассмотрения заявок о готовности к участию в конкурсе на право заключения концессионного соглашения.

Кроме того, сведения о наличии у заявителя средств или возможности их получения в размере не менее 5 процентов 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, подтверждаются копией документа, выданного кредитной организацией, в случае привлечения заявителем заемных средств (примечание (5)* к пункту 4 постановления Правительства РФ от 31 марта 2015 года №300 «Об утверждении формы предложения о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения»).

Таким образом, действия конкурсной комиссии нарушают право ООО «Ресурс» на участие в открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении технологически связанного имущества, предназначенного для производства, передачи и распределения тепловой энергии, организации холодного и горячего водоснабжения на территории городского поселения «Хилокское».

В ходе рассмотрения жалобы администрация городского поселения «Хилокское» представила следующие возражения.

Согласно статье 13 Закона о концессионных соглашениях, концессионное соглашение заключается, путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев предусмотренных статьей 37 настоящего закона.

В силу части 4.1. статьи 37 указанного закона, концессионное соглашение может быть заключено по инициативе лиц, указанных в пункте 2 части 1 статьи 5 закона и отвечающих требованиям, предусмотренным частью 4.11 настоящей статьи, в порядке, установленном частями 4.2-4.10 и 4.12 статьи 37.

Часть 4.2. статьи 37 Закона о концессионных соглашениях устанавливает, что лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, вправе представить предложение о заключении концессионного соглашения с приложением проекта концессионного соглашения, включающего 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.

Воспользовавшись данным правом ООО «ГРЭЦ» направило в адрес администрации предложение о заключении концессионного соглашения.

18 июля 2017 года на официальном сайте www.torgi.gov.ru уполномоченным органом администрации было размещено предложение ООО «ГРЭЦ» о заключении концессионного соглашения в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения от иных лиц в порядке, установленном частью 4.7. статьи 37 Закон о концессионных соглашениях № 180717/0115852/01.

19 сентября 2017 года поступила заявка ООО «Ресурс» о готовности к участию в конкурсе на право заключения концессионного соглашения.

Комиссия уполномоченного органа рассмотрела заявку ООО «Ресурс», и в соответствии с пунктом 3 части 3 статьи 29 закона о концессионных соглашениях, постановлением Правительства РФ от 31 марта 2015 года №300 отклонила заявку, по причине отсутствия подтверждающих документов.

В частности, ООО «Ресурс» не были представлены сведения, подтверждающие наличие средств или возможности их получения в размере не менее 5% от заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций в виде подтверждающих документов.

На основании пункта 4.10 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях комиссией принято решение заключить концессионное соглашение с лицом, выступившим с инициативой о заключении концессионного соглашения с обществом с ООО «ГРЭЦ» на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения и проекте концессионного соглашения без проведения конкурса в порядке, установленном Федеральным законом № 115 - ФЗ

В настоящее время проект концессионного соглашения направлен ООО «ГРЭЦ» для подписания.

Кроме того, администрация городского поселения «Хилокское» считает, что процедура по сбору заявок о готовности к участию в конкурсе на право заключения концессионного соглашения не является процедурой

проведения торгов, соответственно у Комиссии Забайкальского УФАС России отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Изучив и проанализировав доводы сторон в совокупности с представленными в материалы дела документами, Комиссия Забайкальского УФАС России установила следующее.

ООО «ГРЭЦ» в рамках части 4.2. статьи 37 Федерального Закона о концессионных соглашениях направило в адрес администрации предложение о заключении концессионного соглашения в отношении технологически связанного имущества, предназначенного для производства, передачи и распределения тепловой энергии, организации холодного и горячего водоснабжения, водоотведения на территории городского поселения «Хилокское».

В соответствии с частью 4.7. статьи 37 Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» в случае принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения на предложенных инициатором условиях 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 в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым частью 4.1 настоящей статьи к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения.

18 июля 2017 года администрацией городского поселения «Хилокское» на сайте www.torgi.gov.ru было опубликовано предложение ООО «ГРЭЦ» о заключении концессионного соглашения в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения № 180717/0115852/01.

Общая информация по лоту:

Группа объектов: Системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты тепло-, газо- и энергоснабжения, переработки и утилизации (захоронения) бытовых отходов, объекты, предназначенные для освещения территорий городских и сельских поселений, объекты, предназначенные для благоустройства территорий, а также объекты социально-бытового назначения.

Объект соглашения: 673200, Забайкальский край, Хилокский район, г. Хилок (адреса объектов соглашения прикреплены отдельным файлом приложение №1, приложение №1а.

Условия проведения:

Дата и время начала подачи заявок – 19.07.2017 08:00

Дата и время окончания подачи заявок – 19.09.2017 08:00

Дата подведения итогов – 21.09.2017

19 сентября 2017 года ООО «Ресурс» подает заявку о готовности к участию в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов технологически связанного имущества, предназначенного для производства, передачи и распределения тепловой энергии, организации холодного и горячего водоснабжения, водоотведения городского поселения «Хилокское», на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения ООО «ГРЭЦ».

21 сентября 2017 года единая конкурсная комиссия по проведению конкурсов на право заключения договоров предусматривающих переход права владения и (или) пользования в отношении имущества, находящегося в собственности городского поселения «Хилокское», проведя процедуру рассмотрения заявок на право заключения концессионного соглашения, принимает решение отклонить заявку ООО «Ресурс», и заключить концессионное соглашение с ООО «ГРЭЦ» без проведения конкурса

Основания отклонения пункт 3 части 3 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях, Постановление Правительства РФ от 31.03.2015 № 300 постановления Правительства РФ от 31 марта 2015 года №300 «Об утверждении формы предложения о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения»

В составе заявки отсутствует документ подтверждающий наличие у заявителя денежных средств или

возможности их получения в размере не менее 5% от объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций.

Решение комиссии оформлено протоколом от 21 сентября 2017 года

№ 180717/0115852/01.

Вместе с тем, ООО «Ресурс» в заявке о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионных соглашений (исх. № 32 от 18.09.2017) указало, что на расчётном счёте общества имеются денежные средства в размере не менее пяти процентов от объёма заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций.

Согласно пункту 4.1. статьи 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 4.11 настоящей статьи, в порядке, установленном частями 4.2 - 4.10 и 4.12 настоящей статьи.

Пункт 4.11. настоящей статьи четко определяет, что лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, а также иные лица, подающие заявки на заключение концессионного соглашения, должны отвечать следующим требованиям:

1) отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя (лица, подающего заявку на заключение концессионного соглашения) или о прекращении физическим лицом - заявителем (лицом, подающим заявку на заключение концессионного соглашения) деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

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

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

4) 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).

При этом, Закон о концессионных соглашениях не содержит требование о подтверждении лицом, подавшим заявку о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения, наличия 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).

Постановление Правительства РФ от 31 марта 2015 года №300 «Об утверждении формы предложения о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения» содержит требование о предоставлении подтверждающего документа, только в случае привлечения заявителем заемных средств (примечание к пункту 4 постановления).

Согласно части 4.9 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях в случае, если в сорокапятидневный срок с момента размещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, 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 настоящим Федеральным законом к концессионеру, а также требованиям, предъявляемым ч. 4.1 настоящей статьи, орган, уполномоченный Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием 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.

Таким образом, единая конкурсная комиссия по проведению конкурсов, на право заключения договоров,

предусматривающих переход права владения и (или) пользования в отношении имущества, находящегося в собственности городского поселения «Хилокское», необоснованно отклонив заявку ООО «Ресурс» о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения, уклонила и исключила необходимость проведения соответствующей конкурсной процедуры, допустила нарушение части 4.9 статьи 37 названного Закона.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1. части 1 статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Ресурс» обоснованной.

2. Признать администрацию городского поселения «Хилокское» нарушившей пункт 4.9 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, что выразилось в необоснованном отклонении заявки ООО «Ресурс» о готовности к участию в конкурсе на право заключение концессионных соглашений и исключило необходимость проведения соответствующих конкурсных процедур.

3. Выдать Администрации городского поселения «Хилокское» предписание о прекращении нарушения Закона о концессионных соглашениях.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии