

РЕШЕНИЕ

Дело № 14/05-АМЗ-2016

г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 02 марта 2017 года.

Решение изготовлено в полном объеме 17 марта 2017 года.

Комиссия Чувашского УФАС России по рассмотрению дела № 14/05-АМЗ-2016 о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:

<...>;

Члены Комиссии:

<...>;

в отсутствие на заседании ответчика администрации Порецкого сельского поселения Порецкого района Чувашской Республики, надлежащим образом уведомленной о месте и времени рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства,

в присутствии заявителя – ООО «Газпром межрегионгаз Чебоксары» в лице <...>,

рассмотрев материалы дела № 14/05-АМЗ-2016, возбужденного в отношении администрации Порецкого сельского поселения Порецкого района Чувашской Республики по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Чувашское УФАС России поступило заявление ООО «Газпром межрегионгаз Чебоксары» от 01.11.2016 г. о нарушении администрацией Порецкого сельского поселения Порецкого района Чувашской Республики антимонопольного законодательства и законодательства о концессионных соглашениях при проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения в

отношении объектов теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности Порецкого сельского поселения Порецкого района Чувашской Республики (изв. № 090816/5294173/01).

Заявитель сообщил, что безотзывная банковская гарантия в заявке ООО «СПК» на участие в конкурсе в нарушение требований п. 10 конкурсной документации, а также в нарушение п. 6.1 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 21.07.2005 года № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) и п. 67 концессионного соглашения № 1 от 03.10.2016 г. отсутствовала.

Администрацией Порецкого сельского поселения опубликовано объявление о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения с указанием в пункте 13 конкурсной документации даты вскрытия конвертов с конкурсными предложениями 28.08.2016 г. Фактически конверты с конкурсными предложениями вскрыты 28.09.2016 г., что подтверждается протоколом № 3 от 28.09.2016 г.

Администрация Порецкого сельского поселения, выступая в качестве организатора конкурса, разместила на официальном сайте администрации и официальном сайте РФ для размещения информации о проведении торгов сообщение о проведении открытого конкурса, где в качестве требования к участникам конкурса было указано на необходимость наличия специалистов с высшим образованием и опытом работы в указанном направлении не менее 1 года, либо со средним специальным образованием и опытом работы в данном направлении не менее 3 лет.

Заявитель считает, что включение администрацией в конкурсную документацию требований к опыту работы самого конкурсанта является необоснованным ограничением доступа к участию в конкурсе тех потенциальных участников, которые таким субъективным требованиям не соответствуют.

В концессионном соглашении № 1 от 03.10.2016 г., заключенном между администрацией Порецкого сельского поселения и ООО «СПК», предусмотрена концессионная плата в размере 1/10 установленной доли доходов, полученных концессионером в результате осуществления деятельности, за фактически отработанное время. Однако конкурсной документацией по проведению открытого конкурса концессионная плата не была предусмотрена (пункт 13.1 конкурсной документации).

Также согласно пункту 1 вышеуказанного концессионного соглашения концедент обязуется предоставить концессионеру на срок, установленный настоящим соглашением, права владения и пользования объектом соглашения для осуществления деятельности по его реконструкции.

Право владения объектом концессионного соглашения не могло быть предоставлено ООО «СПК» в связи с отсутствием у последнего соответствующей лицензии на право осуществления деятельности по эксплуатации взрывопожароопасных производственных объектов.

Согласно п. 12 ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 04.05.2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензированию подлежит эксплуатация взрывопожароопасных производственных объектов.

Отношения, связанные с обеспечением безопасной эксплуатации опасных производственных объектов и направленные на предупреждение аварий на опасных производственных объектах и обеспечение готовности эксплуатирующих опасные производственные объекты юридических лиц и индивидуальных предпринимателей к локализации и ликвидации последствий указанных аварий регулируются Федеральным законом от 21.07.1997 г. № 116-ФЗ «О промышленной безопасности опасных производственных объектов». Положения данного закона о промышленной безопасности распространяются на все организации независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности, осуществляющие деятельность в области промышленной безопасности опасных производственных объектов на территории РФ.

Право владения объектом концессионного соглашения не могло быть предоставлено ООО «СПК» в связи с отсутствием у последнего соответствующей лицензии на право осуществления деятельности по эксплуатации взрывопожароопасных производственных объектов.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 8 Закона о концессионных соглашениях при исполнении концессионного соглашения концессионер вправе передавать с согласия концедента в порядке, установленном федеральными законами и условиями концессионного соглашения, объект концессионного соглашения и (или) иное передаваемое концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущество в пользование третьим лицам на срок, не превышающий срока использования (эксплуатации) объекта концессионного соглашения по концессионному соглашению, при условии соблюдения такими лицами обязательств концессионера по концессионному соглашению.

Указанное право концессионера также отражено в п. 32 заключенного концессионного соглашения № 1 от 03.10.2016 г.

По имеющейся у заявителя информации права владения и пользования объектами концессионного соглашения были переданы концессионером ООО «Котельные и тепловые сети» по договору аренды без получения согласия на то администрации Порецкого сельского поселения.

Согласно ч. 15 ст. 3 Закона о концессионных соглашениях права владения и пользования концессионера недвижимым имуществом, входящим в состав объекта концессионного соглашения, подлежат государственной регистрации в качестве обременения права собственности концедента.

В нарушение данного требования закона данные права в Федеральной службе государственной регистрации, кадастра и картографии зарегистрированы не были.

В соответствии с ч. 1.2 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях в случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, указанное в ч. 1.2 ст. 10 данного закона объекты теплоснабжения, в конкурсную документацию также включаются определенные данным пунктом требования и критерии, необходимые отражению в конкурсной документации (в том числе копия подготовленного в соответствии с требованиями нормативных правовых актов Российской Федерации в сфере теплоснабжения отчета о техническом обследовании имущества, передаваемого концедентом концессионеру по концессионному

соглашению; требования об указании участниками конкурса в составе конкурсного предложения основных мероприятий, обеспечивающих достижение предусмотренных заданием целей и минимально допустимых плановых значений показателей деятельности концессионера, с описанием основных характеристик таких мероприятий).

Также согласно ч. 4 ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Закон о теплоснабжении) объекты теплоснабжения, которые находятся в государственной или муниципальной собственности и права владения и (или) пользования которыми передаются по концессионному соглашению, подлежат техническому обследованию в соответствии с требованиями, установленными данным Федеральным законом. Результаты технического обследования объектов теплоснабжения указываются в составе конкурсной документации.

В соответствии с ч. 11 ст. 23 Закона о теплоснабжении техническое обследование объектов теплоснабжения проводится в целях определения их технических характеристик с учетом результатов экспертизы промышленной безопасности объектов теплоснабжения, предусмотренной законодательством РФ в области промышленной безопасности опасных производственных объектов. Требования к проведению технического обследования объектов теплоснабжения устанавливаются методикой комплексного определения показателей технико-экономического состояния систем теплоснабжения, предусмотренной п. 14 ч. 2 ст. 4 данного закона.

Указанные требования организатором конкурса – администрацией Порецкого сельского поселения не соблюдены.

Администрация Порецкого сельского поселения нарушения антимонопольного законодательства признала. Сообщила, что подала иск в Арбитражный суд о расторжение концессионного соглашения № 1 от 03.10.2016 г. в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в собственности администрации, за неисполнение требований действующего соглашения.

На основании изложенного и в связи с наличием признаков нарушения антимонопольного законодательства приказом Управления от 09.12.2016 № 171 возбуждено дело № 14/05-АМЗ-2016 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении администрации Порецкого сельского поселения Порецкого района Чувашской Республики по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Изучив представленные документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия Чувашского УФАС приходит к следующему.

В соответствии с ч. 1 ст. 21 Закона о концессионных соглашениях конкурс на право заключения концессионного соглашения может быть открытым (заявки на участие в конкурсе могут представлять любые лица) или закрытым (заявки на участие в конкурсе могут представлять лица, которым направлены приглашения принять участие в таком конкурсе в соответствии с решением о заключении концессионного соглашения).

Согласно п. 11 ч. 1 ст. 4 Закона о концессионных соглашениях объектами концессионного соглашения являются системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты тепло-, газо- и энергоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, объекты, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание, размещение твердых коммунальных отходов, объекты, предназначенные для освещения территорий городских и сельских поселений, объекты, предназначенные для благоустройства территорий, а также объекты социального обслуживания граждан.

Частью 3 ст. 4 Закона о концессионных соглашениях предусмотрено, что органы местного самоуправления в соответствии со своими полномочиями каждый год до 1 февраля текущего календарного года обязаны утверждать перечень объектов, в отношении которых планируется заключение концессионных соглашений. Указанный перечень после его утверждения подлежит размещению органами местного самоуправления на официальном сайте РФ в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством РФ, а также на официальном сайте концедента в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» или в случае отсутствия у муниципального образования официального сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на официальном сайте субъекта РФ, в границах которого расположено такое муниципальное образование, в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет». Указанный перечень носит информационный характер. Отсутствие в перечне какого-либо объекта не является препятствием для заключения концессионного соглашения с лицами, выступающими с инициативой заключения концессионного соглашения, в соответствии с ч. 4.1 ст. 37 настоящего закона. В случае включения в перечень объектов, в отношении которых планируется заключение концессионных соглашений, объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем органы местного самоуправления размещают на указанных в настоящей части официальных сайтах в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» сведения о порядке получения копии подготовленного в соответствии с требованиями нормативных правовых актов РФ в сфере теплоснабжения, сфере водоснабжения и водоотведения отчета о техническом обследовании имущества, предлагаемого к включению в объект концессионного соглашения.

Администрацией Порецкого сельского поселения в соответствии со своими полномочиями постановлением от 29.01.2016 г. № 14 «Об утверждении перечня объектов, в отношении которых планируется заключение концессионных соглашений» утвержден перечень объектов, в отношении которых планируется заключение концессионных соглашений и размещен на своем официальном сайте, но в нарушение ч. 3 ст. 4 Закона о концессионных соглашениях не опубликован на официальном сайте РФ в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 31 Закона о концессионных соглашениях конверты с конкурсными предложениями вскрываются на заседании конкурсной комиссии в

порядке, в день, во время и в месте, которые установлены конкурсной документацией. В пункте 13 конкурсной документации дата вскрытия конвертов с конкурсными предложениями изначально стояла 28.08.2016 г., а фактически конверты вскрыты 28.09.2016 г. Данная ошибка администрацией Порецкого сельского поселения исправлена путем внесения изменений на официальном сайте РФ в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством РФ, 15.08.2016 г. Также в адрес участников конкурса направлены уведомления о предоставлении конкурсных предложений №№ 651, 652 от 23.09.2016 г.

В нарушение п.п. 23, 26 ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация не содержит:

- требования к победителю конкурса о представлении документов, подтверждающих обеспечение исполнения обязательств концессионера по концессионному соглашению в соответствии с установленными настоящим Федеральным законом способами обеспечения исполнения концессионером обязательств по концессионному соглашению, а также требования к таким документам;

- порядок предоставления концедентом информации об объекте концессионного соглашения, а также доступа на объект концессионного соглашения.

Частью 1 ст. 7 Закона о концессионных соглашениях предусматривается плата, вносимая концессионером концеденту в период использования (эксплуатации) объекта концессионного соглашения. Внесение концессионной платы может предусматриваться как в течение всего срока использования (эксплуатации) объекта концессионного соглашения, так и в течение отдельных периодов такого использования (эксплуатации). Размер концессионной платы, форма, порядок и сроки ее внесения устанавливаются концессионным соглашением в соответствии с решением о заключении концессионного соглашения. Тем самым определяется возмездный характер данного договора: в соответствии с ч. 1 ст. 423 Гражданского кодекса РФ договор, по которому сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей, является возмездным.

Концессионная плата устанавливается концессионным соглашением, при этом необходимо учитывать, что в соответствии с п. 6.2 ч. 1 ст. 10 Закона о концессионных соглашениях размер концессионной платы, форма, порядок и сроки ее внесения являются существенным условием концессионного соглашения (за исключением случаев, когда в соответствии с данной статьей концессионная плата может не устанавливаться вообще).

Исходя из п. 13 ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать размер концессионной платы, форму или формы, порядок и сроки ее внесения, за исключением случаев, предусмотренных ч. 1.1 ст. 7 настоящего закона (при условии, что размер концессионной платы не является критерием конкурса).

В настоящее время в редакции Федерального закона от 21.07.2014 г. № 265-ФЗ ч. 1.1 ст. 7 Закона о концессионных соглашениях устанавливает, что в случае, если концессионным соглашением в отношении объектов теплоснабжения,

централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем предусматривается концессионная плата, размер такой платы не может превышать уровень, рассчитанный исходя из принципа возмещения концеденту расходов на уплату им в период срока действия концессионного соглашения установленных законодательством Российской Федерации обязательных платежей, связанных с правом владения объектом концессионного соглашения.

Пункт 13.1 конкурсной документации не предусматривает концессионную плату, но согласно соглашению №1 от 03.10.2016 г. концессионная плата установлена в размере 1/10 установленной доли доходов, полученных концессионером в результате осуществления деятельности, за фактически отработанное время, что является нарушением, так как концессионное соглашение не должно противоречить конкурсной документации.

Таким образом, при установлении концессионной платы её размер не может превышать уровень обязательных платежей. Если же размер таких платежей равен нулю, то размер концессионной платы также должен быть равен нулю, т.е. не устанавливается.

Согласно ч. 1 ст. 10 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение должно включать в себя следующие существенные условия:

- 1) обязательства концессионера по созданию и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения, соблюдению сроков его создания и (или) реконструкции;
- 2) обязательства концессионера по осуществлению деятельности, предусмотренной концессионным соглашением;
- 3) срок действия концессионного соглашения;
- 4) описание, в том числе технико-экономические показатели, объекта концессионного соглашения;
 - 4.1) срок передачи концессионеру объекта концессионного соглашения;
- 5) порядок предоставления концессионеру земельных участков, предназначенных для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, и срок заключения с концессионером договоров аренды (субаренды) этих земельных участков (в случае, если заключение договоров аренды (субаренды) земельных участков необходимо для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением);
- 6) цели и срок использования (эксплуатации) объекта концессионного соглашения;
 - 6.1) способы обеспечения исполнения концессионером обязательств по концессионному соглашению (предоставление безотзывной банковской гарантии, передача концессионером концеденту в залог прав концессионера по договору банковского вклада (депозита), осуществление страхования риска ответственности концессионера за нарушение обязательств по концессионному соглашению), размеры предоставляемого обеспечения и срок, на который оно предоставляется;

6.2) размер концессионной платы, форму или формы, порядок и сроки ее внесения, за исключением случаев, предусмотренных п. 1.1 ст. 7 настоящего закона;

6.3) порядок возмещения расходов сторон в случае досрочного расторжения концессионного соглашения;

6.4) обязательства концедента и (или) концессионера по подготовке территории, необходимой для создания и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения и (или) для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением;

6.5) объем валовой выручки, получаемой концессионером в рамках реализации концессионного соглашения, в том числе на каждый год срока действия концессионного соглашения, если объектом концессионного соглашения является имущество, предусмотренное пунктом 11 части 1 статьи 4 настоящего Федерального закона;

7) иные предусмотренные федеральными законами существенные условия.

Таким образом, утверждение заявителя в части того, что непередаваемая банковская гарантия в заявке ООО «СПК» на участие в конкурсе в нарушение требований конкурсной документации не предоставлена безосновательна, в силу того, что п. 11 ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях указание на способы обеспечения концессионером исполнения обязательств по концессионному соглашению в случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, указанное в ч. 1.2 ст. 10 настоящего закона, требование о предоставлении победителем конкурса в целях обеспечения исполнения обязательств по концессионному соглашению безотзывной банковской гарантии в соответствии с требованиями, установленными ч.ч. 4 и 4.1 ст. 10 настоящего закона, но не менее чем в определенном конкурсной документацией размере.

В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 19.12.2013 г. № 1188 «Об утверждении требований к банковской гарантии, предоставляемой в случае, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем» банковская гарантия должна содержать, среди прочего, обязательства концессионера, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией (в соответствии с решением о заключении концессионного соглашения, конкурсной документацией и конкурсным предложением концессионера).

В свою очередь, ООО «СПК» в нарушение п. 11 ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях даже после признания победителем и заключения концессионного соглашения непередаваемая банковская гарантия не предоставлена, а администрацией Порецкого сельского поселения, несмотря на это, заключено концессионное соглашение.

П. 3 ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях предусматривает включение в конкурсную документацию требований, которые предъявляются к участникам конкурса (в том числе требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам) и в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников конкурса.

Администрацией Порецкого сельского поселения в конкурсную документацию включены требования о необходимости наличия специалистов с высшим образованием и опытом работы в указанном направлении не менее 1 года, либо со средним специальным образованием и опытом работы в данном направлении не менее 3 лет.

Согласно ч. 1.6 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях в случае, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения требования, которые предусмотрены п. 3 ч. 1 настоящей статьи и предъявляются к участникам конкурса, не устанавливаются.

Таким образом, администрацией Порецкого сельского поселения требования о необходимости наличия специалистов с высшим образованием и опытом работы в указанном направлении не менее 1 года либо со средним специальным образованием и опытом работы в данном направлении не менее 3 лет установлены в нарушение ч. 1.6 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях к участникам конкурса, что приводит к ограничению доступа к участию в конкурсе.

Согласно ч. 3 ст. 23 и ч. 1 ст. 49 Гражданского кодекса РФ отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). Право юридического лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение лицензии, возникает с момента получения такой лицензии или в указанный в ней срок и прекращается по истечении срока ее действия, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Согласно п. 12 ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 04.05.2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензированию подлежит эксплуатация взрывопожароопасных производственных объектов. Отношения, связанные с обеспечением безопасной эксплуатации опасных производственных объектов и направленные на предупреждение аварий на опасных производственных объектах и обеспечение готовности эксплуатирующих опасные производственные объекты юридических лиц и индивидуальных предпринимателей к локализации и ликвидации последствий указанных аварий регулируются Федеральным законом от 21.07.1997 г. № 116-ФЗ «О промышленной безопасности опасных производственных объектов» (далее - Закон о промышленной безопасности). Положения Закона о промышленной безопасности распространяются на все организации независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности, осуществляющие деятельность в области промышленной безопасности опасных производственных объектов на территории Российской Федерации.

Право владения объектом концессионного соглашения не могло быть предоставлено ООО «СПК» в связи с непредставлением последним соответствующей лицензии на право осуществления деятельности по эксплуатации взрывопожароопасных производственных объектов.

В нарушение п. 12 ч. 1.2 ст. 23 Закона о концессионных отношениях в случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, указанное в ч. 1.2 ст. 10 настоящего закона, в конкурсную документацию не включена копия подготовленного в соответствии с требованиями нормативных правовых актов РФ в

сфере теплоснабжения, в сфере водоснабжения и водоотведения отчет о техническом обследовании передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества, который также должен размещаться на официальном сайте РФ в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством РФ.

Письмом № 761 от 10.11.2016 г. администрация сообщила, что в настоящее время объектами концессионного соглашения пользуется ООО «Котельные и тепловые сети» по договору аренды от 28.10.2016 г. с согласия администрации Порецкого сельского поселения.

Согласно ч. 1 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только по договорам их аренды, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства РФ и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов РФ с учетом предусмотренных настоящим законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства РФ о концессионных соглашениях, за исключением предусмотренных законодательством РФ о несостоятельности (банкротстве) и законодательством РФ о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

В соответствии с ч. 3 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа данных объектов не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования данными объектами осуществляется только по концессионному соглашению (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством РФ указанных прав на такое имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности). Таким образом, объекты теплоснабжения, в отношении которых осуществлена передача прав владения и (или) пользования, были введены в эксплуатацию менее чем за пять лет до момента опубликования извещения о проведении конкурса, в отношении таких объектов может быть заключен договор аренды, в ином случае - только концессионное соглашение.

При этом согласно ч. 33 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении договор аренды объекта теплоснабжения, находящегося в государственной или муниципальной собственности, заключенный с нарушением требований, установленных ч. 3 или 23 данной статьи, является ничтожным.

Данное правонарушение совершено на рынке предоставления муниципального имущества в Порецком районе ЧР и может ограничивать потенциальных участников по получению муниципального имущества.

Также по результатам рассмотрения искового заявления администрации Порецкого сельского поселения Порецкого района Чувашской Республики к ООО «СПК» о расторжении концессионного соглашения от 03.10.2016 г. № 1 в резолютивной части решения Арбитражного суда ЧР от 28.02.2017 г. по делу № А79-10147/2016 отказано в удовлетворении иска в силу того, что ООО «СПК» не приступил к исполнению обязательства по концессионному соглашению от 03.10.2016 г. № 1 в части оказания услуг по производству, передаче, распределению и сбыта тепловой энергии с целью обеспечения непрерывного технологического процесса теплоснабжения потребителей Порецкого сельского поселения Чувашской Республики с использованием объекта соглашения.

Кроме того, в нарушение условий концессионного соглашения ООО «СПК» не заключил с администрацией Порецкого сельского поселения Порецкого района Чувашской Республики договор аренды земельного участка, не предоставил обеспечение исполнений обязательств, не предпринял меры для государственной регистрации своих прав в отношении переданных по концессионному соглашению объектов.

Неоднократные письменные требования администрации Порецкого сельского поселения Порецкого района Чувашской Республики о необходимости обеспечить исполнение обязательств по концессионному соглашению оставлены ООО «СПК» без внимания.

Данные обстоятельства свидетельствуют о том, что концессионное соглашение от 03.10.2016 г. № 1, являющееся незаключенным в силу ст. 432 ГК РФ, не принято к исполнению ООО «СПК».

Незаключенный договор, не порождает каких-либо правовых последствий, не влечет возникновения прав и обязанностей, на достижение которых была направлена воля сторон при его подписании, и не может быть расторгнут.

Согласно ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2) создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе

предложений.

Торги (конкурс, аукцион) представляют собой наиболее конкурентный способ заключения договоров (соглашений) в отношении государственного или муниципального имущества.

Такой способ предоставления объектов концессионного соглашения отвечает принципу сочетания интересов общества и конкретных граждан, а также позволяет обеспечить справедливость, публичность, открытость и прозрачность процедуры предоставления объектов концессионного соглашения конкретному хозяйствующему субъекту.

В рассматриваемом случае администрация Порецкого сельского поселения Порецкого района не обеспечила соблюдение принципов справедливости, публичности, открытости, прозрачности и равной конкурентной борьбы, в связи с вышеизложенными нарушениями при проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения.

При таких обстоятельствах, потенциальные участники конкурса, желающие получить право на заключение концессионного соглашения, не имели возможности получить данное право в виду существенных нарушений законодательства при объявлении и проведении конкурса на право на заключение концессионного соглашения и риска признания торгов недействительными в последующем.

С учетом вышеизложенного, Комиссия Чувашского УФАС России приходит к выводу, что в действиях администрации Порецкого сельского поселения Порецкого района имеются признаки нарушения ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии [решения](#) по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с ч. 1 ст. 50 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает ответчику предписание, которое, в силу п. 5 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции, направлено на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Статьей 23 Закона о защите конкуренции предусмотрено полномочие антимонопольного органа выдавать органам местного самоуправления обязательные для исполнения предписания, в том числе об отмене или изменении актов, нарушающих антимонопольное законодательство; о прекращении или об изменении соглашений, нарушающих антимонопольное законодательство; о прекращении иных нарушений антимонопольного законодательства, о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Из содержания данных норм следует, что антимонопольный орган самостоятельно определяет меры, которые необходимо применить для прекращения нарушений

антимонопольного законодательства.

В связи с тем, что резолютивной частью решения Арбитражного суда ЧР от 28.02.2017 г. по делу № А79-10147/2016 концессионное соглашение от 03.10.2016 г. № 1 признано незаключенным в силу ст. 432 ГК РФ и не принятым к исполнению ООО «СПК», комиссией принято решение об отсутствии необходимости выдачи обязательного для исполнения предписания.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1-4 ст. 41, п. 1 ч. 1 ст. 48, ч. 1 ст. 49, ст. 45, 50 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать совершенные администрацией Порецкого сельского поселения Порецкого района Чувашской Республики действия нарушением ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.