

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КУРСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области

по делу №02/08-14-2012

Резолютивная часть решения оглашена 09.04.2012г.

Решение в полном объеме изготовлено 18.04.2012г.
г.Курск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело №02/08-14-2012 о нарушении Администрацией города Обояни Курской области части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии представителей Администрации г.Обояни, представителя ООО «Водозабор»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление ФАС по Курской области из Обоянского межрайонного следственного отдела Следственного управления по Курской области Следственного комитета РФ поступили материалы проверки в отношении Администрации муниципального образования «Город Обоянь» Курской области при проведении конкурсов на право заключения концессионных соглашений на использование муниципального имущества г.Обояни, в частности, объектов водоснабжения и водоотведения.

Как следует из указанных материалов, в декабре 2010 года Администрацией г.Обояни Курской области проведен открытый конкурс на право заключения концессионного соглашения на использования муниципального имущества коммунальной инфраструктуры г.Обояни - объектов водоснабжения и водоотведения, перечисленных в конкурсной документации.

Конкурс был проведен на основании постановления Администрации г.Обояни №437 от 10.11.2010г. Данным постановлением утверждена также конкурсная документация, которая опубликована с сообщением о проведении конкурса (далее - конкурсная документация) в печатном СМИ «Обоянская газета» от 12.11.2010г. и размещена на официальном сайте Администрации г.Обояни www.oboyan.org.

Решением Собрании депутатов г.Обояни №171-4-РС от 29.10.2010г. «О выполнении условий, изложенных в ст.14 Федерального закона №185-ФЗ «О фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства» решено ликвидировать МУП «Водозабор», оказывавшее на территории г.Обояни услуги

водоснабжения и водоотведения, и передать необходимое для оказания данных услуг муниципальное имущество путем заключения концессионного соглашения по результатам торгов. Согласно п.5 данного решения Собрания депутатов, в целях сохранения минимального уровня роста стоимости коммунальных услуг установлен понижающий коэффициент к размеру концессионной платы за использование муниципального имущества (объектов водоснабжения и водоотведения) 0,1. Данный правовой акт опубликован в газете «Обоянская газета» 12.11.2010г.

Конкурсной документацией установлен срок действия концессионного соглашения - 40 лет, и начальный размер концессионной платы 1 611 423 рублей в год. Согласно п.6 сообщения о проведении конкурса, размер концессионной платы является одним из критериев оценки конкурсных заявок. При этом, информация о применении к предложенному в конкурсной заявке размеру концессионной платы указанного понижающего коэффициента при заключении концессионного соглашения по результатам торгов в конкурсной документации отсутствует.

Как следует из протоколов, составленных в ходе проведения торгов, на участие в конкурсе подана только одна заявка - ООО «Водозабор» (г.Обоянь, ул. Ленина, 127). По результатам конкурса с данным хозяйствующим субъектом как с единственным участником торгов заключено концессионное соглашение, причем размер концессионной платы в нем установлен не в сумме, предложенной в конкурсной заявке ООО «Водозабор», а с учетом понижающего коэффициента 0,1.

Согласно представленных Обоянским межрайонным следственным отделом письменных объяснений руководителей иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на территории г.Обояни (ООО «Обоянский РСУ», ЗАО «Озоплит-Оптторг», ООО «ОбояньВодСтройСервис»), данными хозяйствующими субъектами рассматривалась возможность участия в торгах на право заключения концессионного соглашения на объекты водоснабжения и водоотведения г.Обояни, однако руководители данных организаций отказались от участия в конкурсе в связи с экономической невыгодностью установленных условий (невозможностью оплаты суммы концессионной платы, установленной в конкурсной документации в размере более 1,5 миллионов рублей в год).

В то же время, как следует из представленных Обоянским межрайонным следственным отделом документов, соучредитель ООО «Водозабор» П., одновременно являясь председателем ликвидационной комиссии МУП «Водозабор», располагал в силу своего должностного положения информацией о применении к установленному в конкурсной документации размеру концессионной платы понижающего коэффициента 0,1 при заключении и исполнении концессионного соглашения по итогам торгов.

Ч.1 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на совершение действий при проведении торгов, которые приводят или могут привести к устранению, ограничению конкуренции, в том числе путем создания преимущественных условия для участия в торгах для отдельных участников торгов.

Проанализировав вышеизложенные факты, председатель Комиссии УФАС по Курской области по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства признал их достаточными для возбуждения дела по признакам

нарушения Администрацией города Обояни пункта 2 части 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании преимущественных условий участия в торгах на право заключения концессионного соглашения на использование муниципального имущества (имущественного комплекса водоснабжения и водоотведения) ООО «Водозабор» путем доступа к информации о том, что при заключении концессионного соглашения по результатам торгов размер концессионной платы будет уменьшен с применением понижающего коэффициента 0,1, при отсутствии данной информации в документации о проведении торгов.

На заседании Комиссии УФАС по Курской области представитель Администрации г.Обояни и ООО «Водозабор» Р. пояснил, что, по мнению представляемых им лиц, при проведении конкурса не были нарушены требования антимонопольного законодательства. В соответствии с ФЗ «О концессионных соглашениях» в случаях, когда размер концессионной платы является критерием оценки конкурсных заявок на право заключения концессионного соглашения, указание размера концессионной платы в конкурсной документации не предусмотрено. Кроме того, постановление Администрации г.Обояни о проведении торгов и решение Собрания депутатов г.Обояни, устанавливающее применение понижающего коэффициента 0,1 к размеру концессионной платы, установленному условиями конкурса, были опубликованы в «Обоянской газете», в связи с чем у всех заинтересованных лиц имелась возможность ознакомиться с этими условиями. Концессионное соглашение заключено с единственным участником торгов ООО «Водозабор» с применением указанного коэффициента к концессионной плате на основании соответствующего решения Собрания депутатов г.Обояни.

Представители Администрации г.Обояни поддержали изложенную правовую позицию, пояснив, что Администрация как организатор торгов не имела намерения ограничить доступ претендентов к участию в конкурсе и создать для кого-либо необоснованные преимущества.

Выслушав объяснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, проанализировав материалы дела, представленные Обоянским межрайонным следственным отделом доказательств по делу, Комиссия УФАС по Курской области приходит к следующему.

П.2 ч.1 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции» №135-ФЗ от 26.07.2006г. при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в частности, не допускается создание участнику торгов (или нескольким участникам торгов) преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации.

В соответствии со ст.4 ФЗ «О концессионных соглашениях» №115-ФЗ от 21.07.2005г., системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства (в том числе системы водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод) могут являться объектами концессионного соглашения. Статьей 13 ФЗ «О концессионных соглашениях» установлено, что концессионное соглашение заключается путем проведения торгов в форме конкурса.

Согласно ст.7 данного Федерального закона, концессионным соглашением

предусматривается концессионная плата, вносимая концессионером концеденту в период использования передаваемого ему имущества (объекта концессионного соглашения). Размер концессионной платы, форма, порядок и сроки ее внесения устанавливаются концессионным соглашением в соответствии с решением о заключении концессионного соглашения. В случае реализации концессионером производимых товаров, выполнения работ, оказания услуг по регулируемым ценам (тарифам), а также в случаях, если условиями концессионного соглашения предусмотрено принятие концедентом на себя части расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, концессионная плата концессионным соглашением может не предусматриваться.

В соответствии со ст.23 ФЗ «О концессионных соглашениях» конкурсная документация, в частности, должна содержать сведения о размере концессионной платы, форме, порядке и сроках ее внесения (кроме случаев, когда концессионная плата не предусмотрена) при условии, что размер концессионной платы не является критерием конкурса (п.13 ч.1), а также критерии конкурса (п.4 ч.1). При этом, в соответствии с ч.3 ст.24 ФЗ «О концессионных соглашениях) для каждого критерия конкурса (в т.ч. критерия «размер концессионной платы») в конкурсной документации должны устанавливаться следующие параметры:

- начальное условие в виде числа (т.е. в данном случае - начальный размер концессионной платы, установленный организатором конкурса);
- уменьшение или увеличение начального значения критерия конкурса в конкурсном предложении;
- коэффициент, учитывающий значимость критерия конкурса.

Таким образом, довод Администрации г.Обояни о необязательности указания в конкурсной документации сведений о начальном (минимальном) размере концессионной платы, установленной концедентом (организатором торгов) в случае, когда размер концессионной платы является критерием конкурса, не основан на нормах действующего законодательства.

Учитывая, что сведения о начальном (минимальном) размере концессионной платы, установленном при проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения, является существенным условием, в значительной степени определяющим наличие у хозяйствующего субъекта финансовой возможности исполнения данного соглашения и, соответственно, имеющим важное значение для принятия решения о целесообразности подачи заявки на участие в конкурсе, неуказание в конкурсной документации сведений о применении к начальному размеру концессионной платы понижающего коэффициента может способствовать введению в заблуждение потенциальных участников конкурса и принятию ими решения об участии (неучастии) в торгах на основе искаженной информации об основных условиях пользования имуществом.

Как следует из представленных Обоянским межрайонным следственным отделом письменных объяснений руководителей хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на территории г.Обояни (ООО «Обоянский РСУ», ЗАО «Озоплит - Опторг», ООО «ОбояньВодСтройСервис»), данные хозяйствующие субъекты не подавали заявки на участие в конкурсе на право заключения концессионного соглашения с Администрацией г.Обояни, поскольку указанный в

конкурсной документации размер концессионной платы 1 611 423 руб/год является слишком высоким, в связи с чем заключение концессионного соглашения на таких условиях, с учетом регулируемых тарифов на услуги водоснабжения и водоотведения, экономически невыгодно. В то же время, согласно указанных объяснений, данные юридические лица приняли бы участие в торгах в случае, если бы располагали сведениями о применении к установленному размеру концессионной платы коэффициента 0,1, снижающего начальный размер платы в 10 раз, при заключении и исполнении концессионного соглашения по результатам проведения конкурса. Информация о проведении конкурса стала им известна из размещенной на сайте города Обояни конкурсной документации, при этом ссылка на применение к данному конкурсу условий, установленным решением Собрания депутатов от 29.10.2010г., в соответствующих документах отсутствовала.

Согласно протоколов конкурсной комиссии Администрации г.Обояни, на участие в конкурсе была подана только одна заявка - ООО «Водозабор», соучредителем и генеральным директором которого является П., одновременно являющийся председателем ликвидационной комиссии МУП «Водозабор» города Обояни согласно решения Собрания депутатов г.Обояни №171-4-РС от 29.10.2010г.

Как следует из конкурсного предложения ООО «Водозабор» от 28.12.2010г., его предложение по критерию «размер концессионной платы» составило «1 611 423 рублей в год согласно сообщения о проведении конкурса». В то же время, по результатам конкурса, который в соответствии с действующим законодательством признан несостоявшимся, с ООО «Водозабор» как с единственным участником конкурса, заявка которого признана соответствующей требованиям конкурсной документации, Администрацией г.Обояни заключено концессионное соглашение от 29.12.2010г., в котором установлен размер концессионной платы 161 142, 23 рублей в год - с применением понижающего коэффициента 0,1 (п. 1.1. соглашения).

Сообщение о проведении конкурса и конкурсная документация, опубликованные в печатном СМИ и размещенные на официальном сайте в установленном порядке, не содержали информации о реальном размере концессионной платы, рассчитываемом исходя из конкурсного предложения участника торгов с применением установленного Собранием депутатов г.Обояни понижающего коэффициента 0,1. Материалами дела установлено, что данное обстоятельство воспрепятствовало подаче заявок на участие в конкурсе иными хозяйствующими субъектами, посчитавшими указанный в конкурсной документации размер концессионной платы слишком высоким. В то же время, данная информация была заранее известна руководителю ООО «Водозабор» в связи с исполнением им обязанностей председателя ликвидационной комиссии МУП «Водозабор» города Обояни, что позволило ООО «Водозабор» в отсутствие конкуренции получить право на заключение концессионного соглашения на выгодных условиях (без увеличения размера концессионной платы). При этом, как следует из письменных объяснений соучредителя ООО «Водозабор» К., инициатором создания ООО «Водозабор» являлся П., предложивший создать данное юридическое лицо в целях участия в конкурсе и заключения концессионного соглашения на объекты водоснабжения и водоотведения г.Обояни.

На основании вышеизложенного, Комиссия УФАС по Курской области приходит к выводу о создании Администрацией г.Обояни как организатором

торгов и собственником имущества, передаваемого по концессионному соглашению, преимущественных условий для участия в торгах для отдельного участника (ООО «Водозабор»), в том числе путем доступа к информации, имеющей значение для принятия решения хозяйствующими субъектами о целесообразности участия в конкурсе, отсутствующей в конкурсной документации вышеуказанного конкурса на официальном сайте, и недоведения данной информации до иных потенциальных участников в сообщении о проведении конкурса и конкурсной документации, что привело к отсутствию конкуренции на торгах. Данные действия Администрации города Обояни как организатора торгов на право заключения концессионного соглашения на использование муниципального имущества квалифицируются как нарушение п.2 ч.1 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного, руководствуясь ч.1 ст.17, п.2 ч.1 ст. 23, ст. 41, ст.ст. 49-50 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать организатора торгов - Администрацию МО «Город Обоянь» нарушившей пункт 2 части 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» в части создания преимущественных условий участия в торгах на право заключения концессионного соглашения на использование муниципального имущества (имущественного комплекса водоснабжения и водоотведения г.Обояни) для отдельного хозяйствующего субъекта (ООО «Водозабор») путем доступа к информации о том, что при заключении концессионного соглашения по результатам торгов размер концессионной платы будет уменьшен с применением понижающего коэффициента 0,1, при отсутствии данной информации в документации о проведении торгов.

2. Выдать Администрации МО «Город Обоянь» предписание о недопущении действий, которые могут привести к ограничению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

Подписи комиссии