

РЕШЕНИЕ

по делу № 027/10/18.1-352/2022

Резолютивная часть решения оглашена 29 марта 2022 года.

В полном объеме решение изготовлено 30 марта 2022 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления мероприятий при реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее – Комиссия), в составе

Председатель Комиссии:	начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
Члены Комиссии:	главный специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции; ведущий специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

в присутствии:

- от заявителя: представитель ООО «Трансэнерго» - (по доверенности от 01.06.2021 № 2);

- от организатора торгов: представители Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края явку не обеспечили, извещены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация) – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань»

Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.04.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация, организатор торгов) – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01).

Доводы жалобы сводятся к следующему:

1. По мнению ООО «Трансэнерго», несмотря на допущенные процессуальные нарушения подачи заявки в одном конверте, а не в двух, а также того факта, что доставка заявки была осуществлена не представителем организации, а курьером транспортной компании, решение о недопущении к участию в конкурсе, принятое Администрацией конкурса, является необоснованным и подлежит отмене антимонопольной службой, ввиду незначительности нарушений.

2. ООО «Трансэнерго» считает, что конкурсная документация не соответствует требованиям Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее ФЗ «О концессионных соглашениях»).

Основанием для вывода ООО «Трансэнерго» о несоответствии положений конкурсной документации нормам ФЗ «О концессионных соглашениях» послужило:

2.1. Отсутствие в конкурсной документации технико-экономических показателей.

2.2. Отсутствие в конкурсной документации порядка предоставления земельных участков в аренду.

2.3 Конкурсная документация не содержит достаточных данных о требованиях, предъявляемых к участникам конкурса.

3. Несоответствие лица, прошедшего отбор и являющегося на сегодняшний день единственным участником конкурса, обязательным требованиям, предъявляемым к участникам.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные Заявителем, Организатором торгов документы, а также выслушав пояснения представителей сторон, Комиссия Хабаровского УФАС установила следующее.

18 января 2022 года на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru Администрацией опубликовано сообщение о проведении конкурса №180122/0048778/01 на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет.

График проведения конкурса содержится в Конкурсной документации, указан на сайте www.torgi.gov.ru. Согласно представленному графику, дата и время начала подачи заявок на участие в конкурсе 19 января 2022 года в 09.00; дата и время окончания подачи заявок 03 марта 2022 года в 10.00.

Вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе, составление и подписание протокола о вскрытии конвертов с Заявками на участие в Конкурсе Конкурсной комиссией назначено на 03 марта 2022 года в 14.00.

Проведение Конкурсной комиссией предварительного отбора участников Конкурса, составление и подписание протокола предварительного отбора участников Конкурса назначено на 03 марта 2022 года в 15.00.

Срок для размещения протоколов по результатам вскрытия конвертов и предварительного отбора участников на сайте – 3 рабочих дня с момента подписания протоколов.

Также, в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола предварительного отбора участников Конкурса, Конкурсная комиссия должна направить уведомления Заявителям о результатах предварительного отбора, с предложением представить конкурсные предложения или с отказом в допуске к участию в Конкурсе.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие №1 от 03 марта 2022 года (опубликован на сайте 10 марта 2022 года), на участие в конкурсе подано две заявки:

- заявка №1 от ООО «Трансэнерго» (подана 01 марта 2022 года в 15 часов 30 минут);

- заявка №2 от ООО «Распределительная сетевая компания» (подана 02 марта 2022 года в 14 часов 30 минут).

В связи с тем, что заявка ООО «Трансэнерго» подана не в двух отдельных конвертах, а в одном конверте (приложены оригинал и копия заявки со всеми запрашиваемыми документами), а также, по причине предоставления заявки на участие в конкурсе не представителем ООО «Трансэнерго», а представителем транспортной компании, Конкурсной комиссией принято решение об отказе в допуске для участия в конкурсе заявителя ООО «Трансэнерго».

Указанное решение отражено в Протоколе №2 от 03 марта 2022 года (опубликован на сайте 10 марта 2022 года) о проведении предварительного отбора участников на участие в открытом конкурсе.

Основания для решения от проведения конкурса - Постановление Администрации № 27 от 18 января 2022 года «О проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии (объектов электросетевого комплекса города Советская Гавань)».

1. В части довода о неправомерном отклонении заявки ООО «Трансэнерго».

Конкурсная документация содержит требования к заявке участников открытого конкурса.

Пунктами 12.3, 12.4, 12.6, абзацами 7, 8 пункта 12.10 и пунктом 12.11 Конкурсной документации, установлено:

Заявитель представляет заявку на участие в конкурсе с приложением документов, указанных в конкурсной документации лично или через своего полномочного представителя.

Заявка на участие в конкурсе оформляется на русском языке в письменной форме в двух экземплярах (оригинал и копия), каждый из которых удостоверяется подписью заявителя и представляется в конкурсную комиссию в отдельном запечатанном конверте.

К заявке на участие в конкурсе прилагается удостоверенная подписью заявителя опись представленных им документов и материалов, в соответствии с формой конкурсной документации, оригинал которой остается в конкурсной комиссии, копия у заявителя.

Экземпляр копии заявки брошюруется отдельно

Опись документов и материалов заявки не брошюруется с документами в составе заявки.

Заявителю будет отказано в приеме конверта с заявкой, если конверт не запечатан и (или) не оформлен не в соответствии с установленными в конкурсной документации требованиями.

Согласно подпункту 2 пункта 15.4 Конкурсной документации решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается конкурсной комиссией в случае, если заявка на участие в конкурсе на соответствует требованиям, предъявляемым к заявкам на участие в конкурсе и установленным конкурсной документацией.

Как следует из текста жалобы, ООО «Трансэнерго» не отрицает допущенные процессуальные нарушения подачи заявки в одном конверте, а не в двух, а также того факта, что доставка заявки была осуществлена не представителем организации, а курьером транспортной компании, однако считает их малозначительными.

Однако конкурсная документация содержит в первую очередь требования к оформлению и подаче заявок участников, а во вторую очередь требования к конкурсному предложению. При вскрытии

конвертов конкурсная комиссия рассматривает заявки на их соответствие требованиям конкурсной документации. Несоответствие заявок указанным требованиям влечет отказ в допуске заявителя к участию в конкурсе.

В связи с чем, данный довод жалобы Комиссия считает необоснованным.

2.1. В части отсутствия в конкурсной документации технико-экономических показателей.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», конкурсная документация должна содержать состав и описание, в том числе технико-экономические показатели объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Постановлением Правительства РФ от 05.12.2006 № 748 «Об утверждении примерного концессионного соглашения в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, объектов, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание и размещение твердых коммунальных отходов, объектов, предназначенных для освещения территорий городских и сельских поселений, объектов, предназначенных для благоустройства территорий, а также объектов социального обслуживания граждан» в соответствии с частью 4 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» соглашения утверждено примерное концессионное соглашение в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов энергоснабжения (далее – Примерное концессионное соглашение № 748).

Пунктом 6 раздела II Примерного концессионного соглашения № 748 к сведениям об объекте концессионного соглашения отнесены, в том числе, сведения о технико-экономических показателях, техническом состоянии, сроке службы, начальной, остаточной и восстановительной стоимости передаваемого объекта соглашения.

Аналогичные разъяснения даны в пункте 3 Письма Министерства

строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 10.04.2015 № 10371-АЧ/04 «О требованиях к концессионным соглашениям», в котором указано:

«При описании технико-экономических показателей объектов, входящих в состав объекта концессионного соглашения, следует приводить следующие показатели – сведения о сроке эксплуатации, износе, балансовой стоимости, о проведенных мероприятиях по ремонту.

Кроме того, необходимо указать основные технические характеристики объектов недвижимого имущества, входящих в состав объекта концессионного соглашения, объектов оборудования, которыми оснащены объекты недвижимого имущества.

Аналогичным образом необходимо описывать объекты иного имущества, передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению.»

Исходя из пункта 3.2 конкурсной документации, следует, что состав и описание, в том числе технико-экономические показатели Объекта концессионного Соглашения, передаваемого Концедентом Концессионеру по Концессионному соглашению, приведены в Приложении № 2 к Конкурсной документации.

Приложение №2 к конкурсной документации утверждено в табличной форме и содержит лишь наименование имущества, входящего в состав объекта соглашения, адрес места нахождения объекта, технические характеристики (например: Трансформаторная подстанция капитального типа, оборудована 2 трансформаторами мощностью 400 кВА марки ТМ 10/0,4 кВ, с вводным распределительным устройством 6 кВ и распределительным устройством 0,4 кВ) и сумму инвестиций в реконструкцию объекта соглашения.

Из содержания Приложения №2 к конкурсной документации следует, что оно не содержит такие технико-экономические показатели объектов, подлежащих передаче по концессионному соглашению, как: техническое состояние объектов, срок службы, начальная, восстановительная и остаточная стоимость объектов и прочих

технико-экономических показателей.

Отсутствие указанной информации является нарушением требований пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» и не позволяет потенциальным участникам конкурса оценить реальное состояние объектов, подлежащих передаче по концессионному соглашению, также, как и не позволяет рассчитать возможные затраты на проведение ремонта и реконструкции объектов, определить необходимость замены устаревшего оборудования.

Данный довод жалобы комиссия считает обоснованным.

Таким образом, отсутствие в конкурсной документации и проекте Концессионного соглашения технико-экономических показателей объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества свидетельствует о нарушении Организатором торгов требований части 2 статьи 13, пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», пункта 6 раздела II Примерного концессионного соглашения № 748.

2.2. В части отсутствия в конкурсной документации порядка предоставления земельных участков в аренду.

Необходимость включения указанной информации в состав конкурсной документации регламентирована в пункте 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионном соглашении», согласно которому, концессионное соглашение должно включать в себя, в том числе такое существенное условие как 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), размер арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками в течение срока действия концессионного

соглашения либо формула расчета размера арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками исходя из обязательных платежей, установленных законодательством Российской Федерации и связанных с правом владения и пользования концедента земельным участком, в течение срока действия концессионного соглашения.

В конкурсной документации, в подпункте 2 пункта 2.12 указано, что Концедент обязан предоставить Концессионеру на правах аренды земельные участки на срок действия концессионного соглашения, необходимые для осуществления Концессионером Концессионной деятельности.

Далее, порядок предоставления земельных участков в аренду прописан в разделе 4 проекта концессионного соглашения, однако, в нем не прописаны кадастровые номера земельных участков, их площадь, местоположение.

В пункте 21 проекта концессионного соглашения указано, что арендная плата за переданные земельные участки устанавливается на основании решения органа местного самоуправления.

В приложении № 2 к проекту концессионного соглашения указана формула расчета размера арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельными участками в течении срока действия концессионного соглашения: $A = V \times C \times K_k$, где A – величина арендной платы, рублей, рассчитываемая за 1 год. V – кадастровая стоимость земельного участка, указанная в выписке ЕГРН, C – процент от кадастровой стоимости земельного участка по видам функционального использования земель, K_k – корректирующий коэффициент.

Учитывая, что данная формула не содержит цифровых характеристик взятых для расчета величин и кадастровых номеров земельных участков, у потенциальных участников отсутствует возможность самостоятельно произвести расчет арендной платы и определить размер дополнительных затрат.

Иных условий, относительно размера арендной платы, концессионное соглашение не содержит.

Пунктом 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» включение в концессионное соглашение порядка предоставления земельных участков, с указанием сроков и размера арендной платы,

отнесено к существенным условиям соглашения.

Таким образом, проект концессионного соглашения, включенный в конкурсную документацию должен содержать сведения, предусмотренные пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях».

В противном случае, лица, претендующие на участие в конкурсе, находятся в полном неведении относительно размера арендной платы, подлежащей оплате в случае победы в конкурсе и заключения концессионного соглашения.

Согласно пункту 2 Постановления Правительства РФ № 673 от 11 ноября 2006 года «Об утверждении примерного концессионного соглашения в отношении объектов по производству, передачи и распределению электрической и тепловой энергии» (далее – Примерное концессионное соглашение № 673), концессионное соглашение в отношении конкретных объектов по производству, передаче и распределению электрической и тепловой энергии заключается в соответствии с примерным концессионным соглашением, утвержденным настоящим Постановлением, и может содержать не противоречащие законодательству Российской Федерации положения, не урегулированные этим примерным концессионным соглашением.

Из данного пункта следует, что заключаемое сторонами концессионное соглашение должно соответствовать утвержденной Правительством типовой форме, и может быть дополнено положениями, не противоречащими законодательству РФ, но при этом, существенные условия соглашения должны быть изложены и согласованы сторонами в редакции, утвержденной типовым соглашением.

Разделом 4 Примерного концессионного соглашения № 673 в отношении объектов по производству и передаче электрической энергии предусмотрен порядок предоставления концессионеру земельных участков.

Исходя из абзаца 2 пункта 28 Примерного концессионного соглашения № 673, следует, что в текст концессионного соглашения необходимо включить сведения о правоустанавливающих документах Концедента на передаваемые земельные участки.

Пунктом 29 Примерного концессионного соглашения № 673 установлена обязанность по включению в текст соглашения описания земельного участка, в том числе его кадастровый номер, местоположение, площадь, описание границ, выписка из государственного земельного кадастра.

Далее, в пункте 30 Примерного концессионного соглашения № 673 указано, в каком виде необходимо прописать порядок определения стоимости арендной платы за пользование земельными участками, а именно, указать, каким нормативно-правовым актом установлена стоимость арендной платы, в каком размере и на какой срок.

Аналогичные требования установлены разделом 5 Примерного концессионного соглашения № 748 (пункты 35, 36, 40).

Проект концессионного соглашения, включенный в текст конкурсной документации, не содержит сведения, подлежащие обязательному включению в концессионное соглашение, предусмотренные Примерным концессионным соглашением № 748, Примерным концессионным соглашением № 673 и требованиями статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Данный довод жалобы также признается Комиссией обоснованным.

На основании изложенного в действиях Организатора торгов имеются нарушения требований пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионном соглашении», части 2, абзаца 2 пункта 28, пунктов 29, 30 Примерного концессионного соглашения № 673, пунктов 35, 36, 40 Примерного концессионного соглашения № 748.

2.3 В части довода, что конкурсная документация не содержит достаточных данных о требованиях, предъявляемых к участникам конкурса.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», конкурсная документация в обязательном порядке должна содержать требования, 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.

В пункте 4.1 конкурсной документации установлены следующие требования к участникам конкурса:

Заявитель (Участник Конкурса) должен соответствовать следующим требованиям:

1) отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя или о прекращении физическим лицом - заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

2) отсутствие решения о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства в отношении него;

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 предусмотренных в проекте концессионного соглашения инвестиций сверх имеющейся у заявителя кредиторской задолженности по вступившим в законную силу решениям суда на момент подачи Заявки.

Учитывая особенности передаваемого объекта концессионного соглашения, его социальную значимость, указанные требования, предъявляемые к участникам конкурса, являются недостаточными и допускают возможность участия в конкурсе и заключения концессионного соглашения организациями, не владеющими достаточным опытом, обученным персоналом, необходимой материально-технической базой для ведения деятельности по передаче электроэнергии на территории городского поселения.

Конкурсная документация не содержит требований к участникам открытого конкурса, прямо предусмотренных пунктом 3 части 1

статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» - требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам.

Данный довод жалобы Комиссия считает обоснованным.

Таким образом, в действиях организатора торгов установлено нарушение пунктом 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Довод жалобы, что участниками конкурса могут быть только лица, являющиеся территориально сетевой организацией, Комиссия считает необоснованным, противоречащим части 3 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», поскольку установление данного требования будет свидетельствовать о необоснованном ограничении доступа какого-либо из участников конкурса к участию в конкурсе.

3. В части довода жалобы о несоответствии лица, прошедшего отбор и являющегося на сегодняшний день единственным участником конкурса, обязательным требованиям, предъявляемым к участникам.

Данный довод Комиссия считает необоснованным, поскольку, как указано выше, участниками открытого конкурса могут быть не только территориально сетевые организации, но и иные лица, соответствующие требованиям конкурсной документации.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Комиссией установлено, что проект концессионного соглашения не соответствует требованиям пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673 и пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748, которыми установлен перечень существенных нарушений Концессионером условий соглашения, влекущий досрочное расторжение соглашения Концедентом на основании решения суда.

В соответствии с данными нормами Концессионное соглашение может быть расторгнуто досрочно на основании решения суда по требованию одной из Сторон в случае существенного нарушения другой Стороной условий Соглашения, существенного изменения обстоятельств, из которых Стороны исходили при его заключении, а также по иным основаниям, предусмотренным федеральными законами.

К существенным нарушениям Концессионером условий Соглашения относятся:

а) нарушение установленных Соглашением сроков создания, создания и реконструкции, либо реконструкции объекта Соглашения;

б) нарушение сроков исполнения обязательств, установленных Соглашением, более чем на определенное количество календарных дней;

в) использование (эксплуатация) объекта Соглашения в целях, не установленных Соглашением;

г) нарушение установленных Соглашением порядка распоряжения объектом Соглашения, порядка использования (эксплуатации) объекта Соглашения;

д) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств, указанных в разделе VII Соглашения, в том числе прекращение или приостановление Концессионером соответствующей деятельности без согласия Концедента;

е) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств по предоставлению потребителям товаров, работ и услуг, в том числе несоответствие их качества требованиям, установленным законодательством Российской Федерации и Соглашением;

ж) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств, указанных в Соглашении.

Однако пункт 96 проекта Концессионного соглашения содержит лишь два существенных нарушения, влекущие одностороннее расторжение Соглашения на основании решения суда:

- нарушение установленных Соглашением сроков реконструкции объекта Соглашения;

- использование (эксплуатация) объекта Соглашения в целях, не установленных Соглашением.

Исключение из проекта Концессионного соглашения иных случаев признания нарушений существенными, исключает возможность одностороннего расторжения Соглашения на основании решения суда в случае не исполнения обязательств **Концессионером**

При указанных обстоятельствах, в действиях Организатора торгов установлено нарушение пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673 и пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01), обоснованной.

2. Признать организатора торгов – Администрацию городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края нарушившей требования пунктов 4, 5 части 1 статьи 10, части 2 статьи 13, пунктов 2, 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», пункта 6 раздела II, пунктов 35, 36, 40, пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748, части 2, абзаца 2 пункта 28,

пунктов 29, 30, пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673.

3. Выдать организатору торгов – Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка организации и проведения торгов.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

РЕШЕНИЕ

по делу № 027/10/18.1-352/2022

Резолютивная часть решения оглашена 29 марта 2022 года.

В полном объеме решение изготовлено 30 марта 2022 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления мероприятий при реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее – Комиссия), в составе

Председатель Комиссии:	начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
Члены Комиссии:	главный специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции; ведущий специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

в присутствии:

- от заявителя: представитель ООО «Трансэнерго» - (по доверенности от 01.06.2021 № 2);

- от организатора торгов: представители Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края явку не обеспечили, извещены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация) – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края,

сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.04.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация, организатор торгов) – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01).

Доводы жалобы сводятся к следующему:

1. По мнению ООО «Трансэнерго», несмотря на допущенные процессуальные нарушения подачи заявки в одном конверте, а не в двух, а также того факта, что доставка заявки была осуществлена не представителем организации, а курьером транспортной компании, решение о недопущении к участию в конкурсе, принятое Администрацией конкурса, является необоснованным и подлежит отмене антимонопольной службой, ввиду незначительности нарушений.

2. ООО «Трансэнерго» считает, что конкурсная документация не соответствует требованиям Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее ФЗ «О концессионных соглашениях»).

Основанием для вывода ООО «Трансэнерго» о несоответствии положений конкурсной документации нормам ФЗ «О концессионных соглашениях» послужило:

2.1. Отсутствие в конкурсной документации технико-экономических показателей.

2.2. Отсутствие в конкурсной документации порядка предоставления

земельных участков в аренду.

2.3 Конкурсная документация не содержит достаточных данных о требованиях, предъявляемых к участникам конкурса.

3. Несоответствие лица, прошедшего отбор и являющегося на сегодняшний день единственным участником конкурса, обязательным требованиям, предъявляемым к участникам.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные Заявителем, Организатором торгов документы, а также выслушав пояснения представителей сторон, Комиссия Хабаровского УФАС установила следующее.

18 января 2022 года на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru Администрацией опубликовано сообщение о проведении конкурса №180122/0048778/01 на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет.

График проведения конкурса содержится в Конкурсной документации, указан на сайте www.torgi.gov.ru. Согласно представленному графику, дата и время начала подачи заявок на участие в конкурсе 19 января 2022 года в 09.00; дата и время окончания подачи заявок 03 марта 2022 года в 10.00.

Вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе, составление и подписание протокола о вскрытии конвертов с Заявками на участие в Конкурсе Конкурсной комиссией назначено на 03 марта 2022 года в 14.00.

Проведение Конкурсной комиссией предварительного отбора участников Конкурса, составление и подписание протокола предварительного отбора участников Конкурса назначено на 03 марта 2022 года в 15.00.

Срок для размещения протоколов по результатам вскрытия конвертов и предварительного отбора участников на сайте – 3 рабочих дня с момента подписания протоколов.

Также, в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола предварительного отбора участников Конкурса, Конкурсная комиссия должна направить уведомления Заявителям о результатах предварительного отбора, с предложением представить конкурсные предложения или с отказом в допуске к участию в Конкурсе.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие №1 от 03 марта 2022 года (опубликован на сайте 10 марта 2022 года), на участие в конкурсе подано две заявки:

- заявка №1 от ООО «Трансэнерго» (подана 01 марта 2022 года в 15 часов 30 минут);

- заявка №2 от ООО «Распределительная сетевая компания» (подана 02 марта 2022 года в 14 часов 30 минут).

В связи с тем, что заявка ООО «Трансэнерго» подана не в двух отдельных конвертах, а в одном конверте (приложены оригинал и копия заявки со всеми запрашиваемыми документами), а также, по причине предоставления заявки на участие в конкурсе не представителем ООО «Трансэнерго», а представителем транспортной компании, Конкурсной комиссией принято решение об отказе в допуске для участия в конкурсе заявителя ООО «Трансэнерго».

Указанное решение отражено в Протоколе №2 от 03 марта 2022 года (опубликован на сайте 10 марта 2022 года) о проведении предварительного отбора участников на участие в открытом конкурсе.

Основания для решения от проведения конкурса - Постановление Администрации № 27 от 18 января 2022 года «О проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии (объектов электросетевого комплекса города Советская Гавань)».

1. В части довода о неправомерном отклонении заявки ООО «Трансэнерго».

Конкурсная документация содержит требования к заявке участников открытого конкурса.

Пунктами 12.3, 12.4, 12.6, абзацами 7, 8 пункта 12.10 и пунктом 12.11 Конкурсной документации, установлено:

Заявитель представляет заявку на участие в конкурсе с приложением документов, указанных в конкурсной документации лично или через своего полномочного представителя.

Заявка на участие в конкурсе оформляется на русском языке в письменной форме в двух экземплярах (оригинал и копия), каждый из которых удостоверяется подписью заявителя и представляется в конкурсную комиссию в отдельном запечатанном конверте.

К заявке на участие в конкурсе прилагается удостоверенная подписью заявителя опись представленных им документов и материалов, в соответствии с формой конкурсной документации, оригинал которой остается в конкурсной комиссии, копия у заявителя.

Экземпляр копии заявки брошюруется отдельно

Опись документов и материалов заявки не брошюруется с документами в составе заявки.

Заявителю будет отказано в приеме конверта с заявкой, если конверт не запечатан и (или) не оформлен не в соответствии с установленными в конкурсной документации требованиями.

Согласно подпункту 2 пункта 15.4 Конкурсной документации решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается конкурсной комиссией в случае, если заявка на участие в конкурсе на соответствует требованиям, предъявляемым к заявкам на участие в конкурсе и установленным конкурсной документацией.

Как следует из текста жалобы, ООО «Трансэнерго» не отрицает допущенные процессуальные нарушения подачи заявки в одном конверте, а не в двух, а также того факта, что доставка заявки была осуществлена не представителем организации, а курьером транспортной компании, однако считает их малозначительными.

Однако конкурсная документация содержит в первую очередь требования к оформлению и подаче заявок участников, а во вторую очередь требования к конкурсному предложению. При вскрытии

конвертов конкурсная комиссия рассматривает заявки на их соответствие требованиям конкурсной документации. Несоответствие заявок указанным требованиям влечет отказ в допуске заявителя к участию в конкурсе.

В связи с чем, данный довод жалобы Комиссия считает необоснованным.

2.1. В части отсутствия в конкурсной документации технико-экономических показателей.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», конкурсная документация должна содержать состав и описание, в том числе технико-экономические показатели объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Постановлением Правительства РФ от 05.12.2006 № 748 «Об утверждении примерного концессионного соглашения в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, объектов, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание и размещение твердых коммунальных отходов, объектов, предназначенных для освещения территорий городских и сельских поселений, объектов, предназначенных для благоустройства территорий, а также объектов социального обслуживания граждан» в соответствии с частью 4 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» соглашения утверждено примерное концессионное соглашение в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов энергоснабжения (далее – Примерное концессионное соглашение № 748).

Пунктом 6 раздела II Примерного концессионного соглашения № 748 к сведениям об объекте концессионного соглашения отнесены, в том числе, сведения о технико-экономических показателях, техническом состоянии, сроке службы, начальной, остаточной и восстановительной стоимости передаваемого объекта соглашения.

Аналогичные разъяснения даны в пункте 3 Письма Министерства

строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 10.04.2015 № 10371-АЧ/04 «О требованиях к концессионным соглашениям», в котором указано:

«При описании технико-экономических показателей объектов, входящих в состав объекта концессионного соглашения, следует приводить следующие показатели – сведения о сроке эксплуатации, износе, балансовой стоимости, о проведенных мероприятиях по ремонту.

Кроме того, необходимо указать основные технические характеристики объектов недвижимого имущества, входящих в состав объекта концессионного соглашения, объектов оборудования, которыми оснащены объекты недвижимого имущества.

Аналогичным образом необходимо описывать объекты иного имущества, передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению.»

Исходя из пункта 3.2 конкурсной документации, следует, что состав и описание, в том числе технико-экономические показатели Объекта концессионного Соглашения, передаваемого Концедентом Концессионеру по Концессионному соглашению, приведены в Приложении № 2 к Конкурсной документации.

Приложение №2 к конкурсной документации утверждено в табличной форме и содержит лишь наименование имущества, входящего в состав объекта соглашения, адрес места нахождения объекта, технические характеристики (например: Трансформаторная подстанция капитального типа, оборудована 2 трансформаторами мощностью 400 кВА марки ТМ 10/0,4 кВ, с вводным распределительным устройством 6 кВ и распределительным устройством 0,4 кВ) и сумму инвестиций в реконструкцию объекта соглашения.

Из содержания Приложения №2 к конкурсной документации следует, что оно не содержит такие технико-экономические показатели объектов, подлежащих передаче по концессионному соглашению, как: техническое состояние объектов, срок службы, начальная, восстановительная и остаточная стоимость объектов и прочих

технико-экономических показателей.

Отсутствие указанной информации является нарушением требований пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» и не позволяет потенциальным участникам конкурса оценить реальное состояние объектов, подлежащих передаче по концессионному соглашению, также, как и не позволяет рассчитать возможные затраты на проведение ремонта и реконструкции объектов, определить необходимость замены устаревшего оборудования.

Данный довод жалобы комиссия считает обоснованным.

Таким образом, отсутствие в конкурсной документации и проекте Концессионного соглашения технико-экономических показателей объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества свидетельствует о нарушении Организатором торгов требований части 2 статьи 13, пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», пункта 6 раздела II Примерного концессионного соглашения № 748.

2.2. В части отсутствия в конкурсной документации порядка предоставления земельных участков в аренду.

Необходимость включения указанной информации в состав конкурсной документации регламентирована в пункте 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионном соглашении», согласно которому, концессионное соглашение должно включать в себя, в том числе такое существенное условие как 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), размер арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками в течение срока действия концессионного

соглашения либо формула расчета размера арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками исходя из обязательных платежей, установленных законодательством Российской Федерации и связанных с правом владения и пользования концедента земельным участком, в течение срока действия концессионного соглашения.

В конкурсной документации, в подпункте 2 пункта 2.12 указано, что Концедент обязан предоставить Концессионеру на правах аренды земельные участки на срок действия концессионного соглашения, необходимые для осуществления Концессионером Концессионной деятельности.

Далее, порядок предоставления земельных участков в аренду прописан в разделе 4 проекта концессионного соглашения, однако, в нем не прописаны кадастровые номера земельных участков, их площадь, местоположение.

В пункте 21 проекта концессионного соглашения указано, что арендная плата за переданные земельные участки устанавливается на основании решения органа местного самоуправления.

В приложении № 2 к проекту концессионного соглашения указана формула расчета размера арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельными участками в течении срока действия концессионного соглашения: $A = V \times C \times K_k$, где A – величина арендной платы, рублей, рассчитываемая за 1 год. V – кадастровая стоимость земельного участка, указанная в выписке ЕГРН, C – процент от кадастровой стоимости земельного участка по видам функционального использования земель, K_k – корректирующий коэффициент.

Учитывая, что данная формула не содержит цифровых характеристик взятых для расчета величин и кадастровых номеров земельных участков, у потенциальных участников отсутствует возможность самостоятельно произвести расчет арендной платы и определить размер дополнительных затрат.

Иных условий, относительно размера арендной платы, концессионное соглашение не содержит.

Пунктом 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» включение в концессионное соглашение порядка предоставления земельных участков, с указанием сроков и размера арендной платы,

отнесено к существенным условиям соглашения.

Таким образом, проект концессионного соглашения, включенный в конкурсную документацию должен содержать сведения, предусмотренные пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях».

В противном случае, лица, претендующие на участие в конкурсе, находятся в полном неведении относительно размера арендной платы, подлежащей оплате в случае победы в конкурсе и заключения концессионного соглашения.

Согласно пункту 2 Постановления Правительства РФ № 673 от 11 ноября 2006 года «Об утверждении примерного концессионного соглашения в отношении объектов по производству, передачи и распределению электрической и тепловой энергии» (далее – Примерное концессионное соглашение № 673), концессионное соглашение в отношении конкретных объектов по производству, передаче и распределению электрической и тепловой энергии заключается в соответствии с примерным концессионным соглашением, утвержденным настоящим Постановлением, и может содержать не противоречащие законодательству Российской Федерации положения, не урегулированные этим примерным концессионным соглашением.

Из данного пункта следует, что заключаемое сторонами концессионное соглашение должно соответствовать утвержденной Правительством типовой форме, и может быть дополнено положениями, не противоречащими законодательству РФ, но при этом, существенные условия соглашения должны быть изложены и согласованы сторонами в редакции, утвержденной типовым соглашением.

Разделом 4 Примерного концессионного соглашения № 673 в отношении объектов по производству и передаче электрической энергии предусмотрен порядок предоставления концессионеру земельных участков.

Исходя из абзаца 2 пункта 28 Примерного концессионного соглашения № 673, следует, что в текст концессионного соглашения необходимо включить сведения о правоустанавливающих документах Концедента на передаваемые земельные участки.

Пунктом 29 Примерного концессионного соглашения № 673 установлена обязанность по включению в текст соглашения описания земельного участка, в том числе его кадастровый номер, местоположение, площадь, описание границ, выписка из государственного земельного кадастра.

Далее, в пункте 30 Примерного концессионного соглашения № 673 указано, в каком виде необходимо прописать порядок определения стоимости арендной платы за пользование земельными участками, а именно, указать, каким нормативно-правовым актом установлена стоимость арендной платы, в каком размере и на какой срок.

Аналогичные требования установлены разделом 5 Примерного концессионного соглашения № 748 (пункты 35, 36, 40).

Проект концессионного соглашения, включенный в текст конкурсной документации, не содержит сведения, подлежащие обязательному включению в концессионное соглашение, предусмотренные Примерным концессионным соглашением № 748, Примерным концессионным соглашением № 673 и требованиями статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Данный довод жалобы также признается Комиссией обоснованным.

На основании изложенного в действиях Организатора торгов имеются нарушения требований пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионном соглашении», части 2, абзаца 2 пункта 28, пунктов 29, 30 Примерного концессионного соглашения № 673, пунктов 35, 36, 40 Примерного концессионного соглашения № 748.

2.3 В части довода, что конкурсная документация не содержит достаточных данных о требованиях, предъявляемых к участникам конкурса.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», конкурсная документация в обязательном порядке должна содержать требования, 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.

В пункте 4.1 конкурсной документации установлены следующие требования к участникам конкурса:

Заявитель (Участник Конкурса) должен соответствовать следующим требованиям:

1) отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя или о прекращении физическим лицом - заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

2) отсутствие решения о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства в отношении него;

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 предусмотренных в проекте концессионного соглашения инвестиций сверх имеющейся у заявителя кредиторской задолженности по вступившим в законную силу решениям суда на момент подачи Заявки.

Учитывая особенности передаваемого объекта концессионного соглашения, его социальную значимость, указанные требования, предъявляемые к участникам конкурса, являются недостаточными и допускают возможность участия в конкурсе и заключения концессионного соглашения организациями, не владеющими достаточным опытом, обученным персоналом, необходимой материально-технической базой для ведения деятельности по передаче электроэнергии на территории городского поселения.

Конкурсная документация не содержит требований к участникам открытого конкурса, прямо предусмотренных пунктом 3 части 1

статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» - требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам.

Данный довод жалобы Комиссия считает обоснованным.

Таким образом, в действиях организатора торгов установлено нарушение пунктом 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Довод жалобы, что участниками конкурса могут быть только лица, являющиеся территориально сетевой организацией, Комиссия считает необоснованным, противоречащим части 3 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», поскольку установление данного требования будет свидетельствовать о необоснованном ограничении доступа какого-либо из участников конкурса к участию в конкурсе.

3. В части довода жалобы о несоответствии лица, прошедшего отбор и являющегося на сегодняшний день единственным участником конкурса, обязательным требованиям, предъявляемым к участникам.

Данный довод Комиссия считает необоснованным, поскольку, как указано выше, участниками открытого конкурса могут быть не только территориально сетевые организации, но и иные лица, соответствующие требованиям конкурсной документации.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Комиссией установлено, что проект концессионного соглашения не соответствует требованиям пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673 и пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748, которыми установлен перечень существенных нарушений Концессионером условий соглашения, влекущий досрочное расторжение соглашения Концедентом на основании решения суда.

В соответствии с данными нормами Концессионное соглашение может быть расторгнуто досрочно на основании решения суда по требованию одной из Сторон в случае существенного нарушения другой Стороной условий Соглашения, существенного изменения обстоятельств, из которых Стороны исходили при его заключении, а также по иным основаниям, предусмотренным федеральными законами.

К существенным нарушениям Концессионером условий Соглашения относятся:

а) нарушение установленных Соглашением сроков создания, создания и реконструкции, либо реконструкции объекта Соглашения;

б) нарушение сроков исполнения обязательств, установленных Соглашением, более чем на определенное количество календарных дней;

в) использование (эксплуатация) объекта Соглашения в целях, не установленных Соглашением;

г) нарушение установленных Соглашением порядка распоряжения объектом Соглашения, порядка использования (эксплуатации) объекта Соглашения;

д) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств, указанных в разделе VII Соглашения, в том числе прекращение или приостановление Концессионером соответствующей деятельности без согласия Концедента;

е) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств по предоставлению потребителям товаров, работ и услуг, в том числе несоответствие их качества требованиям, установленным законодательством Российской Федерации и Соглашением;

ж) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств, указанных в Соглашении.

Однако пункт 96 проекта Концессионного соглашения содержит лишь два существенных нарушения, влекущие одностороннее расторжение Соглашения на основании решения суда:

- нарушение установленных Соглашением сроков реконструкции объекта Соглашения;

- использование (эксплуатация) объекта Соглашения в целях, не установленных Соглашением.

Исключение из проекта Концессионного соглашения иных случаев признания нарушений существенными, исключает возможность одностороннего расторжения Соглашения на основании решения суда в случае не исполнения обязательств **Концессионером**

При указанных обстоятельствах, в действиях Организатора торгов установлено нарушение пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673 и пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01), обоснованной.

2. Признать организатора торгов – Администрацию городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края нарушившей требования пунктов 4, 5 части 1 статьи 10, части 2 статьи 13, пунктов 2, 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», пункта 6 раздела II, пунктов 35, 36, 40, пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748, части 2, абзаца 2 пункта 28,

пунктов 29, 30, пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673.

3. Выдать организатору торгов – Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка организации и проведения торгов.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

РЕШЕНИЕ

по делу № 027/10/18.1-352/2022

Резолютивная часть решения оглашена 29 марта 2022 года.

В полном объеме решение изготовлено 30 марта 2022 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления мероприятий при реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее – Комиссия), в составе

Председатель Комиссии:	начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
Члены Комиссии:	главный специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции; ведущий специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

в присутствии:

- от заявителя: представитель ООО «Трансэнерго» - (по доверенности от 01.06.2021 № 2);

- от организатора торгов: представители Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края явку не обеспечили, извещены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация) – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края,

сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.04.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация, организатор торгов) – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01).

Доводы жалобы сводятся к следующему:

1. По мнению ООО «Трансэнерго», несмотря на допущенные процессуальные нарушения подачи заявки в одном конверте, а не в двух, а также того факта, что доставка заявки была осуществлена не представителем организации, а курьером транспортной компании, решение о недопущении к участию в конкурсе, принятое Администрацией конкурса, является необоснованным и подлежит отмене антимонопольной службой, ввиду незначительности нарушений.

2. ООО «Трансэнерго» считает, что конкурсная документация не соответствует требованиям Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее ФЗ «О концессионных соглашениях»).

Основанием для вывода ООО «Трансэнерго» о несоответствии положений конкурсной документации нормам ФЗ «О концессионных соглашениях» послужило:

2.1. Отсутствие в конкурсной документации технико-экономических показателей.

2.2. Отсутствие в конкурсной документации порядка предоставления

земельных участков в аренду.

2.3 Конкурсная документация не содержит достаточных данных о требованиях, предъявляемых к участникам конкурса.

3. Несоответствие лица, прошедшего отбор и являющегося на сегодняшний день единственным участником конкурса, обязательным требованиям, предъявляемым к участникам.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные Заявителем, Организатором торгов документы, а также выслушав пояснения представителей сторон, Комиссия Хабаровского УФАС установила следующее.

18 января 2022 года на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru Администрацией опубликовано сообщение о проведении конкурса №180122/0048778/01 на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет.

График проведения конкурса содержится в Конкурсной документации, указан на сайте www.torgi.gov.ru. Согласно представленному графику, дата и время начала подачи заявок на участие в конкурсе 19 января 2022 года в 09.00; дата и время окончания подачи заявок 03 марта 2022 года в 10.00.

Вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе, составление и подписание протокола о вскрытии конвертов с Заявками на участие в Конкурсе Конкурсной комиссией назначено на 03 марта 2022 года в 14.00.

Проведение Конкурсной комиссией предварительного отбора участников Конкурса, составление и подписание протокола предварительного отбора участников Конкурса назначено на 03 марта 2022 года в 15.00.

Срок для размещения протоколов по результатам вскрытия конвертов и предварительного отбора участников на сайте – 3 рабочих дня с момента подписания протоколов.

Также, в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола предварительного отбора участников Конкурса, Конкурсная комиссия должна направить уведомления Заявителям о результатах предварительного отбора, с предложением представить конкурсные предложения или с отказом в допуске к участию в Конкурсе.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие №1 от 03 марта 2022 года (опубликован на сайте 10 марта 2022 года), на участие в конкурсе подано две заявки:

- заявка №1 от ООО «Трансэнерго» (подана 01 марта 2022 года в 15 часов 30 минут);

- заявка №2 от ООО «Распределительная сетевая компания» (подана 02 марта 2022 года в 14 часов 30 минут).

В связи с тем, что заявка ООО «Трансэнерго» подана не в двух отдельных конвертах, а в одном конверте (приложены оригинал и копия заявки со всеми запрашиваемыми документами), а также, по причине предоставления заявки на участие в конкурсе не представителем ООО «Трансэнерго», а представителем транспортной компании, Конкурсной комиссией принято решение об отказе в допуске для участия в конкурсе заявителя ООО «Трансэнерго».

Указанное решение отражено в Протоколе №2 от 03 марта 2022 года (опубликован на сайте 10 марта 2022 года) о проведении предварительного отбора участников на участие в открытом конкурсе.

Основания для решения от проведения конкурса - Постановление Администрации № 27 от 18 января 2022 года «О проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии (объектов электросетевого комплекса города Советская Гавань)».

1. В части довода о неправомерном отклонении заявки ООО «Трансэнерго».

Конкурсная документация содержит требования к заявке участников открытого конкурса.

Пунктами 12.3, 12.4, 12.6, абзацами 7, 8 пункта 12.10 и пунктом 12.11 Конкурсной документации, установлено:

Заявитель представляет заявку на участие в конкурсе с приложением документов, указанных в конкурсной документации лично или через своего полномочного представителя.

Заявка на участие в конкурсе оформляется на русском языке в письменной форме в двух экземплярах (оригинал и копия), каждый из которых удостоверяется подписью заявителя и представляется в конкурсную комиссию в отдельном запечатанном конверте.

К заявке на участие в конкурсе прилагается удостоверенная подписью заявителя опись представленных им документов и материалов, в соответствии с формой конкурсной документации, оригинал которой остается в конкурсной комиссии, копия у заявителя.

Экземпляр копии заявки брошюруется отдельно

Опись документов и материалов заявки не брошюруется с документами в составе заявки.

Заявителю будет отказано в приеме конверта с заявкой, если конверт не запечатан и (или) не оформлен не в соответствии с установленными в конкурсной документации требованиями.

Согласно подпункту 2 пункта 15.4 Конкурсной документации решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается конкурсной комиссией в случае, если заявка на участие в конкурсе на соответствует требованиям, предъявляемым к заявкам на участие в конкурсе и установленным конкурсной документацией.

Как следует из текста жалобы, ООО «Трансэнерго» не отрицает допущенные процессуальные нарушения подачи заявки в одном конверте, а не в двух, а также того факта, что доставка заявки была осуществлена не представителем организации, а курьером транспортной компании, однако считает их малозначительными.

Однако конкурсная документация содержит в первую очередь требования к оформлению и подаче заявок участников, а во вторую очередь требования к конкурсному предложению. При вскрытии

конвертов конкурсная комиссия рассматривает заявки на их соответствие требованиям конкурсной документации. Несоответствие заявок указанным требованиям влечет отказ в допуске заявителя к участию в конкурсе.

В связи с чем, данный довод жалобы Комиссия считает необоснованным.

2.1. В части отсутствия в конкурсной документации технико-экономических показателей.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», конкурсная документация должна содержать состав и описание, в том числе технико-экономические показатели объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Постановлением Правительства РФ от 05.12.2006 № 748 «Об утверждении примерного концессионного соглашения в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, объектов, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание и размещение твердых коммунальных отходов, объектов, предназначенных для освещения территорий городских и сельских поселений, объектов, предназначенных для благоустройства территорий, а также объектов социального обслуживания граждан» в соответствии с частью 4 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» соглашения утверждено примерное концессионное соглашение в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов энергоснабжения (далее – Примерное концессионное соглашение № 748).

Пунктом 6 раздела II Примерного концессионного соглашения № 748 к сведениям об объекте концессионного соглашения отнесены, в том числе, сведения о технико-экономических показателях, техническом состоянии, сроке службы, начальной, остаточной и восстановительной стоимости передаваемого объекта соглашения.

Аналогичные разъяснения даны в пункте 3 Письма Министерства

строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 10.04.2015 № 10371-АЧ/04 «О требованиях к концессионным соглашениям», в котором указано:

«При описании технико-экономических показателей объектов, входящих в состав объекта концессионного соглашения, следует приводить следующие показатели – сведения о сроке эксплуатации, износе, балансовой стоимости, о проведенных мероприятиях по ремонту.

Кроме того, необходимо указать основные технические характеристики объектов недвижимого имущества, входящих в состав объекта концессионного соглашения, объектов оборудования, которыми оснащены объекты недвижимого имущества.

Аналогичным образом необходимо описывать объекты иного имущества, передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению.»

Исходя из пункта 3.2 конкурсной документации, следует, что состав и описание, в том числе технико-экономические показатели Объекта концессионного Соглашения, передаваемого Концедентом Концессионеру по Концессионному соглашению, приведены в Приложении № 2 к Конкурсной документации.

Приложение №2 к конкурсной документации утверждено в табличной форме и содержит лишь наименование имущества, входящего в состав объекта соглашения, адрес места нахождения объекта, технические характеристики (например: Трансформаторная подстанция капитального типа, оборудована 2 трансформаторами мощностью 400 кВА марки ТМ 10/0,4 кВ, с вводным распределительным устройством 6 кВ и распределительным устройством 0,4 кВ) и сумму инвестиций в реконструкцию объекта соглашения.

Из содержания Приложения №2 к конкурсной документации следует, что оно не содержит такие технико-экономические показатели объектов, подлежащих передаче по концессионному соглашению, как: техническое состояние объектов, срок службы, начальная, восстановительная и остаточная стоимость объектов и прочих

технико-экономических показателей.

Отсутствие указанной информации является нарушением требований пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» и не позволяет потенциальным участникам конкурса оценить реальное состояние объектов, подлежащих передаче по концессионному соглашению, также, как и не позволяет рассчитать возможные затраты на проведение ремонта и реконструкции объектов, определить необходимость замены устаревшего оборудования.

Данный довод жалобы комиссия считает обоснованным.

Таким образом, отсутствие в конкурсной документации и проекте Концессионного соглашения технико-экономических показателей объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества свидетельствует о нарушении Организатором торгов требований части 2 статьи 13, пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», пункта 6 раздела II Примерного концессионного соглашения № 748.

2.2. В части отсутствия в конкурсной документации порядка предоставления земельных участков в аренду.

Необходимость включения указанной информации в состав конкурсной документации регламентирована в пункте 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионном соглашении», согласно которому, концессионное соглашение должно включать в себя, в том числе такое существенное условие как 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), размер арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками в течение срока действия концессионного

соглашения либо формула расчета размера арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками исходя из обязательных платежей, установленных законодательством Российской Федерации и связанных с правом владения и пользования концедента земельным участком, в течение срока действия концессионного соглашения.

В конкурсной документации, в подпункте 2 пункта 2.12 указано, что Концедент обязан предоставить Концессионеру на правах аренды земельные участки на срок действия концессионного соглашения, необходимые для осуществления Концессионером Концессионной деятельности.

Далее, порядок предоставления земельных участков в аренду прописан в разделе 4 проекта концессионного соглашения, однако, в нем не прописаны кадастровые номера земельных участков, их площадь, местоположение.

В пункте 21 проекта концессионного соглашения указано, что арендная плата за переданные земельные участки устанавливается на основании решения органа местного самоуправления.

В приложении № 2 к проекту концессионного соглашения указана формула расчета размера арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельными участками в течении срока действия концессионного соглашения: $A = V \times C \times K_k$, где A – величина арендной платы, рублей, рассчитываемая за 1 год. V – кадастровая стоимость земельного участка, указанная в выписке ЕГРН, C – процент от кадастровой стоимости земельного участка по видам функционального использования земель, K_k – корректирующий коэффициент.

Учитывая, что данная формула не содержит цифровых характеристик взятых для расчета величин и кадастровых номеров земельных участков, у потенциальных участников отсутствует возможность самостоятельно произвести расчет арендной платы и определить размер дополнительных затрат.

Иных условий, относительно размера арендной платы, концессионное соглашение не содержит.

Пунктом 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» включение в концессионное соглашение порядка предоставления земельных участков, с указанием сроков и размера арендной платы,

отнесено к существенным условиям соглашения.

Таким образом, проект концессионного соглашения, включенный в конкурсную документацию должен содержать сведения, предусмотренные пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях».

В противном случае, лица, претендующие на участие в конкурсе, находятся в полном неведении относительно размера арендной платы, подлежащей оплате в случае победы в конкурсе и заключения концессионного соглашения.

Согласно пункту 2 Постановления Правительства РФ № 673 от 11 ноября 2006 года «Об утверждении примерного концессионного соглашения в отношении объектов по производству, передачи и распределению электрической и тепловой энергии» (далее – Примерное концессионное соглашение № 673), концессионное соглашение в отношении конкретных объектов по производству, передаче и распределению электрической и тепловой энергии заключается в соответствии с примерным концессионным соглашением, утвержденным настоящим Постановлением, и может содержать не противоречащие законодательству Российской Федерации положения, не урегулированные этим примерным концессионным соглашением.

Из данного пункта следует, что заключаемое сторонами концессионное соглашение должно соответствовать утвержденной Правительством типовой форме, и может быть дополнено положениями, не противоречащими законодательству РФ, но при этом, существенные условия соглашения должны быть изложены и согласованы сторонами в редакции, утвержденной типовым соглашением.

Разделом 4 Примерного концессионного соглашения № 673 в отношении объектов по производству и передаче электрической энергии предусмотрен порядок предоставления концессионеру земельных участков.

Исходя из абзаца 2 пункта 28 Примерного концессионного соглашения № 673, следует, что в текст концессионного соглашения необходимо включить сведения о правоустанавливающих документах Концедента на передаваемые земельные участки.

Пунктом 29 Примерного концессионного соглашения № 673 установлена обязанность по включению в текст соглашения описания земельного участка, в том числе его кадастровый номер, местоположение, площадь, описание границ, выписка из государственного земельного кадастра.

Далее, в пункте 30 Примерного концессионного соглашения № 673 указано, в каком виде необходимо прописать порядок определения стоимости арендной платы за пользование земельными участками, а именно, указать, каким нормативно-правовым актом установлена стоимость арендной платы, в каком размере и на какой срок.

Аналогичные требования установлены разделом 5 Примерного концессионного соглашения № 748 (пункты 35, 36, 40).

Проект концессионного соглашения, включенный в текст конкурсной документации, не содержит сведения, подлежащие обязательному включению в концессионное соглашение, предусмотренные Примерным концессионным соглашением № 748, Примерным концессионным соглашением № 673 и требованиями статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Данный довод жалобы также признается Комиссией обоснованным.

На основании изложенного в действиях Организатора торгов имеются нарушения требований пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионном соглашении», части 2, абзаца 2 пункта 28, пунктов 29, 30 Примерного концессионного соглашения № 673, пунктов 35, 36, 40 Примерного концессионного соглашения № 748.

2.3 В части довода, что конкурсная документация не содержит достаточных данных о требованиях, предъявляемых к участникам конкурса.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», конкурсная документация в обязательном порядке должна содержать требования, 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.

В пункте 4.1 конкурсной документации установлены следующие требования к участникам конкурса:

Заявитель (Участник Конкурса) должен соответствовать следующим требованиям:

1) отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя или о прекращении физическим лицом - заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

2) отсутствие решения о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства в отношении него;

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 предусмотренных в проекте концессионного соглашения инвестиций сверх имеющейся у заявителя кредиторской задолженности по вступившим в законную силу решениям суда на момент подачи Заявки.

Учитывая особенности передаваемого объекта концессионного соглашения, его социальную значимость, указанные требования, предъявляемые к участникам конкурса, являются недостаточными и допускают возможность участия в конкурсе и заключения концессионного соглашения организациями, не владеющими достаточным опытом, обученным персоналом, необходимой материально-технической базой для ведения деятельности по передаче электроэнергии на территории городского поселения.

Конкурсная документация не содержит требований к участникам открытого конкурса, прямо предусмотренных пунктом 3 части 1

статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» - требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам.

Данный довод жалобы Комиссия считает обоснованным.

Таким образом, в действиях организатора торгов установлено нарушение пунктом 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Довод жалобы, что участниками конкурса могут быть только лица, являющиеся территориально сетевой организацией, Комиссия считает необоснованным, противоречащим части 3 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», поскольку установление данного требования будет свидетельствовать о необоснованном ограничении доступа какого-либо из участников конкурса к участию в конкурсе.

3. В части довода жалобы о несоответствии лица, прошедшего отбор и являющегося на сегодняшний день единственным участником конкурса, обязательным требованиям, предъявляемым к участникам.

Данный довод Комиссия считает необоснованным, поскольку, как указано выше, участниками открытого конкурса могут быть не только территориально сетевые организации, но и иные лица, соответствующие требованиям конкурсной документации.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Комиссией установлено, что проект концессионного соглашения не соответствует требованиям пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673 и пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748, которыми установлен перечень существенных нарушений Концессионером условий соглашения, влекущий досрочное расторжение соглашения Концедентом на основании решения суда.

В соответствии с данными нормами Концессионное соглашение может быть расторгнуто досрочно на основании решения суда по требованию одной из Сторон в случае существенного нарушения другой Стороной условий Соглашения, существенного изменения обстоятельств, из которых Стороны исходили при его заключении, а также по иным основаниям, предусмотренным федеральными законами.

К существенным нарушениям Концессионером условий Соглашения относятся:

а) нарушение установленных Соглашением сроков создания, создания и реконструкции, либо реконструкции объекта Соглашения;

б) нарушение сроков исполнения обязательств, установленных Соглашением, более чем на определенное количество календарных дней;

в) использование (эксплуатация) объекта Соглашения в целях, не установленных Соглашением;

г) нарушение установленных Соглашением порядка распоряжения объектом Соглашения, порядка использования (эксплуатации) объекта Соглашения;

д) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств, указанных в разделе VII Соглашения, в том числе прекращение или приостановление Концессионером соответствующей деятельности без согласия Концедента;

е) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств по предоставлению потребителям товаров, работ и услуг, в том числе несоответствие их качества требованиям, установленным законодательством Российской Федерации и Соглашением;

ж) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств, указанных в Соглашении.

Однако пункт 96 проекта Концессионного соглашения содержит лишь два существенных нарушения, влекущие одностороннее расторжение Соглашения на основании решения суда:

- нарушение установленных Соглашением сроков реконструкции объекта Соглашения;

- использование (эксплуатация) объекта Соглашения в целях, не установленных Соглашением.

Исключение из проекта Концессионного соглашения иных случаев признания нарушений существенными, исключает возможность одностороннего расторжения Соглашения на основании решения суда в случае не исполнения обязательств **Концессионером**

При указанных обстоятельствах, в действиях Организатора торгов установлено нарушение пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673 и пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01), обоснованной.

2. Признать организатора торгов – Администрацию городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края нарушившей требования пунктов 4, 5 части 1 статьи 10, части 2 статьи 13, пунктов 2, 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», пункта 6 раздела II, пунктов 35, 36, 40, пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748, части 2, абзаца 2 пункта 28,

пунктов 29, 30, пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673.

3. Выдать организатору торгов – Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка организации и проведения торгов.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

РЕШЕНИЕ

по делу № 027/10/18.1-352/2022

Резолютивная часть решения оглашена 29 марта 2022 года.

В полном объеме решение изготовлено 30 марта 2022 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления мероприятий при реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее – Комиссия), в составе

Председатель Комиссии: начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
Члены Комиссии: главный специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
ведущий специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

в присутствии:

- от заявителя: представитель ООО «Трансэнерго» - (по доверенности от 01.06.2021 № 2);

- от организатора торгов: представители Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края явку не обеспечили, извещены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация) – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края,

сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.04.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация, организатор торгов) – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01).

Доводы жалобы сводятся к следующему:

1. По мнению ООО «Трансэнерго», несмотря на допущенные процессуальные нарушения подачи заявки в одном конверте, а не в двух, а также того факта, что доставка заявки была осуществлена не представителем организации, а курьером транспортной компании, решение о недопущении к участию в конкурсе, принятое Администрацией конкурса, является необоснованным и подлежит отмене антимонопольной службой, ввиду незначительности нарушений.

2. ООО «Трансэнерго» считает, что конкурсная документация не соответствует требованиям Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее ФЗ «О концессионных соглашениях»).

Основанием для вывода ООО «Трансэнерго» о несоответствии положений конкурсной документации нормам ФЗ «О концессионных соглашениях» послужило:

2.1. Отсутствие в конкурсной документации технико-экономических показателей.

2.2. Отсутствие в конкурсной документации порядка предоставления

земельных участков в аренду.

2.3 Конкурсная документация не содержит достаточных данных о требованиях, предъявляемых к участникам конкурса.

3. Несоответствие лица, прошедшего отбор и являющегося на сегодняшний день единственным участником конкурса, обязательным требованиям, предъявляемым к участникам.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные Заявителем, Организатором торгов документы, а также выслушав пояснения представителей сторон, Комиссия Хабаровского УФАС установила следующее.

18 января 2022 года на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru Администрацией опубликовано сообщение о проведении конкурса №180122/0048778/01 на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет.

График проведения конкурса содержится в Конкурсной документации, указан на сайте www.torgi.gov.ru. Согласно представленному графику, дата и время начала подачи заявок на участие в конкурсе 19 января 2022 года в 09.00; дата и время окончания подачи заявок 03 марта 2022 года в 10.00.

Вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе, составление и подписание протокола о вскрытии конвертов с Заявками на участие в Конкурсе Конкурсной комиссией назначено на 03 марта 2022 года в 14.00.

Проведение Конкурсной комиссией предварительного отбора участников Конкурса, составление и подписание протокола предварительного отбора участников Конкурса назначено на 03 марта 2022 года в 15.00.

Срок для размещения протоколов по результатам вскрытия конвертов и предварительного отбора участников на сайте – 3 рабочих дня с момента подписания протоколов.

Также, в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола предварительного отбора участников Конкурса, Конкурсная комиссия должна направить уведомления Заявителям о результатах предварительного отбора, с предложением представить конкурсные предложения или с отказом в допуске к участию в Конкурсе.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие №1 от 03 марта 2022 года (опубликован на сайте 10 марта 2022 года), на участие в конкурсе подано две заявки:

- заявка №1 от ООО «Трансэнерго» (подана 01 марта 2022 года в 15 часов 30 минут);

- заявка №2 от ООО «Распределительная сетевая компания» (подана 02 марта 2022 года в 14 часов 30 минут).

В связи с тем, что заявка ООО «Трансэнерго» подана не в двух отдельных конвертах, а в одном конверте (приложены оригинал и копия заявки со всеми запрашиваемыми документами), а также, по причине предоставления заявки на участие в конкурсе не представителем ООО «Трансэнерго», а представителем транспортной компании, Конкурсной комиссией принято решение об отказе в допуске для участия в конкурсе заявителя ООО «Трансэнерго».

Указанное решение отражено в Протоколе №2 от 03 марта 2022 года (опубликован на сайте 10 марта 2022 года) о проведении предварительного отбора участников на участие в открытом конкурсе.

Основания для решения от проведения конкурса - Постановление Администрации № 27 от 18 января 2022 года «О проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии (объектов электросетевого комплекса города Советская Гавань)».

1. В части довода о неправомерном отклонении заявки ООО «Трансэнерго».

Конкурсная документация содержит требования к заявке участников открытого конкурса.

Пунктами 12.3, 12.4, 12.6, абзацами 7, 8 пункта 12.10 и пунктом 12.11 Конкурсной документации, установлено:

Заявитель представляет заявку на участие в конкурсе с приложением документов, указанных в конкурсной документации лично или через своего полномочного представителя.

Заявка на участие в конкурсе оформляется на русском языке в письменной форме в двух экземплярах (оригинал и копия), каждый из которых удостоверяется подписью заявителя и представляется в конкурсную комиссию в отдельном запечатанном конверте.

К заявке на участие в конкурсе прилагается удостоверенная подписью заявителя опись представленных им документов и материалов, в соответствии с формой конкурсной документации, оригинал которой остается в конкурсной комиссии, копия у заявителя.

Экземпляр копии заявки брошюруется отдельно

Опись документов и материалов заявки не брошюруется с документами в составе заявки.

Заявителю будет отказано в приеме конверта с заявкой, если конверт не запечатан и (или) не оформлен не в соответствии с установленными в конкурсной документации требованиями.

Согласно подпункту 2 пункта 15.4 Конкурсной документации решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается конкурсной комиссией в случае, если заявка на участие в конкурсе на соответствует требованиям, предъявляемым к заявкам на участие в конкурсе и установленным конкурсной документацией.

Как следует из текста жалобы, ООО «Трансэнерго» не отрицает допущенные процессуальные нарушения подачи заявки в одном конверте, а не в двух, а также того факта, что доставка заявки была осуществлена не представителем организации, а курьером транспортной компании, однако считает их малозначительными.

Однако конкурсная документация содержит в первую очередь требования к оформлению и подаче заявок участников, а во вторую очередь требования к конкурсному предложению. При вскрытии

конвертов конкурсная комиссия рассматривает заявки на их соответствие требованиям конкурсной документации. Несоответствие заявок указанным требованиям влечет отказ в допуске заявителя к участию в конкурсе.

В связи с чем, данный довод жалобы Комиссия считает необоснованным.

2.1. В части отсутствия в конкурсной документации технико-экономических показателей.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», конкурсная документация должна содержать состав и описание, в том числе технико-экономические показатели объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Постановлением Правительства РФ от 05.12.2006 № 748 «Об утверждении примерного концессионного соглашения в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, объектов, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание и размещение твердых коммунальных отходов, объектов, предназначенных для освещения территорий городских и сельских поселений, объектов, предназначенных для благоустройства территорий, а также объектов социального обслуживания граждан» в соответствии с частью 4 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» соглашения утверждено примерное концессионное соглашение в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов энергоснабжения (далее – Примерное концессионное соглашение № 748).

Пунктом 6 раздела II Примерного концессионного соглашения № 748 к сведениям об объекте концессионного соглашения отнесены, в том числе, сведения о технико-экономических показателях, техническом состоянии, сроке службы, начальной, остаточной и восстановительной стоимости передаваемого объекта соглашения.

Аналогичные разъяснения даны в пункте 3 Письма Министерства

строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 10.04.2015 № 10371-АЧ/04 «О требованиях к концессионным соглашениям», в котором указано:

«При описании технико-экономических показателей объектов, входящих в состав объекта концессионного соглашения, следует приводить следующие показатели – сведения о сроке эксплуатации, износе, балансовой стоимости, о проведенных мероприятиях по ремонту.

Кроме того, необходимо указать основные технические характеристики объектов недвижимого имущества, входящих в состав объекта концессионного соглашения, объектов оборудования, которыми оснащены объекты недвижимого имущества.

Аналогичным образом необходимо описывать объекты иного имущества, передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению.»

Исходя из пункта 3.2 конкурсной документации, следует, что состав и описание, в том числе технико-экономические показатели Объекта концессионного Соглашения, передаваемого Концедентом Концессионеру по Концессионному соглашению, приведены в Приложении № 2 к Конкурсной документации.

Приложение №2 к конкурсной документации утверждено в табличной форме и содержит лишь наименование имущества, входящего в состав объекта соглашения, адрес места нахождения объекта, технические характеристики (например: Трансформаторная подстанция капитального типа, оборудована 2 трансформаторами мощностью 400 кВА марки ТМ 10/0,4 кВ, с вводным распределительным устройством 6 кВ и распределительным устройством 0,4 кВ) и сумму инвестиций в реконструкцию объекта соглашения.

Из содержания Приложения №2 к конкурсной документации следует, что оно не содержит такие технико-экономические показатели объектов, подлежащих передаче по концессионному соглашению, как: техническое состояние объектов, срок службы, начальная, восстановительная и остаточная стоимость объектов и прочих

технико-экономических показателей.

Отсутствие указанной информации является нарушением требований пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» и не позволяет потенциальным участникам конкурса оценить реальное состояние объектов, подлежащих передаче по концессионному соглашению, также, как и не позволяет рассчитать возможные затраты на проведение ремонта и реконструкции объектов, определить необходимость замены устаревшего оборудования.

Данный довод жалобы комиссия считает обоснованным.

Таким образом, отсутствие в конкурсной документации и проекте Концессионного соглашения технико-экономических показателей объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества свидетельствует о нарушении Организатором торгов требований части 2 статьи 13, пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», пункта 6 раздела II Примерного концессионного соглашения № 748.

2.2. В части отсутствия в конкурсной документации порядка предоставления земельных участков в аренду.

Необходимость включения указанной информации в состав конкурсной документации регламентирована в пункте 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионном соглашении», согласно которому, концессионное соглашение должно включать в себя, в том числе такое существенное условие как 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), размер арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками в течение срока действия концессионного

соглашения либо формула расчета размера арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками исходя из обязательных платежей, установленных законодательством Российской Федерации и связанных с правом владения и пользования концедента земельным участком, в течение срока действия концессионного соглашения.

В конкурсной документации, в подпункте 2 пункта 2.12 указано, что Концедент обязан предоставить Концессионеру на правах аренды земельные участки на срок действия концессионного соглашения, необходимые для осуществления Концессионером Концессионной деятельности.

Далее, порядок предоставления земельных участков в аренду прописан в разделе 4 проекта концессионного соглашения, однако, в нем не прописаны кадастровые номера земельных участков, их площадь, местоположение.

В пункте 21 проекта концессионного соглашения указано, что арендная плата за переданные земельные участки устанавливается на основании решения органа местного самоуправления.

В приложении № 2 к проекту концессионного соглашения указана формула расчета размера арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельными участками в течении срока действия концессионного соглашения: $A = V \times C \times K_k$, где A – величина арендной платы, рублей, рассчитываемая за 1 год. V – кадастровая стоимость земельного участка, указанная в выписке ЕГРН, C – процент от кадастровой стоимости земельного участка по видам функционального использования земель, K_k – корректирующий коэффициент.

Учитывая, что данная формула не содержит цифровых характеристик взятых для расчета величин и кадастровых номеров земельных участков, у потенциальных участников отсутствует возможность самостоятельно произвести расчет арендной платы и определить размер дополнительных затрат.

Иных условий, относительно размера арендной платы, концессионное соглашение не содержит.

Пунктом 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» включение в концессионное соглашение порядка предоставления земельных участков, с указанием сроков и размера арендной платы,

отнесено к существенным условиям соглашения.

Таким образом, проект концессионного соглашения, включенный в конкурсную документацию должен содержать сведения, предусмотренные пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях».

В противном случае, лица, претендующие на участие в конкурсе, находятся в полном неведении относительно размера арендной платы, подлежащей оплате в случае победы в конкурсе и заключения концессионного соглашения.

Согласно пункту 2 Постановления Правительства РФ № 673 от 11 ноября 2006 года «Об утверждении примерного концессионного соглашения в отношении объектов по производству, передачи и распределению электрической и тепловой энергии» (далее – Примерное концессионное соглашение № 673), концессионное соглашение в отношении конкретных объектов по производству, передаче и распределению электрической и тепловой энергии заключается в соответствии с примерным концессионным соглашением, утвержденным настоящим Постановлением, и может содержать не противоречащие законодательству Российской Федерации положения, не урегулированные этим примерным концессионным соглашением.

Из данного пункта следует, что заключаемое сторонами концессионное соглашение должно соответствовать утвержденной Правительством типовой форме, и может быть дополнено положениями, не противоречащими законодательству РФ, но при этом, существенные условия соглашения должны быть изложены и согласованы сторонами в редакции, утвержденной типовым соглашением.

Разделом 4 Примерного концессионного соглашения № 673 в отношении объектов по производству и передаче электрической энергии предусмотрен порядок предоставления концессионеру земельных участков.

Исходя из абзаца 2 пункта 28 Примерного концессионного соглашения № 673, следует, что в текст концессионного соглашения необходимо включить сведения о правоустанавливающих документах Концедента на передаваемые земельные участки.

Пунктом 29 Примерного концессионного соглашения № 673 установлена обязанность по включению в текст соглашения описания земельного участка, в том числе его кадастровый номер, местоположение, площадь, описание границ, выписка из государственного земельного кадастра.

Далее, в пункте 30 Примерного концессионного соглашения № 673 указано, в каком виде необходимо прописать порядок определения стоимости арендной платы за пользование земельными участками, а именно, указать, каким нормативно-правовым актом установлена стоимость арендной платы, в каком размере и на какой срок.

Аналогичные требования установлены разделом 5 Примерного концессионного соглашения № 748 (пункты 35, 36, 40).

Проект концессионного соглашения, включенный в текст конкурсной документации, не содержит сведения, подлежащие обязательному включению в концессионное соглашение, предусмотренные Примерным концессионным соглашением № 748, Примерным концессионным соглашением № 673 и требованиями статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Данный довод жалобы также признается Комиссией обоснованным.

На основании изложенного в действиях Организатора торгов имеются нарушения требований пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионном соглашении», части 2, абзаца 2 пункта 28, пунктов 29, 30 Примерного концессионного соглашения № 673, пунктов 35, 36, 40 Примерного концессионного соглашения № 748.

2.3 В части довода, что конкурсная документация не содержит достаточных данных о требованиях, предъявляемых к участникам конкурса.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», конкурсная документация в обязательном порядке должна содержать требования, 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.

В пункте 4.1 конкурсной документации установлены следующие требования к участникам конкурса:

Заявитель (Участник Конкурса) должен соответствовать следующим требованиям:

1) отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя или о прекращении физическим лицом - заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

2) отсутствие решения о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства в отношении него;

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 предусмотренных в проекте концессионного соглашения инвестиций сверх имеющейся у заявителя кредиторской задолженности по вступившим в законную силу решениям суда на момент подачи Заявки.

Учитывая особенности передаваемого объекта концессионного соглашения, его социальную значимость, указанные требования, предъявляемые к участникам конкурса, являются недостаточными и допускают возможность участия в конкурсе и заключения концессионного соглашения организациями, не владеющими достаточным опытом, обученным персоналом, необходимой материально-технической базой для ведения деятельности по передаче электроэнергии на территории городского поселения.

Конкурсная документация не содержит требований к участникам открытого конкурса, прямо предусмотренных пунктом 3 части 1

статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» - требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам.

Данный довод жалобы Комиссия считает обоснованным.

Таким образом, в действиях организатора торгов установлено нарушение пунктом 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Довод жалобы, что участниками конкурса могут быть только лица, являющиеся территориально сетевой организацией, Комиссия считает необоснованным, противоречащим части 3 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», поскольку установление данного требования будет свидетельствовать о необоснованном ограничении доступа какого-либо из участников конкурса к участию в конкурсе.

3. В части довода жалобы о несоответствии лица, прошедшего отбор и являющегося на сегодняшний день единственным участником конкурса, обязательным требованиям, предъявляемым к участникам.

Данный довод Комиссия считает необоснованным, поскольку, как указано выше, участниками открытого конкурса могут быть не только территориально сетевые организации, но и иные лица, соответствующие требованиям конкурсной документации.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Комиссией установлено, что проект концессионного соглашения не соответствует требованиям пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673 и пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748, которыми установлен перечень существенных нарушений Концессионером условий соглашения, влекущий досрочное расторжение соглашения Концедентом на основании решения суда.

В соответствии с данными нормами Концессионное соглашение может быть расторгнуто досрочно на основании решения суда по требованию одной из Сторон в случае существенного нарушения другой Стороной условий Соглашения, существенного изменения обстоятельств, из которых Стороны исходили при его заключении, а также по иным основаниям, предусмотренным федеральными законами.

К существенным нарушениям Концессионером условий Соглашения относятся:

а) нарушение установленных Соглашением сроков создания, создания и реконструкции, либо реконструкции объекта Соглашения;

б) нарушение сроков исполнения обязательств, установленных Соглашением, более чем на определенное количество календарных дней;

в) использование (эксплуатация) объекта Соглашения в целях, не установленных Соглашением;

г) нарушение установленных Соглашением порядка распоряжения объектом Соглашения, порядка использования (эксплуатации) объекта Соглашения;

д) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств, указанных в разделе VII Соглашения, в том числе прекращение или приостановление Концессионером соответствующей деятельности без согласия Концедента;

е) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств по предоставлению потребителям товаров, работ и услуг, в том числе несоответствие их качества требованиям, установленным законодательством Российской Федерации и Соглашением;

ж) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств, указанных в Соглашении.

Однако пункт 96 проекта Концессионного соглашения содержит лишь два существенных нарушения, влекущие одностороннее расторжение Соглашения на основании решения суда:

- нарушение установленных Соглашением сроков реконструкции объекта Соглашения;

- использование (эксплуатация) объекта Соглашения в целях, не установленных Соглашением.

Исключение из проекта Концессионного соглашения иных случаев признания нарушений существенными, исключает возможность одностороннего расторжения Соглашения на основании решения суда в случае не исполнения обязательств **Концессионером**

При указанных обстоятельствах, в действиях Организатора торгов установлено нарушение пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673 и пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01), обоснованной.

2. Признать организатора торгов – Администрацию городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края нарушившей требования пунктов 4, 5 части 1 статьи 10, части 2 статьи 13, пунктов 2, 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», пункта 6 раздела II, пунктов 35, 36, 40, пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748, части 2, абзаца 2 пункта 28,

пунктов 29, 30, пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673.

3. Выдать организатору торгов – Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка организации и проведения торгов.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

РЕШЕНИЕ

по делу № 027/10/18.1-352/2022

Резолютивная часть решения оглашена 29 марта 2022 года.

В полном объеме решение изготовлено 30 марта 2022 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления мероприятий при реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее – Комиссия), в составе

Председатель Комиссии: начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
Члены Комиссии: главный специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
ведущий специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

в присутствии:

- от заявителя: представитель ООО «Трансэнерго» - (по доверенности от 01.06.2021 № 2);

- от организатора торгов: представители Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края явку не обеспечили, извещены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация) – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края,

сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.04.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация, организатор торгов) – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01).

Доводы жалобы сводятся к следующему:

1. По мнению ООО «Трансэнерго», несмотря на допущенные процессуальные нарушения подачи заявки в одном конверте, а не в двух, а также того факта, что доставка заявки была осуществлена не представителем организации, а курьером транспортной компании, решение о недопущении к участию в конкурсе, принятое Администрацией конкурса, является необоснованным и подлежит отмене антимонопольной службой, ввиду незначительности нарушений.

2. ООО «Трансэнерго» считает, что конкурсная документация не соответствует требованиям Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее ФЗ «О концессионных соглашениях»).

Основанием для вывода ООО «Трансэнерго» о несоответствии положений конкурсной документации нормам ФЗ «О концессионных соглашениях» послужило:

2.1. Отсутствие в конкурсной документации технико-экономических показателей.

2.2. Отсутствие в конкурсной документации порядка предоставления

земельных участков в аренду.

2.3 Конкурсная документация не содержит достаточных данных о требованиях, предъявляемых к участникам конкурса.

3. Несоответствие лица, прошедшего отбор и являющегося на сегодняшний день единственным участником конкурса, обязательным требованиям, предъявляемым к участникам.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные Заявителем, Организатором торгов документы, а также выслушав пояснения представителей сторон, Комиссия Хабаровского УФАС установила следующее.

18 января 2022 года на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru Администрацией опубликовано сообщение о проведении конкурса №180122/0048778/01 на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет.

График проведения конкурса содержится в Конкурсной документации, указан на сайте www.torgi.gov.ru. Согласно представленному графику, дата и время начала подачи заявок на участие в конкурсе 19 января 2022 года в 09.00; дата и время окончания подачи заявок 03 марта 2022 года в 10.00.

Вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе, составление и подписание протокола о вскрытии конвертов с Заявками на участие в Конкурсе Конкурсной комиссией назначено на 03 марта 2022 года в 14.00.

Проведение Конкурсной комиссией предварительного отбора участников Конкурса, составление и подписание протокола предварительного отбора участников Конкурса назначено на 03 марта 2022 года в 15.00.

Срок для размещения протоколов по результатам вскрытия конвертов и предварительного отбора участников на сайте – 3 рабочих дня с момента подписания протоколов.

Также, в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола предварительного отбора участников Конкурса, Конкурсная комиссия должна направить уведомления Заявителям о результатах предварительного отбора, с предложением представить конкурсные предложения или с отказом в допуске к участию в Конкурсе.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие №1 от 03 марта 2022 года (опубликован на сайте 10 марта 2022 года), на участие в конкурсе подано две заявки:

- заявка №1 от ООО «Трансэнерго» (подана 01 марта 2022 года в 15 часов 30 минут);

- заявка №2 от ООО «Распределительная сетевая компания» (подана 02 марта 2022 года в 14 часов 30 минут).

В связи с тем, что заявка ООО «Трансэнерго» подана не в двух отдельных конвертах, а в одном конверте (приложены оригинал и копия заявки со всеми запрашиваемыми документами), а также, по причине предоставления заявки на участие в конкурсе не представителем ООО «Трансэнерго», а представителем транспортной компании, Конкурсной комиссией принято решение об отказе в допуске для участия в конкурсе заявителя ООО «Трансэнерго».

Указанное решение отражено в Протоколе №2 от 03 марта 2022 года (опубликован на сайте 10 марта 2022 года) о проведении предварительного отбора участников на участие в открытом конкурсе.

Основания для решения от проведения конкурса - Постановление Администрации № 27 от 18 января 2022 года «О проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии (объектов электросетевого комплекса города Советская Гавань)».

1. В части довода о неправомерном отклонении заявки ООО «Трансэнерго».

Конкурсная документация содержит требования к заявке участников открытого конкурса.

Пунктами 12.3, 12.4, 12.6, абзацами 7, 8 пункта 12.10 и пунктом 12.11 Конкурсной документации, установлено:

Заявитель представляет заявку на участие в конкурсе с приложением документов, указанных в конкурсной документации лично или через своего полномочного представителя.

Заявка на участие в конкурсе оформляется на русском языке в письменной форме в двух экземплярах (оригинал и копия), каждый из которых удостоверяется подписью заявителя и представляется в конкурсную комиссию в отдельном запечатанном конверте.

К заявке на участие в конкурсе прилагается удостоверенная подписью заявителя опись представленных им документов и материалов, в соответствии с формой конкурсной документации, оригинал которой остается в конкурсной комиссии, копия у заявителя.

Экземпляр копии заявки брошюруется отдельно

Опись документов и материалов заявки не брошюруется с документами в составе заявки.

Заявителю будет отказано в приеме конверта с заявкой, если конверт не запечатан и (или) не оформлен не в соответствии с установленными в конкурсной документации требованиями.

Согласно подпункту 2 пункта 15.4 Конкурсной документации решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается конкурсной комиссией в случае, если заявка на участие в конкурсе на соответствует требованиям, предъявляемым к заявкам на участие в конкурсе и установленным конкурсной документацией.

Как следует из текста жалобы, ООО «Трансэнерго» не отрицает допущенные процессуальные нарушения подачи заявки в одном конверте, а не в двух, а также того факта, что доставка заявки была осуществлена не представителем организации, а курьером транспортной компании, однако считает их малозначительными.

Однако конкурсная документация содержит в первую очередь требования к оформлению и подаче заявок участников, а во вторую очередь требования к конкурсному предложению. При вскрытии

конвертов конкурсная комиссия рассматривает заявки на их соответствие требованиям конкурсной документации. Несоответствие заявок указанным требованиям влечет отказ в допуске заявителя к участию в конкурсе.

В связи с чем, данный довод жалобы Комиссия считает необоснованным.

2.1. В части отсутствия в конкурсной документации технико-экономических показателей.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», конкурсная документация должна содержать состав и описание, в том числе технико-экономические показатели объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Постановлением Правительства РФ от 05.12.2006 № 748 «Об утверждении примерного концессионного соглашения в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, объектов, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание и размещение твердых коммунальных отходов, объектов, предназначенных для освещения территорий городских и сельских поселений, объектов, предназначенных для благоустройства территорий, а также объектов социального обслуживания граждан» в соответствии с частью 4 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» соглашения утверждено примерное концессионное соглашение в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов энергоснабжения (далее – Примерное концессионное соглашение № 748).

Пунктом 6 раздела II Примерного концессионного соглашения № 748 к сведениям об объекте концессионного соглашения отнесены, в том числе, сведения о технико-экономических показателях, техническом состоянии, сроке службы, начальной, остаточной и восстановительной стоимости передаваемого объекта соглашения.

Аналогичные разъяснения даны в пункте 3 Письма Министерства

строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 10.04.2015 № 10371-АЧ/04 «О требованиях к концессионным соглашениям», в котором указано:

«При описании технико-экономических показателей объектов, входящих в состав объекта концессионного соглашения, следует приводить следующие показатели – сведения о сроке эксплуатации, износе, балансовой стоимости, о проведенных мероприятиях по ремонту.

Кроме того, необходимо указать основные технические характеристики объектов недвижимого имущества, входящих в состав объекта концессионного соглашения, объектов оборудования, которыми оснащены объекты недвижимого имущества.

Аналогичным образом необходимо описывать объекты иного имущества, передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению.»

Исходя из пункта 3.2 конкурсной документации, следует, что состав и описание, в том числе технико-экономические показатели Объекта концессионного Соглашения, передаваемого Концедентом Концессионеру по Концессионному соглашению, приведены в Приложении № 2 к Конкурсной документации.

Приложение №2 к конкурсной документации утверждено в табличной форме и содержит лишь наименование имущества, входящего в состав объекта соглашения, адрес места нахождения объекта, технические характеристики (например: Трансформаторная подстанция капитального типа, оборудована 2 трансформаторами мощностью 400 кВА марки ТМ 10/0,4 кВ, с вводным распределительным устройством 6 кВ и распределительным устройством 0,4 кВ) и сумму инвестиций в реконструкцию объекта соглашения.

Из содержания Приложения №2 к конкурсной документации следует, что оно не содержит такие технико-экономические показатели объектов, подлежащих передаче по концессионному соглашению, как: техническое состояние объектов, срок службы, начальная, восстановительная и остаточная стоимость объектов и прочих

технико-экономических показателей.

Отсутствие указанной информации является нарушением требований пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» и не позволяет потенциальным участникам конкурса оценить реальное состояние объектов, подлежащих передаче по концессионному соглашению, также, как и не позволяет рассчитать возможные затраты на проведение ремонта и реконструкции объектов, определить необходимость замены устаревшего оборудования.

Данный довод жалобы комиссия считает обоснованным.

Таким образом, отсутствие в конкурсной документации и проекте Концессионного соглашения технико-экономических показателей объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества свидетельствует о нарушении Организатором торгов требований части 2 статьи 13, пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», пункта 6 раздела II Примерного концессионного соглашения № 748.

2.2. В части отсутствия в конкурсной документации порядка предоставления земельных участков в аренду.

Необходимость включения указанной информации в состав конкурсной документации регламентирована в пункте 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионном соглашении», согласно которому, концессионное соглашение должно включать в себя, в том числе такое существенное условие как 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), размер арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками в течение срока действия концессионного

соглашения либо формула расчета размера арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками исходя из обязательных платежей, установленных законодательством Российской Федерации и связанных с правом владения и пользования концедента земельным участком, в течение срока действия концессионного соглашения.

В конкурсной документации, в подпункте 2 пункта 2.12 указано, что Концедент обязан предоставить Концессионеру на правах аренды земельные участки на срок действия концессионного соглашения, необходимые для осуществления Концессионером Концессионной деятельности.

Далее, порядок предоставления земельных участков в аренду прописан в разделе 4 проекта концессионного соглашения, однако, в нем не прописаны кадастровые номера земельных участков, их площадь, местоположение.

В пункте 21 проекта концессионного соглашения указано, что арендная плата за переданные земельные участки устанавливается на основании решения органа местного самоуправления.

В приложении № 2 к проекту концессионного соглашения указана формула расчета размера арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельными участками в течении срока действия концессионного соглашения: $A = V \times C \times K_k$, где A – величина арендной платы, рублей, рассчитываемая за 1 год. V – кадастровая стоимость земельного участка, указанная в выписке ЕГРН, C – процент от кадастровой стоимости земельного участка по видам функционального использования земель, K_k – корректирующий коэффициент.

Учитывая, что данная формула не содержит цифровых характеристик взятых для расчета величин и кадастровых номеров земельных участков, у потенциальных участников отсутствует возможность самостоятельно произвести расчет арендной платы и определить размер дополнительных затрат.

Иных условий, относительно размера арендной платы, концессионное соглашение не содержит.

Пунктом 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» включение в концессионное соглашение порядка предоставления земельных участков, с указанием сроков и размера арендной платы,

отнесено к существенным условиям соглашения.

Таким образом, проект концессионного соглашения, включенный в конкурсную документацию должен содержать сведения, предусмотренные пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях».

В противном случае, лица, претендующие на участие в конкурсе, находятся в полном неведении относительно размера арендной платы, подлежащей оплате в случае победы в конкурсе и заключения концессионного соглашения.

Согласно пункту 2 Постановления Правительства РФ № 673 от 11 ноября 2006 года «Об утверждении примерного концессионного соглашения в отношении объектов по производству, передачи и распределению электрической и тепловой энергии» (далее – Примерное концессионное соглашение № 673), концессионное соглашение в отношении конкретных объектов по производству, передаче и распределению электрической и тепловой энергии заключается в соответствии с примерным концессионным соглашением, утвержденным настоящим Постановлением, и может содержать не противоречащие законодательству Российской Федерации положения, не урегулированные этим примерным концессионным соглашением.

Из данного пункта следует, что заключаемое сторонами концессионное соглашение должно соответствовать утвержденной Правительством типовой форме, и может быть дополнено положениями, не противоречащими законодательству РФ, но при этом, существенные условия соглашения должны быть изложены и согласованы сторонами в редакции, утвержденной типовым соглашением.

Разделом 4 Примерного концессионного соглашения № 673 в отношении объектов по производству и передаче электрической энергии предусмотрен порядок предоставления концессионеру земельных участков.

Исходя из абзаца 2 пункта 28 Примерного концессионного соглашения № 673, следует, что в текст концессионного соглашения необходимо включить сведения о правоустанавливающих документах Концедента на передаваемые земельные участки.

Пунктом 29 Примерного концессионного соглашения № 673 установлена обязанность по включению в текст соглашения описания земельного участка, в том числе его кадастровый номер, местоположение, площадь, описание границ, выписка из государственного земельного кадастра.

Далее, в пункте 30 Примерного концессионного соглашения № 673 указано, в каком виде необходимо прописать порядок определения стоимости арендной платы за пользование земельными участками, а именно, указать, каким нормативно-правовым актом установлена стоимость арендной платы, в каком размере и на какой срок.

Аналогичные требования установлены разделом 5 Примерного концессионного соглашения № 748 (пункты 35, 36, 40).

Проект концессионного соглашения, включенный в текст конкурсной документации, не содержит сведения, подлежащие обязательному включению в концессионное соглашение, предусмотренные Примерным концессионным соглашением № 748, Примерным концессионным соглашением № 673 и требованиями статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Данный довод жалобы также признается Комиссией обоснованным.

На основании изложенного в действиях Организатора торгов имеются нарушения требований пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионном соглашении», части 2, абзаца 2 пункта 28, пунктов 29, 30 Примерного концессионного соглашения № 673, пунктов 35, 36, 40 Примерного концессионного соглашения № 748.

2.3 В части довода, что конкурсная документация не содержит достаточных данных о требованиях, предъявляемых к участникам конкурса.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», конкурсная документация в обязательном порядке должна содержать требования, 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.

В пункте 4.1 конкурсной документации установлены следующие требования к участникам конкурса:

Заявитель (Участник Конкурса) должен соответствовать следующим требованиям:

1) отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя или о прекращении физическим лицом - заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

2) отсутствие решения о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства в отношении него;

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 предусмотренных в проекте концессионного соглашения инвестиций сверх имеющейся у заявителя кредиторской задолженности по вступившим в законную силу решениям суда на момент подачи Заявки.

Учитывая особенности передаваемого объекта концессионного соглашения, его социальную значимость, указанные требования, предъявляемые к участникам конкурса, являются недостаточными и допускают возможность участия в конкурсе и заключения концессионного соглашения организациями, не владеющими достаточным опытом, обученным персоналом, необходимой материально-технической базой для ведения деятельности по передаче электроэнергии на территории городского поселения.

Конкурсная документация не содержит требований к участникам открытого конкурса, прямо предусмотренных пунктом 3 части 1

статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» - требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам.

Данный довод жалобы Комиссия считает обоснованным.

Таким образом, в действиях организатора торгов установлено нарушение пунктом 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Довод жалобы, что участниками конкурса могут быть только лица, являющиеся территориально сетевой организацией, Комиссия считает необоснованным, противоречащим части 3 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», поскольку установление данного требования будет свидетельствовать о необоснованном ограничении доступа какого-либо из участников конкурса к участию в конкурсе.

3. В части довода жалобы о несоответствии лица, прошедшего отбор и являющегося на сегодняшний день единственным участником конкурса, обязательным требованиям, предъявляемым к участникам.

Данный довод Комиссия считает необоснованным, поскольку, как указано выше, участниками открытого конкурса могут быть не только территориально сетевые организации, но и иные лица, соответствующие требованиям конкурсной документации.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Комиссией установлено, что проект концессионного соглашения не соответствует требованиям пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673 и пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748, которыми установлен перечень существенных нарушений Концессионером условий соглашения, влекущий досрочное расторжение соглашения Концедентом на основании решения суда.

В соответствии с данными нормами Концессионное соглашение может быть расторгнуто досрочно на основании решения суда по требованию одной из Сторон в случае существенного нарушения другой Стороной условий Соглашения, существенного изменения обстоятельств, из которых Стороны исходили при его заключении, а также по иным основаниям, предусмотренным федеральными законами.

К существенным нарушениям Концессионером условий Соглашения относятся:

а) нарушение установленных Соглашением сроков создания, создания и реконструкции, либо реконструкции объекта Соглашения;

б) нарушение сроков исполнения обязательств, установленных Соглашением, более чем на определенное количество календарных дней;

в) использование (эксплуатация) объекта Соглашения в целях, не установленных Соглашением;

г) нарушение установленных Соглашением порядка распоряжения объектом Соглашения, порядка использования (эксплуатации) объекта Соглашения;

д) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств, указанных в разделе VII Соглашения, в том числе прекращение или приостановление Концессионером соответствующей деятельности без согласия Концедента;

е) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств по предоставлению потребителям товаров, работ и услуг, в том числе несоответствие их качества требованиям, установленным законодательством Российской Федерации и Соглашением;

ж) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств, указанных в Соглашении.

Однако пункт 96 проекта Концессионного соглашения содержит лишь два существенных нарушения, влекущие одностороннее расторжение Соглашения на основании решения суда:

- нарушение установленных Соглашением сроков реконструкции объекта Соглашения;

- использование (эксплуатация) объекта Соглашения в целях, не установленных Соглашением.

Исключение из проекта Концессионного соглашения иных случаев признания нарушений существенными, исключает возможность одностороннего расторжения Соглашения на основании решения суда в случае не исполнения обязательств **Концессионером**

При указанных обстоятельствах, в действиях Организатора торгов установлено нарушение пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673 и пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01), обоснованной.

2. Признать организатора торгов – Администрацию городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края нарушившей требования пунктов 4, 5 части 1 статьи 10, части 2 статьи 13, пунктов 2, 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», пункта 6 раздела II, пунктов 35, 36, 40, пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748, части 2, абзаца 2 пункта 28,

пунктов 29, 30, пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673.

3. Выдать организатору торгов – Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка организации и проведения торгов.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

РЕШЕНИЕ

по делу № 027/10/18.1-352/2022

Резолютивная часть решения оглашена 29 марта 2022 года.

В полном объеме решение изготовлено 30 марта 2022 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления мероприятий при реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее – Комиссия), в составе

Председатель Комиссии:	начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
Члены Комиссии:	главный специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции; ведущий специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

в присутствии:

- от заявителя: представитель ООО «Трансэнерго» - (по доверенности от 01.06.2021 № 2);

- от организатора торгов: представители Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края явку не обеспечили, извещены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация) – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края,

сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.04.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация, организатор торгов) – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01).

Доводы жалобы сводятся к следующему:

1. По мнению ООО «Трансэнерго», несмотря на допущенные процессуальные нарушения подачи заявки в одном конверте, а не в двух, а также того факта, что доставка заявки была осуществлена не представителем организации, а курьером транспортной компании, решение о недопущении к участию в конкурсе, принятое Администрацией конкурса, является необоснованным и подлежит отмене антимонопольной службой, ввиду незначительности нарушений.

2. ООО «Трансэнерго» считает, что конкурсная документация не соответствует требованиям Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее ФЗ «О концессионных соглашениях»).

Основанием для вывода ООО «Трансэнерго» о несоответствии положений конкурсной документации нормам ФЗ «О концессионных соглашениях» послужило:

2.1. Отсутствие в конкурсной документации технико-экономических показателей.

2.2. Отсутствие в конкурсной документации порядка предоставления

земельных участков в аренду.

2.3 Конкурсная документация не содержит достаточных данных о требованиях, предъявляемых к участникам конкурса.

3. Несоответствие лица, прошедшего отбор и являющегося на сегодняшний день единственным участником конкурса, обязательным требованиям, предъявляемым к участникам.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные Заявителем, Организатором торгов документы, а также выслушав пояснения представителей сторон, Комиссия Хабаровского УФАС установила следующее.

18 января 2022 года на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru Администрацией опубликовано сообщение о проведении конкурса №180122/0048778/01 на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет.

График проведения конкурса содержится в Конкурсной документации, указан на сайте www.torgi.gov.ru. Согласно представленному графику, дата и время начала подачи заявок на участие в конкурсе 19 января 2022 года в 09.00; дата и время окончания подачи заявок 03 марта 2022 года в 10.00.

Вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе, составление и подписание протокола о вскрытии конвертов с Заявками на участие в Конкурсе Конкурсной комиссией назначено на 03 марта 2022 года в 14.00.

Проведение Конкурсной комиссией предварительного отбора участников Конкурса, составление и подписание протокола предварительного отбора участников Конкурса назначено на 03 марта 2022 года в 15.00.

Срок для размещения протоколов по результатам вскрытия конвертов и предварительного отбора участников на сайте – 3 рабочих дня с момента подписания протоколов.

Также, в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола предварительного отбора участников Конкурса, Конкурсная комиссия должна направить уведомления Заявителям о результатах предварительного отбора, с предложением представить конкурсные предложения или с отказом в допуске к участию в Конкурсе.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие №1 от 03 марта 2022 года (опубликован на сайте 10 марта 2022 года), на участие в конкурсе подано две заявки:

- заявка №1 от ООО «Трансэнерго» (подана 01 марта 2022 года в 15 часов 30 минут);

- заявка №2 от ООО «Распределительная сетевая компания» (подана 02 марта 2022 года в 14 часов 30 минут).

В связи с тем, что заявка ООО «Трансэнерго» подана не в двух отдельных конвертах, а в одном конверте (приложены оригинал и копия заявки со всеми запрашиваемыми документами), а также, по причине предоставления заявки на участие в конкурсе не представителем ООО «Трансэнерго», а представителем транспортной компании, Конкурсной комиссией принято решение об отказе в допуске для участия в конкурсе заявителя ООО «Трансэнерго».

Указанное решение отражено в Протоколе №2 от 03 марта 2022 года (опубликован на сайте 10 марта 2022 года) о проведении предварительного отбора участников на участие в открытом конкурсе.

Основания для решения от проведения конкурса - Постановление Администрации № 27 от 18 января 2022 года «О проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии (объектов электросетевого комплекса города Советская Гавань)».

1. В части довода о неправомерном отклонении заявки ООО «Трансэнерго».

Конкурсная документация содержит требования к заявке участников открытого конкурса.

Пунктами 12.3, 12.4, 12.6, абзацами 7, 8 пункта 12.10 и пунктом 12.11 Конкурсной документации, установлено:

Заявитель представляет заявку на участие в конкурсе с приложением документов, указанных в конкурсной документации лично или через своего полномочного представителя.

Заявка на участие в конкурсе оформляется на русском языке в письменной форме в двух экземплярах (оригинал и копия), каждый из которых удостоверяется подписью заявителя и представляется в конкурсную комиссию в отдельном запечатанном конверте.

К заявке на участие в конкурсе прилагается удостоверенная подписью заявителя опись представленных им документов и материалов, в соответствии с формой конкурсной документации, оригинал которой остается в конкурсной комиссии, копия у заявителя.

Экземпляр копии заявки брошюруется отдельно

Опись документов и материалов заявки не брошюруется с документами в составе заявки.

Заявителю будет отказано в приеме конверта с заявкой, если конверт не запечатан и (или) не оформлен не в соответствии с установленными в конкурсной документации требованиями.

Согласно подпункту 2 пункта 15.4 Конкурсной документации решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается конкурсной комиссией в случае, если заявка на участие в конкурсе на соответствует требованиям, предъявляемым к заявкам на участие в конкурсе и установленным конкурсной документацией.

Как следует из текста жалобы, ООО «Трансэнерго» не отрицает допущенные процессуальные нарушения подачи заявки в одном конверте, а не в двух, а также того факта, что доставка заявки была осуществлена не представителем организации, а курьером транспортной компании, однако считает их малозначительными.

Однако конкурсная документация содержит в первую очередь требования к оформлению и подаче заявок участников, а во вторую очередь требования к конкурсному предложению. При вскрытии

конвертов конкурсная комиссия рассматривает заявки на их соответствие требованиям конкурсной документации. Несоответствие заявок указанным требованиям влечет отказ в допуске заявителя к участию в конкурсе.

В связи с чем, данный довод жалобы Комиссия считает необоснованным.

2.1. В части отсутствия в конкурсной документации технико-экономических показателей.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», конкурсная документация должна содержать состав и описание, в том числе технико-экономические показатели объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Постановлением Правительства РФ от 05.12.2006 № 748 «Об утверждении примерного концессионного соглашения в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, объектов, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание и размещение твердых коммунальных отходов, объектов, предназначенных для освещения территорий городских и сельских поселений, объектов, предназначенных для благоустройства территорий, а также объектов социального обслуживания граждан» в соответствии с частью 4 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» соглашения утверждено примерное концессионное соглашение в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов энергоснабжения (далее – Примерное концессионное соглашение № 748).

Пунктом 6 раздела II Примерного концессионного соглашения № 748 к сведениям об объекте концессионного соглашения отнесены, в том числе, сведения о технико-экономических показателях, техническом состоянии, сроке службы, начальной, остаточной и восстановительной стоимости передаваемого объекта соглашения.

Аналогичные разъяснения даны в пункте 3 Письма Министерства

строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 10.04.2015 № 10371-АЧ/04 «О требованиях к концессионным соглашениям», в котором указано:

«При описании технико-экономических показателей объектов, входящих в состав объекта концессионного соглашения, следует приводить следующие показатели – сведения о сроке эксплуатации, износе, балансовой стоимости, о проведенных мероприятиях по ремонту.

Кроме того, необходимо указать основные технические характеристики объектов недвижимого имущества, входящих в состав объекта концессионного соглашения, объектов оборудования, которыми оснащены объекты недвижимого имущества.

Аналогичным образом необходимо описывать объекты иного имущества, передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению.»

Исходя из пункта 3.2 конкурсной документации, следует, что состав и описание, в том числе технико-экономические показатели Объекта концессионного Соглашения, передаваемого Концедентом Концессионеру по Концессионному соглашению, приведены в Приложении № 2 к Конкурсной документации.

Приложение №2 к конкурсной документации утверждено в табличной форме и содержит лишь наименование имущества, входящего в состав объекта соглашения, адрес места нахождения объекта, технические характеристики (например: Трансформаторная подстанция капитального типа, оборудована 2 трансформаторами мощностью 400 кВА марки ТМ 10/0,4 кВ, с вводным распределительным устройством 6 кВ и распределительным устройством 0,4 кВ) и сумму инвестиций в реконструкцию объекта соглашения.

Из содержания Приложения №2 к конкурсной документации следует, что оно не содержит такие технико-экономические показатели объектов, подлежащих передаче по концессионному соглашению, как: техническое состояние объектов, срок службы, начальная, восстановительная и остаточная стоимость объектов и прочих

технико-экономических показателей.

Отсутствие указанной информации является нарушением требований пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» и не позволяет потенциальным участникам конкурса оценить реальное состояние объектов, подлежащих передаче по концессионному соглашению, также, как и не позволяет рассчитать возможные затраты на проведение ремонта и реконструкции объектов, определить необходимость замены устаревшего оборудования.

Данный довод жалобы комиссия считает обоснованным.

Таким образом, отсутствие в конкурсной документации и проекте Концессионного соглашения технико-экономических показателей объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества свидетельствует о нарушении Организатором торгов требований части 2 статьи 13, пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», пункта 6 раздела II Примерного концессионного соглашения № 748.

2.2. В части отсутствия в конкурсной документации порядка предоставления земельных участков в аренду.

Необходимость включения указанной информации в состав конкурсной документации регламентирована в пункте 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионном соглашении», согласно которому, концессионное соглашение должно включать в себя, в том числе такое существенное условие как 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), размер арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками в течение срока действия концессионного

соглашения либо формула расчета размера арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками исходя из обязательных платежей, установленных законодательством Российской Федерации и связанных с правом владения и пользования концедента земельным участком, в течение срока действия концессионного соглашения.

В конкурсной документации, в подпункте 2 пункта 2.12 указано, что Концедент обязан предоставить Концессионеру на правах аренды земельные участки на срок действия концессионного соглашения, необходимые для осуществления Концессионером Концессионной деятельности.

Далее, порядок предоставления земельных участков в аренду прописан в разделе 4 проекта концессионного соглашения, однако, в нем не прописаны кадастровые номера земельных участков, их площадь, местоположение.

В пункте 21 проекта концессионного соглашения указано, что арендная плата за переданные земельные участки устанавливается на основании решения органа местного самоуправления.

В приложении № 2 к проекту концессионного соглашения указана формула расчета размера арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельными участками в течении срока действия концессионного соглашения: $A = V \times C \times K_k$, где A – величина арендной платы, рублей, рассчитываемая за 1 год. V – кадастровая стоимость земельного участка, указанная в выписке ЕГРН, C – процент от кадастровой стоимости земельного участка по видам функционального использования земель, K_k – корректирующий коэффициент.

Учитывая, что данная формула не содержит цифровых характеристик взятых для расчета величин и кадастровых номеров земельных участков, у потенциальных участников отсутствует возможность самостоятельно произвести расчет арендной платы и определить размер дополнительных затрат.

Иных условий, относительно размера арендной платы, концессионное соглашение не содержит.

Пунктом 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» включение в концессионное соглашение порядка предоставления земельных участков, с указанием сроков и размера арендной платы,

отнесено к существенным условиям соглашения.

Таким образом, проект концессионного соглашения, включенный в конкурсную документацию должен содержать сведения, предусмотренные пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях».

В противном случае, лица, претендующие на участие в конкурсе, находятся в полном неведении относительно размера арендной платы, подлежащей оплате в случае победы в конкурсе и заключения концессионного соглашения.

Согласно пункту 2 Постановления Правительства РФ № 673 от 11 ноября 2006 года «Об утверждении примерного концессионного соглашения в отношении объектов по производству, передачи и распределению электрической и тепловой энергии» (далее – Примерное концессионное соглашение № 673), концессионное соглашение в отношении конкретных объектов по производству, передаче и распределению электрической и тепловой энергии заключается в соответствии с примерным концессионным соглашением, утвержденным настоящим Постановлением, и может содержать не противоречащие законодательству Российской Федерации положения, не урегулированные этим примерным концессионным соглашением.

Из данного пункта следует, что заключаемое сторонами концессионное соглашение должно соответствовать утвержденной Правительством типовой форме, и может быть дополнено положениями, не противоречащими законодательству РФ, но при этом, существенные условия соглашения должны быть изложены и согласованы сторонами в редакции, утвержденной типовым соглашением.

Разделом 4 Примерного концессионного соглашения № 673 в отношении объектов по производству и передаче электрической энергии предусмотрен порядок предоставления концессионеру земельных участков.

Исходя из абзаца 2 пункта 28 Примерного концессионного соглашения № 673, следует, что в текст концессионного соглашения необходимо включить сведения о правоустанавливающих документах Концедента на передаваемые земельные участки.

Пунктом 29 Примерного концессионного соглашения № 673 установлена обязанность по включению в текст соглашения описания земельного участка, в том числе его кадастровый номер, местоположение, площадь, описание границ, выписка из государственного земельного кадастра.

Далее, в пункте 30 Примерного концессионного соглашения № 673 указано, в каком виде необходимо прописать порядок определения стоимости арендной платы за пользование земельными участками, а именно, указать, каким нормативно-правовым актом установлена стоимость арендной платы, в каком размере и на какой срок.

Аналогичные требования установлены разделом 5 Примерного концессионного соглашения № 748 (пункты 35, 36, 40).

Проект концессионного соглашения, включенный в текст конкурсной документации, не содержит сведения, подлежащие обязательному включению в концессионное соглашение, предусмотренные Примерным концессионным соглашением № 748, Примерным концессионным соглашением № 673 и требованиями статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Данный довод жалобы также признается Комиссией обоснованным.

На основании изложенного в действиях Организатора торгов имеются нарушения требований пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионном соглашении», части 2, абзаца 2 пункта 28, пунктов 29, 30 Примерного концессионного соглашения № 673, пунктов 35, 36, 40 Примерного концессионного соглашения № 748.

2.3 В части довода, что конкурсная документация не содержит достаточных данных о требованиях, предъявляемых к участникам конкурса.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», конкурсная документация в обязательном порядке должна содержать требования, 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.

В пункте 4.1 конкурсной документации установлены следующие требования к участникам конкурса:

Заявитель (Участник Конкурса) должен соответствовать следующим требованиям:

1) отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя или о прекращении физическим лицом - заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

2) отсутствие решения о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства в отношении него;

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 предусмотренных в проекте концессионного соглашения инвестиций сверх имеющейся у заявителя кредиторской задолженности по вступившим в законную силу решениям суда на момент подачи Заявки.

Учитывая особенности передаваемого объекта концессионного соглашения, его социальную значимость, указанные требования, предъявляемые к участникам конкурса, являются недостаточными и допускают возможность участия в конкурсе и заключения концессионного соглашения организациями, не владеющими достаточным опытом, обученным персоналом, необходимой материально-технической базой для ведения деятельности по передаче электроэнергии на территории городского поселения.

Конкурсная документация не содержит требований к участникам открытого конкурса, прямо предусмотренных пунктом 3 части 1

статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» - требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам.

Данный довод жалобы Комиссия считает обоснованным.

Таким образом, в действиях организатора торгов установлено нарушение пунктом 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Довод жалобы, что участниками конкурса могут быть только лица, являющиеся территориально сетевой организацией, Комиссия считает необоснованным, противоречащим части 3 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», поскольку установление данного требования будет свидетельствовать о необоснованном ограничении доступа какого-либо из участников конкурса к участию в конкурсе.

3. В части довода жалобы о несоответствии лица, прошедшего отбор и являющегося на сегодняшний день единственным участником конкурса, обязательным требованиям, предъявляемым к участникам.

Данный довод Комиссия считает необоснованным, поскольку, как указано выше, участниками открытого конкурса могут быть не только территориально сетевые организации, но и иные лица, соответствующие требованиям конкурсной документации.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Комиссией установлено, что проект концессионного соглашения не соответствует требованиям пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673 и пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748, которыми установлен перечень существенных нарушений Концессионером условий соглашения, влекущий досрочное расторжение соглашения Концедентом на основании решения суда.

В соответствии с данными нормами Концессионное соглашение может быть расторгнуто досрочно на основании решения суда по требованию одной из Сторон в случае существенного нарушения другой Стороной условий Соглашения, существенного изменения обстоятельств, из которых Стороны исходили при его заключении, а также по иным основаниям, предусмотренным федеральными законами.

К существенным нарушениям Концессионером условий Соглашения относятся:

а) нарушение установленных Соглашением сроков создания, создания и реконструкции, либо реконструкции объекта Соглашения;

б) нарушение сроков исполнения обязательств, установленных Соглашением, более чем на определенное количество календарных дней;

в) использование (эксплуатация) объекта Соглашения в целях, не установленных Соглашением;

г) нарушение установленных Соглашением порядка распоряжения объектом Соглашения, порядка использования (эксплуатации) объекта Соглашения;

д) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств, указанных в разделе VII Соглашения, в том числе прекращение или приостановление Концессионером соответствующей деятельности без согласия Концедента;

е) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств по предоставлению потребителям товаров, работ и услуг, в том числе несоответствие их качества требованиям, установленным законодательством Российской Федерации и Соглашением;

ж) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств, указанных в Соглашении.

Однако пункт 96 проекта Концессионного соглашения содержит лишь два существенных нарушения, влекущие одностороннее расторжение Соглашения на основании решения суда:

- нарушение установленных Соглашением сроков реконструкции объекта Соглашения;

- использование (эксплуатация) объекта Соглашения в целях, не установленных Соглашением.

Исключение из проекта Концессионного соглашения иных случаев признания нарушений существенными, исключает возможность одностороннего расторжения Соглашения на основании решения суда в случае не исполнения обязательств **Концессионером**

При указанных обстоятельствах, в действиях Организатора торгов установлено нарушение пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673 и пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01), обоснованной.

2. Признать организатора торгов – Администрацию городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края нарушившей требования пунктов 4, 5 части 1 статьи 10, части 2 статьи 13, пунктов 2, 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», пункта 6 раздела II, пунктов 35, 36, 40, пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748, части 2, абзаца 2 пункта 28,

пунктов 29, 30, пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673.

3. Выдать организатору торгов – Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка организации и проведения торгов.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

РЕШЕНИЕ

по делу № 027/10/18.1-352/2022

Резолютивная часть решения оглашена 29 марта 2022 года.

В полном объеме решение изготовлено 30 марта 2022 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления мероприятий при реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее – Комиссия), в составе

Председатель Комиссии:	начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
Члены Комиссии:	главный специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции; ведущий специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

в присутствии:

- от заявителя: представитель ООО «Трансэнерго» - (по доверенности от 01.06.2021 № 2);

- от организатора торгов: представители Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края явку не обеспечили, извещены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация) – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края,

сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.04.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация, организатор торгов) – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01).

Доводы жалобы сводятся к следующему:

1. По мнению ООО «Трансэнерго», несмотря на допущенные процессуальные нарушения подачи заявки в одном конверте, а не в двух, а также того факта, что доставка заявки была осуществлена не представителем организации, а курьером транспортной компании, решение о недопущении к участию в конкурсе, принятое Администрацией конкурса, является необоснованным и подлежит отмене антимонопольной службой, ввиду незначительности нарушений.

2. ООО «Трансэнерго» считает, что конкурсная документация не соответствует требованиям Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее ФЗ «О концессионных соглашениях»).

Основанием для вывода ООО «Трансэнерго» о несоответствии положений конкурсной документации нормам ФЗ «О концессионных соглашениях» послужило:

2.1. Отсутствие в конкурсной документации технико-экономических показателей.

2.2. Отсутствие в конкурсной документации порядка предоставления

земельных участков в аренду.

2.3 Конкурсная документация не содержит достаточных данных о требованиях, предъявляемых к участникам конкурса.

3. Несоответствие лица, прошедшего отбор и являющегося на сегодняшний день единственным участником конкурса, обязательным требованиям, предъявляемым к участникам.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные Заявителем, Организатором торгов документы, а также выслушав пояснения представителей сторон, Комиссия Хабаровского УФАС установила следующее.

18 января 2022 года на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru Администрацией опубликовано сообщение о проведении конкурса №180122/0048778/01 на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет.

График проведения конкурса содержится в Конкурсной документации, указан на сайте www.torgi.gov.ru. Согласно представленному графику, дата и время начала подачи заявок на участие в конкурсе 19 января 2022 года в 09.00; дата и время окончания подачи заявок 03 марта 2022 года в 10.00.

Вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе, составление и подписание протокола о вскрытии конвертов с Заявками на участие в Конкурсе Конкурсной комиссией назначено на 03 марта 2022 года в 14.00.

Проведение Конкурсной комиссией предварительного отбора участников Конкурса, составление и подписание протокола предварительного отбора участников Конкурса назначено на 03 марта 2022 года в 15.00.

Срок для размещения протоколов по результатам вскрытия конвертов и предварительного отбора участников на сайте – 3 рабочих дня с момента подписания протоколов.

Также, в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола предварительного отбора участников Конкурса, Конкурсная комиссия должна направить уведомления Заявителям о результатах предварительного отбора, с предложением представить конкурсные предложения или с отказом в допуске к участию в Конкурсе.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие №1 от 03 марта 2022 года (опубликован на сайте 10 марта 2022 года), на участие в конкурсе подано две заявки:

- заявка №1 от ООО «Трансэнерго» (подана 01 марта 2022 года в 15 часов 30 минут);

- заявка №2 от ООО «Распределительная сетевая компания» (подана 02 марта 2022 года в 14 часов 30 минут).

В связи с тем, что заявка ООО «Трансэнерго» подана не в двух отдельных конвертах, а в одном конверте (приложены оригинал и копия заявки со всеми запрашиваемыми документами), а также, по причине предоставления заявки на участие в конкурсе не представителем ООО «Трансэнерго», а представителем транспортной компании, Конкурсной комиссией принято решение об отказе в допуске для участия в конкурсе заявителя ООО «Трансэнерго».

Указанное решение отражено в Протоколе №2 от 03 марта 2022 года (опубликован на сайте 10 марта 2022 года) о проведении предварительного отбора участников на участие в открытом конкурсе.

Основания для решения от проведения конкурса - Постановление Администрации № 27 от 18 января 2022 года «О проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии (объектов электросетевого комплекса города Советская Гавань)».

1. В части довода о неправомерном отклонении заявки ООО «Трансэнерго».

Конкурсная документация содержит требования к заявке участников открытого конкурса.

Пунктами 12.3, 12.4, 12.6, абзацами 7, 8 пункта 12.10 и пунктом 12.11 Конкурсной документации, установлено:

Заявитель представляет заявку на участие в конкурсе с приложением документов, указанных в конкурсной документации лично или через своего полномочного представителя.

Заявка на участие в конкурсе оформляется на русском языке в письменной форме в двух экземплярах (оригинал и копия), каждый из которых удостоверяется подписью заявителя и представляется в конкурсную комиссию в отдельном запечатанном конверте.

К заявке на участие в конкурсе прилагается удостоверенная подписью заявителя опись представленных им документов и материалов, в соответствии с формой конкурсной документации, оригинал которой остается в конкурсной комиссии, копия у заявителя.

Экземпляр копии заявки брошюруется отдельно

Опись документов и материалов заявки не брошюруется с документами в составе заявки.

Заявителю будет отказано в приеме конверта с заявкой, если конверт не запечатан и (или) не оформлен не в соответствии с установленными в конкурсной документации требованиями.

Согласно подпункту 2 пункта 15.4 Конкурсной документации решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается конкурсной комиссией в случае, если заявка на участие в конкурсе на соответствует требованиям, предъявляемым к заявкам на участие в конкурсе и установленным конкурсной документацией.

Как следует из текста жалобы, ООО «Трансэнерго» не отрицает допущенные процессуальные нарушения подачи заявки в одном конверте, а не в двух, а также того факта, что доставка заявки была осуществлена не представителем организации, а курьером транспортной компании, однако считает их малозначительными.

Однако конкурсная документация содержит в первую очередь требования к оформлению и подаче заявок участников, а во вторую очередь требования к конкурсному предложению. При вскрытии

конвертов конкурсная комиссия рассматривает заявки на их соответствие требованиям конкурсной документации. Несоответствие заявок указанным требованиям влечет отказ в допуске заявителя к участию в конкурсе.

В связи с чем, данный довод жалобы Комиссия считает необоснованным.

2.1. В части отсутствия в конкурсной документации технико-экономических показателей.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», конкурсная документация должна содержать состав и описание, в том числе технико-экономические показатели объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Постановлением Правительства РФ от 05.12.2006 № 748 «Об утверждении примерного концессионного соглашения в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, объектов, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание и размещение твердых коммунальных отходов, объектов, предназначенных для освещения территорий городских и сельских поселений, объектов, предназначенных для благоустройства территорий, а также объектов социального обслуживания граждан» в соответствии с частью 4 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» соглашения утверждено примерное концессионное соглашение в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов энергоснабжения (далее – Примерное концессионное соглашение № 748).

Пунктом 6 раздела II Примерного концессионного соглашения № 748 к сведениям об объекте концессионного соглашения отнесены, в том числе, сведения о технико-экономических показателях, техническом состоянии, сроке службы, начальной, остаточной и восстановительной стоимости передаваемого объекта соглашения.

Аналогичные разъяснения даны в пункте 3 Письма Министерства

строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 10.04.2015 № 10371-АЧ/04 «О требованиях к концессионным соглашениям», в котором указано:

«При описании технико-экономических показателей объектов, входящих в состав объекта концессионного соглашения, следует приводить следующие показатели – сведения о сроке эксплуатации, износе, балансовой стоимости, о проведенных мероприятиях по ремонту.

Кроме того, необходимо указать основные технические характеристики объектов недвижимого имущества, входящих в состав объекта концессионного соглашения, объектов оборудования, которыми оснащены объекты недвижимого имущества.

Аналогичным образом необходимо описывать объекты иного имущества, передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению.»

Исходя из пункта 3.2 конкурсной документации, следует, что состав и описание, в том числе технико-экономические показатели Объекта концессионного Соглашения, передаваемого Концедентом Концессионеру по Концессионному соглашению, приведены в Приложении № 2 к Конкурсной документации.

Приложение №2 к конкурсной документации утверждено в табличной форме и содержит лишь наименование имущества, входящего в состав объекта соглашения, адрес места нахождения объекта, технические характеристики (например: Трансформаторная подстанция капитального типа, оборудована 2 трансформаторами мощностью 400 кВА марки ТМ 10/0,4 кВ, с вводным распределительным устройством 6 кВ и распределительным устройством 0,4 кВ) и сумму инвестиций в реконструкцию объекта соглашения.

Из содержания Приложения №2 к конкурсной документации следует, что оно не содержит такие технико-экономические показатели объектов, подлежащих передаче по концессионному соглашению, как: техническое состояние объектов, срок службы, начальная, восстановительная и остаточная стоимость объектов и прочих

технико-экономических показателей.

Отсутствие указанной информации является нарушением требований пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» и не позволяет потенциальным участникам конкурса оценить реальное состояние объектов, подлежащих передаче по концессионному соглашению, также, как и не позволяет рассчитать возможные затраты на проведение ремонта и реконструкции объектов, определить необходимость замены устаревшего оборудования.

Данный довод жалобы комиссия считает обоснованным.

Таким образом, отсутствие в конкурсной документации и проекте Концессионного соглашения технико-экономических показателей объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества свидетельствует о нарушении Организатором торгов требований части 2 статьи 13, пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», пункта 6 раздела II Примерного концессионного соглашения № 748.

2.2. В части отсутствия в конкурсной документации порядка предоставления земельных участков в аренду.

Необходимость включения указанной информации в состав конкурсной документации регламентирована в пункте 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионном соглашении», согласно которому, концессионное соглашение должно включать в себя, в том числе такое существенное условие как 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), размер арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками в течение срока действия концессионного

соглашения либо формула расчета размера арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками исходя из обязательных платежей, установленных законодательством Российской Федерации и связанных с правом владения и пользования концедента земельным участком, в течение срока действия концессионного соглашения.

В конкурсной документации, в подпункте 2 пункта 2.12 указано, что Концедент обязан предоставить Концессионеру на правах аренды земельные участки на срок действия концессионного соглашения, необходимые для осуществления Концессионером Концессионной деятельности.

Далее, порядок предоставления земельных участков в аренду прописан в разделе 4 проекта концессионного соглашения, однако, в нем не прописаны кадастровые номера земельных участков, их площадь, местоположение.

В пункте 21 проекта концессионного соглашения указано, что арендная плата за переданные земельные участки устанавливается на основании решения органа местного самоуправления.

В приложении № 2 к проекту концессионного соглашения указана формула расчета размера арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельными участками в течении срока действия концессионного соглашения: $A = V \times C \times K_k$, где A – величина арендной платы, рублей, рассчитываемая за 1 год. V – кадастровая стоимость земельного участка, указанная в выписке ЕГРН, C – процент от кадастровой стоимости земельного участка по видам функционального использования земель, K_k – корректирующий коэффициент.

Учитывая, что данная формула не содержит цифровых характеристик взятых для расчета величин и кадастровых номеров земельных участков, у потенциальных участников отсутствует возможность самостоятельно произвести расчет арендной платы и определить размер дополнительных затрат.

Иных условий, относительно размера арендной платы, концессионное соглашение не содержит.

Пунктом 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» включение в концессионное соглашение порядка предоставления земельных участков, с указанием сроков и размера арендной платы,

отнесено к существенным условиям соглашения.

Таким образом, проект концессионного соглашения, включенный в конкурсную документацию должен содержать сведения, предусмотренные пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях».

В противном случае, лица, претендующие на участие в конкурсе, находятся в полном неведении относительно размера арендной платы, подлежащей оплате в случае победы в конкурсе и заключения концессионного соглашения.

Согласно пункту 2 Постановления Правительства РФ № 673 от 11 ноября 2006 года «Об утверждении примерного концессионного соглашения в отношении объектов по производству, передачи и распределению электрической и тепловой энергии» (далее – Примерное концессионное соглашение № 673), концессионное соглашение в отношении конкретных объектов по производству, передаче и распределению электрической и тепловой энергии заключается в соответствии с примерным концессионным соглашением, утвержденным настоящим Постановлением, и может содержать не противоречащие законодательству Российской Федерации положения, не урегулированные этим примерным концессионным соглашением.

Из данного пункта следует, что заключаемое сторонами концессионное соглашение должно соответствовать утвержденной Правительством типовой форме, и может быть дополнено положениями, не противоречащими законодательству РФ, но при этом, существенные условия соглашения должны быть изложены и согласованы сторонами в редакции, утвержденной типовым соглашением.

Разделом 4 Примерного концессионного соглашения № 673 в отношении объектов по производству и передаче электрической энергии предусмотрен порядок предоставления концессионеру земельных участков.

Исходя из абзаца 2 пункта 28 Примерного концессионного соглашения № 673, следует, что в текст концессионного соглашения необходимо включить сведения о правоустанавливающих документах Концедента на передаваемые земельные участки.

Пунктом 29 Примерного концессионного соглашения № 673 установлена обязанность по включению в текст соглашения описания земельного участка, в том числе его кадастровый номер, местоположение, площадь, описание границ, выписка из государственного земельного кадастра.

Далее, в пункте 30 Примерного концессионного соглашения № 673 указано, в каком виде необходимо прописать порядок определения стоимости арендной платы за пользование земельными участками, а именно, указать, каким нормативно-правовым актом установлена стоимость арендной платы, в каком размере и на какой срок.

Аналогичные требования установлены разделом 5 Примерного концессионного соглашения № 748 (пункты 35, 36, 40).

Проект концессионного соглашения, включенный в текст конкурсной документации, не содержит сведения, подлежащие обязательному включению в концессионное соглашение, предусмотренные Примерным концессионным соглашением № 748, Примерным концессионным соглашением № 673 и требованиями статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Данный довод жалобы также признается Комиссией обоснованным.

На основании изложенного в действиях Организатора торгов имеются нарушения требований пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионном соглашении», части 2, абзаца 2 пункта 28, пунктов 29, 30 Примерного концессионного соглашения № 673, пунктов 35, 36, 40 Примерного концессионного соглашения № 748.

2.3 В части довода, что конкурсная документация не содержит достаточных данных о требованиях, предъявляемых к участникам конкурса.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», конкурсная документация в обязательном порядке должна содержать требования, 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.

В пункте 4.1 конкурсной документации установлены следующие требования к участникам конкурса:

Заявитель (Участник Конкурса) должен соответствовать следующим требованиям:

1) отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя или о прекращении физическим лицом - заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

2) отсутствие решения о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства в отношении него;

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 предусмотренных в проекте концессионного соглашения инвестиций сверх имеющейся у заявителя кредиторской задолженности по вступившим в законную силу решениям суда на момент подачи Заявки.

Учитывая особенности передаваемого объекта концессионного соглашения, его социальную значимость, указанные требования, предъявляемые к участникам конкурса, являются недостаточными и допускают возможность участия в конкурсе и заключения концессионного соглашения организациями, не владеющими достаточным опытом, обученным персоналом, необходимой материально-технической базой для ведения деятельности по передаче электроэнергии на территории городского поселения.

Конкурсная документация не содержит требований к участникам открытого конкурса, прямо предусмотренных пунктом 3 части 1

статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» - требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам.

Данный довод жалобы Комиссия считает обоснованным.

Таким образом, в действиях организатора торгов установлено нарушение пунктом 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Довод жалобы, что участниками конкурса могут быть только лица, являющиеся территориально сетевой организацией, Комиссия считает необоснованным, противоречащим части 3 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», поскольку установление данного требования будет свидетельствовать о необоснованном ограничении доступа какого-либо из участников конкурса к участию в конкурсе.

3. В части довода жалобы о несоответствии лица, прошедшего отбор и являющегося на сегодняшний день единственным участником конкурса, обязательным требованиям, предъявляемым к участникам.

Данный довод Комиссия считает необоснованным, поскольку, как указано выше, участниками открытого конкурса могут быть не только территориально сетевые организации, но и иные лица, соответствующие требованиям конкурсной документации.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Комиссией установлено, что проект концессионного соглашения не соответствует требованиям пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673 и пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748, которыми установлен перечень существенных нарушений Концессионером условий соглашения, влекущий досрочное расторжение соглашения Концедентом на основании решения суда.

В соответствии с данными нормами Концессионное соглашение может быть расторгнуто досрочно на основании решения суда по требованию одной из Сторон в случае существенного нарушения другой Стороной условий Соглашения, существенного изменения обстоятельств, из которых Стороны исходили при его заключении, а также по иным основаниям, предусмотренным федеральными законами.

К существенным нарушениям Концессионером условий Соглашения относятся:

а) нарушение установленных Соглашением сроков создания, создания и реконструкции, либо реконструкции объекта Соглашения;

б) нарушение сроков исполнения обязательств, установленных Соглашением, более чем на определенное количество календарных дней;

в) использование (эксплуатация) объекта Соглашения в целях, не установленных Соглашением;

г) нарушение установленных Соглашением порядка распоряжения объектом Соглашения, порядка использования (эксплуатации) объекта Соглашения;

д) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств, указанных в разделе VII Соглашения, в том числе прекращение или приостановление Концессионером соответствующей деятельности без согласия Концедента;

е) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств по предоставлению потребителям товаров, работ и услуг, в том числе несоответствие их качества требованиям, установленным законодательством Российской Федерации и Соглашением;

ж) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств, указанных в Соглашении.

Однако пункт 96 проекта Концессионного соглашения содержит лишь два существенных нарушения, влекущие одностороннее расторжение Соглашения на основании решения суда:

- нарушение установленных Соглашением сроков реконструкции объекта Соглашения;

- использование (эксплуатация) объекта Соглашения в целях, не установленных Соглашением.

Исключение из проекта Концессионного соглашения иных случаев признания нарушений существенными, исключает возможность одностороннего расторжения Соглашения на основании решения суда в случае не исполнения обязательств **Концессионером**

При указанных обстоятельствах, в действиях Организатора торгов установлено нарушение пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673 и пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01), обоснованной.

2. Признать организатора торгов – Администрацию городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края нарушившей требования пунктов 4, 5 части 1 статьи 10, части 2 статьи 13, пунктов 2, 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», пункта 6 раздела II, пунктов 35, 36, 40, пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748, части 2, абзаца 2 пункта 28,

пунктов 29, 30, пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673.

3. Выдать организатору торгов – Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка организации и проведения торгов.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

РЕШЕНИЕ

по делу № 027/10/18.1-352/2022

Резолютивная часть решения оглашена 29 марта 2022 года.

В полном объеме решение изготовлено 30 марта 2022 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления мероприятий при реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее – Комиссия), в составе

Председатель Комиссии:	начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
Члены Комиссии:	главный специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции; ведущий специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

в присутствии:

- от заявителя: представитель ООО «Трансэнерго» - (по доверенности от 01.06.2021 № 2);

- от организатора торгов: представители Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края явку не обеспечили, извещены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация) – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края,

сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.04.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация, организатор торгов) – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01).

Доводы жалобы сводятся к следующему:

1. По мнению ООО «Трансэнерго», несмотря на допущенные процессуальные нарушения подачи заявки в одном конверте, а не в двух, а также того факта, что доставка заявки была осуществлена не представителем организации, а курьером транспортной компании, решение о недопущении к участию в конкурсе, принятое Администрацией конкурса, является необоснованным и подлежит отмене антимонопольной службой, ввиду незначительности нарушений.

2. ООО «Трансэнерго» считает, что конкурсная документация не соответствует требованиям Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее ФЗ «О концессионных соглашениях»).

Основанием для вывода ООО «Трансэнерго» о несоответствии положений конкурсной документации нормам ФЗ «О концессионных соглашениях» послужило:

2.1. Отсутствие в конкурсной документации технико-экономических показателей.

2.2. Отсутствие в конкурсной документации порядка предоставления

земельных участков в аренду.

2.3 Конкурсная документация не содержит достаточных данных о требованиях, предъявляемых к участникам конкурса.

3. Несоответствие лица, прошедшего отбор и являющегося на сегодняшний день единственным участником конкурса, обязательным требованиям, предъявляемым к участникам.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные Заявителем, Организатором торгов документы, а также выслушав пояснения представителей сторон, Комиссия Хабаровского УФАС установила следующее.

18 января 2022 года на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru Администрацией опубликовано сообщение о проведении конкурса №180122/0048778/01 на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет.

График проведения конкурса содержится в Конкурсной документации, указан на сайте www.torgi.gov.ru. Согласно представленному графику, дата и время начала подачи заявок на участие в конкурсе 19 января 2022 года в 09.00; дата и время окончания подачи заявок 03 марта 2022 года в 10.00.

Вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе, составление и подписание протокола о вскрытии конвертов с Заявками на участие в Конкурсе Конкурсной комиссией назначено на 03 марта 2022 года в 14.00.

Проведение Конкурсной комиссией предварительного отбора участников Конкурса, составление и подписание протокола предварительного отбора участников Конкурса назначено на 03 марта 2022 года в 15.00.

Срок для размещения протоколов по результатам вскрытия конвертов и предварительного отбора участников на сайте – 3 рабочих дня с момента подписания протоколов.

Также, в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола предварительного отбора участников Конкурса, Конкурсная комиссия должна направить уведомления Заявителям о результатах предварительного отбора, с предложением представить конкурсные предложения или с отказом в допуске к участию в Конкурсе.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие №1 от 03 марта 2022 года (опубликован на сайте 10 марта 2022 года), на участие в конкурсе подано две заявки:

- заявка №1 от ООО «Трансэнерго» (подана 01 марта 2022 года в 15 часов 30 минут);

- заявка №2 от ООО «Распределительная сетевая компания» (подана 02 марта 2022 года в 14 часов 30 минут).

В связи с тем, что заявка ООО «Трансэнерго» подана не в двух отдельных конвертах, а в одном конверте (приложены оригинал и копия заявки со всеми запрашиваемыми документами), а также, по причине предоставления заявки на участие в конкурсе не представителем ООО «Трансэнерго», а представителем транспортной компании, Конкурсной комиссией принято решение об отказе в допуске для участия в конкурсе заявителя ООО «Трансэнерго».

Указанное решение отражено в Протоколе №2 от 03 марта 2022 года (опубликован на сайте 10 марта 2022 года) о проведении предварительного отбора участников на участие в открытом конкурсе.

Основания для решения от проведения конкурса - Постановление Администрации № 27 от 18 января 2022 года «О проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии (объектов электросетевого комплекса города Советская Гавань)».

1. В части довода о неправомерном отклонении заявки ООО «Трансэнерго».

Конкурсная документация содержит требования к заявке участников открытого конкурса.

Пунктами 12.3, 12.4, 12.6, абзацами 7, 8 пункта 12.10 и пунктом 12.11 Конкурсной документации, установлено:

Заявитель представляет заявку на участие в конкурсе с приложением документов, указанных в конкурсной документации лично или через своего полномочного представителя.

Заявка на участие в конкурсе оформляется на русском языке в письменной форме в двух экземплярах (оригинал и копия), каждый из которых удостоверяется подписью заявителя и представляется в конкурсную комиссию в отдельном запечатанном конверте.

К заявке на участие в конкурсе прилагается удостоверенная подписью заявителя опись представленных им документов и материалов, в соответствии с формой конкурсной документации, оригинал которой остается в конкурсной комиссии, копия у заявителя.

Экземпляр копии заявки брошюруется отдельно

Опись документов и материалов заявки не брошюруется с документами в составе заявки.

Заявителю будет отказано в приеме конверта с заявкой, если конверт не запечатан и (или) не оформлен не в соответствии с установленными в конкурсной документации требованиями.

Согласно подпункту 2 пункта 15.4 Конкурсной документации решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается конкурсной комиссией в случае, если заявка на участие в конкурсе на соответствует требованиям, предъявляемым к заявкам на участие в конкурсе и установленным конкурсной документацией.

Как следует из текста жалобы, ООО «Трансэнерго» не отрицает допущенные процессуальные нарушения подачи заявки в одном конверте, а не в двух, а также того факта, что доставка заявки была осуществлена не представителем организации, а курьером транспортной компании, однако считает их малозначительными.

Однако конкурсная документация содержит в первую очередь требования к оформлению и подаче заявок участников, а во вторую очередь требования к конкурсному предложению. При вскрытии

конвертов конкурсная комиссия рассматривает заявки на их соответствие требованиям конкурсной документации. Несоответствие заявок указанным требованиям влечет отказ в допуске заявителя к участию в конкурсе.

В связи с чем, данный довод жалобы Комиссия считает необоснованным.

2.1. В части отсутствия в конкурсной документации технико-экономических показателей.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», конкурсная документация должна содержать состав и описание, в том числе технико-экономические показатели объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Постановлением Правительства РФ от 05.12.2006 № 748 «Об утверждении примерного концессионного соглашения в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, объектов, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание и размещение твердых коммунальных отходов, объектов, предназначенных для освещения территорий городских и сельских поселений, объектов, предназначенных для благоустройства территорий, а также объектов социального обслуживания граждан» в соответствии с частью 4 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» соглашения утверждено примерное концессионное соглашение в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов энергоснабжения (далее – Примерное концессионное соглашение № 748).

Пунктом 6 раздела II Примерного концессионного соглашения № 748 к сведениям об объекте концессионного соглашения отнесены, в том числе, сведения о технико-экономических показателях, техническом состоянии, сроке службы, начальной, остаточной и восстановительной стоимости передаваемого объекта соглашения.

Аналогичные разъяснения даны в пункте 3 Письма Министерства

строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 10.04.2015 № 10371-АЧ/04 «О требованиях к концессионным соглашениям», в котором указано:

«При описании технико-экономических показателей объектов, входящих в состав объекта концессионного соглашения, следует приводить следующие показатели – сведения о сроке эксплуатации, износе, балансовой стоимости, о проведенных мероприятиях по ремонту.

Кроме того, необходимо указать основные технические характеристики объектов недвижимого имущества, входящих в состав объекта концессионного соглашения, объектов оборудования, которыми оснащены объекты недвижимого имущества.

Аналогичным образом необходимо описывать объекты иного имущества, передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению.»

Исходя из пункта 3.2 конкурсной документации, следует, что состав и описание, в том числе технико-экономические показатели Объекта концессионного Соглашения, передаваемого Концедентом Концессионеру по Концессионному соглашению, приведены в Приложении № 2 к Конкурсной документации.

Приложение №2 к конкурсной документации утверждено в табличной форме и содержит лишь наименование имущества, входящего в состав объекта соглашения, адрес места нахождения объекта, технические характеристики (например: Трансформаторная подстанция капитального типа, оборудована 2 трансформаторами мощностью 400 кВА марки ТМ 10/0,4 кВ, с вводным распределительным устройством 6 кВ и распределительным устройством 0,4 кВ) и сумму инвестиций в реконструкцию объекта соглашения.

Из содержания Приложения №2 к конкурсной документации следует, что оно не содержит такие технико-экономические показатели объектов, подлежащих передаче по концессионному соглашению, как: техническое состояние объектов, срок службы, начальная, восстановительная и остаточная стоимость объектов и прочих

технико-экономических показателей.

Отсутствие указанной информации является нарушением требований пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» и не позволяет потенциальным участникам конкурса оценить реальное состояние объектов, подлежащих передаче по концессионному соглашению, также, как и не позволяет рассчитать возможные затраты на проведение ремонта и реконструкции объектов, определить необходимость замены устаревшего оборудования.

Данный довод жалобы комиссия считает обоснованным.

Таким образом, отсутствие в конкурсной документации и проекте Концессионного соглашения технико-экономических показателей объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества свидетельствует о нарушении Организатором торгов требований части 2 статьи 13, пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», пункта 6 раздела II Примерного концессионного соглашения № 748.

2.2. В части отсутствия в конкурсной документации порядка предоставления земельных участков в аренду.

Необходимость включения указанной информации в состав конкурсной документации регламентирована в пункте 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионном соглашении», согласно которому, концессионное соглашение должно включать в себя, в том числе такое существенное условие как 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), размер арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками в течение срока действия концессионного

соглашения либо формула расчета размера арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками исходя из обязательных платежей, установленных законодательством Российской Федерации и связанных с правом владения и пользования концедента земельным участком, в течение срока действия концессионного соглашения.

В конкурсной документации, в подпункте 2 пункта 2.12 указано, что Концедент обязан предоставить Концессионеру на правах аренды земельные участки на срок действия концессионного соглашения, необходимые для осуществления Концессионером Концессионной деятельности.

Далее, порядок предоставления земельных участков в аренду прописан в разделе 4 проекта концессионного соглашения, однако, в нем не прописаны кадастровые номера земельных участков, их площадь, местоположение.

В пункте 21 проекта концессионного соглашения указано, что арендная плата за переданные земельные участки устанавливается на основании решения органа местного самоуправления.

В приложении № 2 к проекту концессионного соглашения указана формула расчета размера арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельными участками в течении срока действия концессионного соглашения: $A = V \times C \times K_k$, где A – величина арендной платы, рублей, рассчитываемая за 1 год. V – кадастровая стоимость земельного участка, указанная в выписке ЕГРН, C – процент от кадастровой стоимости земельного участка по видам функционального использования земель, K_k – корректирующий коэффициент.

Учитывая, что данная формула не содержит цифровых характеристик взятых для расчета величин и кадастровых номеров земельных участков, у потенциальных участников отсутствует возможность самостоятельно произвести расчет арендной платы и определить размер дополнительных затрат.

Иных условий, относительно размера арендной платы, концессионное соглашение не содержит.

Пунктом 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» включение в концессионное соглашение порядка предоставления земельных участков, с указанием сроков и размера арендной платы,

отнесено к существенным условиям соглашения.

Таким образом, проект концессионного соглашения, включенный в конкурсную документацию должен содержать сведения, предусмотренные пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях».

В противном случае, лица, претендующие на участие в конкурсе, находятся в полном неведении относительно размера арендной платы, подлежащей оплате в случае победы в конкурсе и заключения концессионного соглашения.

Согласно пункту 2 Постановления Правительства РФ № 673 от 11 ноября 2006 года «Об утверждении примерного концессионного соглашения в отношении объектов по производству, передачи и распределению электрической и тепловой энергии» (далее – Примерное концессионное соглашение № 673), концессионное соглашение в отношении конкретных объектов по производству, передаче и распределению электрической и тепловой энергии заключается в соответствии с примерным концессионным соглашением, утвержденным настоящим Постановлением, и может содержать не противоречащие законодательству Российской Федерации положения, не урегулированные этим примерным концессионным соглашением.

Из данного пункта следует, что заключаемое сторонами концессионное соглашение должно соответствовать утвержденной Правительством типовой форме, и может быть дополнено положениями, не противоречащими законодательству РФ, но при этом, существенные условия соглашения должны быть изложены и согласованы сторонами в редакции, утвержденной типовым соглашением.

Разделом 4 Примерного концессионного соглашения № 673 в отношении объектов по производству и передаче электрической энергии предусмотрен порядок предоставления концессионеру земельных участков.

Исходя из абзаца 2 пункта 28 Примерного концессионного соглашения № 673, следует, что в текст концессионного соглашения необходимо включить сведения о правоустанавливающих документах Концедента на передаваемые земельные участки.

Пунктом 29 Примерного концессионного соглашения № 673 установлена обязанность по включению в текст соглашения описания земельного участка, в том числе его кадастровый номер, местоположение, площадь, описание границ, выписка из государственного земельного кадастра.

Далее, в пункте 30 Примерного концессионного соглашения № 673 указано, в каком виде необходимо прописать порядок определения стоимости арендной платы за пользование земельными участками, а именно, указать, каким нормативно-правовым актом установлена стоимость арендной платы, в каком размере и на какой срок.

Аналогичные требования установлены разделом 5 Примерного концессионного соглашения № 748 (пункты 35, 36, 40).

Проект концессионного соглашения, включенный в текст конкурсной документации, не содержит сведения, подлежащие обязательному включению в концессионное соглашение, предусмотренные Примерным концессионным соглашением № 748, Примерным концессионным соглашением № 673 и требованиями статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Данный довод жалобы также признается Комиссией обоснованным.

На основании изложенного в действиях Организатора торгов имеются нарушения требований пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионном соглашении», части 2, абзаца 2 пункта 28, пунктов 29, 30 Примерного концессионного соглашения № 673, пунктов 35, 36, 40 Примерного концессионного соглашения № 748.

2.3 В части довода, что конкурсная документация не содержит достаточных данных о требованиях, предъявляемых к участникам конкурса.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», конкурсная документация в обязательном порядке должна содержать требования, 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.

В пункте 4.1 конкурсной документации установлены следующие требования к участникам конкурса:

Заявитель (Участник Конкурса) должен соответствовать следующим требованиям:

1) отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя или о прекращении физическим лицом - заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

2) отсутствие решения о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства в отношении него;

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 предусмотренных в проекте концессионного соглашения инвестиций сверх имеющейся у заявителя кредиторской задолженности по вступившим в законную силу решениям суда на момент подачи Заявки.

Учитывая особенности передаваемого объекта концессионного соглашения, его социальную значимость, указанные требования, предъявляемые к участникам конкурса, являются недостаточными и допускают возможность участия в конкурсе и заключения концессионного соглашения организациями, не владеющими достаточным опытом, обученным персоналом, необходимой материально-технической базой для ведения деятельности по передаче электроэнергии на территории городского поселения.

Конкурсная документация не содержит требований к участникам открытого конкурса, прямо предусмотренных пунктом 3 части 1

статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» - требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам.

Данный довод жалобы Комиссия считает обоснованным.

Таким образом, в действиях организатора торгов установлено нарушение пунктом 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Довод жалобы, что участниками конкурса могут быть только лица, являющиеся территориально сетевой организацией, Комиссия считает необоснованным, противоречащим части 3 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», поскольку установление данного требования будет свидетельствовать о необоснованном ограничении доступа какого-либо из участников конкурса к участию в конкурсе.

3. В части довода жалобы о несоответствии лица, прошедшего отбор и являющегося на сегодняшний день единственным участником конкурса, обязательным требованиям, предъявляемым к участникам.

Данный довод Комиссия считает необоснованным, поскольку, как указано выше, участниками открытого конкурса могут быть не только территориально сетевые организации, но и иные лица, соответствующие требованиям конкурсной документации.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Комиссией установлено, что проект концессионного соглашения не соответствует требованиям пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673 и пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748, которыми установлен перечень существенных нарушений Концессионером условий соглашения, влекущий досрочное расторжение соглашения Концедентом на основании решения суда.

В соответствии с данными нормами Концессионное соглашение может быть расторгнуто досрочно на основании решения суда по требованию одной из Сторон в случае существенного нарушения другой Стороной условий Соглашения, существенного изменения обстоятельств, из которых Стороны исходили при его заключении, а также по иным основаниям, предусмотренным федеральными законами.

К существенным нарушениям Концессионером условий Соглашения относятся:

а) нарушение установленных Соглашением сроков создания, создания и реконструкции, либо реконструкции объекта Соглашения;

б) нарушение сроков исполнения обязательств, установленных Соглашением, более чем на определенное количество календарных дней;

в) использование (эксплуатация) объекта Соглашения в целях, не установленных Соглашением;

г) нарушение установленных Соглашением порядка распоряжения объектом Соглашения, порядка использования (эксплуатации) объекта Соглашения;

д) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств, указанных в разделе VII Соглашения, в том числе прекращение или приостановление Концессионером соответствующей деятельности без согласия Концедента;

е) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств по предоставлению потребителям товаров, работ и услуг, в том числе несоответствие их качества требованиям, установленным законодательством Российской Федерации и Соглашением;

ж) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств, указанных в Соглашении.

Однако пункт 96 проекта Концессионного соглашения содержит лишь два существенных нарушения, влекущие одностороннее расторжение Соглашения на основании решения суда:

- нарушение установленных Соглашением сроков реконструкции объекта Соглашения;

- использование (эксплуатация) объекта Соглашения в целях, не установленных Соглашением.

Исключение из проекта Концессионного соглашения иных случаев признания нарушений существенными, исключает возможность одностороннего расторжения Соглашения на основании решения суда в случае не исполнения обязательств **Концессионером**

При указанных обстоятельствах, в действиях Организатора торгов установлено нарушение пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673 и пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01), обоснованной.

2. Признать организатора торгов – Администрацию городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края нарушившей требования пунктов 4, 5 части 1 статьи 10, части 2 статьи 13, пунктов 2, 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», пункта 6 раздела II, пунктов 35, 36, 40, пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748, части 2, абзаца 2 пункта 28,

пунктов 29, 30, пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673.

3. Выдать организатору торгов – Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка организации и проведения торгов.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

РЕШЕНИЕ

по делу № 027/10/18.1-352/2022

Резолютивная часть решения оглашена 29 марта 2022 года.

В полном объеме решение изготовлено 30 марта 2022 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления мероприятий при реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее – Комиссия), в составе

Председатель Комиссии:	начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
Члены Комиссии:	главный специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции; ведущий специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

в присутствии:

- от заявителя: представитель ООО «Трансэнерго» - (по доверенности от 01.06.2021 № 2);

- от организатора торгов: представители Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края явку не обеспечили, извещены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация) – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края,

сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.04.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация, организатор торгов) – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01).

Доводы жалобы сводятся к следующему:

1. По мнению ООО «Трансэнерго», несмотря на допущенные процессуальные нарушения подачи заявки в одном конверте, а не в двух, а также того факта, что доставка заявки была осуществлена не представителем организации, а курьером транспортной компании, решение о недопущении к участию в конкурсе, принятое Администрацией конкурса, является необоснованным и подлежит отмене антимонопольной службой, ввиду незначительности нарушений.

2. ООО «Трансэнерго» считает, что конкурсная документация не соответствует требованиям Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее ФЗ «О концессионных соглашениях»).

Основанием для вывода ООО «Трансэнерго» о несоответствии положений конкурсной документации нормам ФЗ «О концессионных соглашениях» послужило:

2.1. Отсутствие в конкурсной документации технико-экономических показателей.

2.2. Отсутствие в конкурсной документации порядка предоставления

земельных участков в аренду.

2.3 Конкурсная документация не содержит достаточных данных о требованиях, предъявляемых к участникам конкурса.

3. Несоответствие лица, прошедшего отбор и являющегося на сегодняшний день единственным участником конкурса, обязательным требованиям, предъявляемым к участникам.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные Заявителем, Организатором торгов документы, а также выслушав пояснения представителей сторон, Комиссия Хабаровского УФАС установила следующее.

18 января 2022 года на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru Администрацией опубликовано сообщение о проведении конкурса №180122/0048778/01 на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет.

График проведения конкурса содержится в Конкурсной документации, указан на сайте www.torgi.gov.ru. Согласно представленному графику, дата и время начала подачи заявок на участие в конкурсе 19 января 2022 года в 09.00; дата и время окончания подачи заявок 03 марта 2022 года в 10.00.

Вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе, составление и подписание протокола о вскрытии конвертов с Заявками на участие в Конкурсе Конкурсной комиссией назначено на 03 марта 2022 года в 14.00.

Проведение Конкурсной комиссией предварительного отбора участников Конкурса, составление и подписание протокола предварительного отбора участников Конкурса назначено на 03 марта 2022 года в 15.00.

Срок для размещения протоколов по результатам вскрытия конвертов и предварительного отбора участников на сайте – 3 рабочих дня с момента подписания протоколов.

Также, в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола предварительного отбора участников Конкурса, Конкурсная комиссия должна направить уведомления Заявителям о результатах предварительного отбора, с предложением представить конкурсные предложения или с отказом в допуске к участию в Конкурсе.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие №1 от 03 марта 2022 года (опубликован на сайте 10 марта 2022 года), на участие в конкурсе подано две заявки:

- заявка №1 от ООО «Трансэнерго» (подана 01 марта 2022 года в 15 часов 30 минут);

- заявка №2 от ООО «Распределительная сетевая компания» (подана 02 марта 2022 года в 14 часов 30 минут).

В связи с тем, что заявка ООО «Трансэнерго» подана не в двух отдельных конвертах, а в одном конверте (приложены оригинал и копия заявки со всеми запрашиваемыми документами), а также, по причине предоставления заявки на участие в конкурсе не представителем ООО «Трансэнерго», а представителем транспортной компании, Конкурсной комиссией принято решение об отказе в допуске для участия в конкурсе заявителя ООО «Трансэнерго».

Указанное решение отражено в Протоколе №2 от 03 марта 2022 года (опубликован на сайте 10 марта 2022 года) о проведении предварительного отбора участников на участие в открытом конкурсе.

Основания для решения от проведения конкурса - Постановление Администрации № 27 от 18 января 2022 года «О проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии (объектов электросетевого комплекса города Советская Гавань)».

1. В части довода о неправомерном отклонении заявки ООО «Трансэнерго».

Конкурсная документация содержит требования к заявке участников открытого конкурса.

Пунктами 12.3, 12.4, 12.6, абзацами 7, 8 пункта 12.10 и пунктом 12.11 Конкурсной документации, установлено:

Заявитель представляет заявку на участие в конкурсе с приложением документов, указанных в конкурсной документации лично или через своего полномочного представителя.

Заявка на участие в конкурсе оформляется на русском языке в письменной форме в двух экземплярах (оригинал и копия), каждый из которых удостоверяется подписью заявителя и представляется в конкурсную комиссию в отдельном запечатанном конверте.

К заявке на участие в конкурсе прилагается удостоверенная подписью заявителя опись представленных им документов и материалов, в соответствии с формой конкурсной документации, оригинал которой остается в конкурсной комиссии, копия у заявителя.

Экземпляр копии заявки брошюруется отдельно

Опись документов и материалов заявки не брошюруется с документами в составе заявки.

Заявителю будет отказано в приеме конверта с заявкой, если конверт не запечатан и (или) не оформлен не в соответствии с установленными в конкурсной документации требованиями.

Согласно подпункту 2 пункта 15.4 Конкурсной документации решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается конкурсной комиссией в случае, если заявка на участие в конкурсе на соответствует требованиям, предъявляемым к заявкам на участие в конкурсе и установленным конкурсной документацией.

Как следует из текста жалобы, ООО «Трансэнерго» не отрицает допущенные процессуальные нарушения подачи заявки в одном конверте, а не в двух, а также того факта, что доставка заявки была осуществлена не представителем организации, а курьером транспортной компании, однако считает их малозначительными.

Однако конкурсная документация содержит в первую очередь требования к оформлению и подаче заявок участников, а во вторую очередь требования к конкурсному предложению. При вскрытии

конвертов конкурсная комиссия рассматривает заявки на их соответствие требованиям конкурсной документации. Несоответствие заявок указанным требованиям влечет отказ в допуске заявителя к участию в конкурсе.

В связи с чем, данный довод жалобы Комиссия считает необоснованным.

2.1. В части отсутствия в конкурсной документации технико-экономических показателей.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», конкурсная документация должна содержать состав и описание, в том числе технико-экономические показатели объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Постановлением Правительства РФ от 05.12.2006 № 748 «Об утверждении примерного концессионного соглашения в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, объектов, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание и размещение твердых коммунальных отходов, объектов, предназначенных для освещения территорий городских и сельских поселений, объектов, предназначенных для благоустройства территорий, а также объектов социального обслуживания граждан» в соответствии с частью 4 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» соглашения утверждено примерное концессионное соглашение в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов энергоснабжения (далее – Примерное концессионное соглашение № 748).

Пунктом 6 раздела II Примерного концессионного соглашения № 748 к сведениям об объекте концессионного соглашения отнесены, в том числе, сведения о технико-экономических показателях, техническом состоянии, сроке службы, начальной, остаточной и восстановительной стоимости передаваемого объекта соглашения.

Аналогичные разъяснения даны в пункте 3 Письма Министерства

строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 10.04.2015 № 10371-АЧ/04 «О требованиях к концессионным соглашениям», в котором указано:

«При описании технико-экономических показателей объектов, входящих в состав объекта концессионного соглашения, следует приводить следующие показатели – сведения о сроке эксплуатации, износе, балансовой стоимости, о проведенных мероприятиях по ремонту.

Кроме того, необходимо указать основные технические характеристики объектов недвижимого имущества, входящих в состав объекта концессионного соглашения, объектов оборудования, которыми оснащены объекты недвижимого имущества.

Аналогичным образом необходимо описывать объекты иного имущества, передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению.»

Исходя из пункта 3.2 конкурсной документации, следует, что состав и описание, в том числе технико-экономические показатели Объекта концессионного Соглашения, передаваемого Концедентом Концессионеру по Концессионному соглашению, приведены в Приложении № 2 к Конкурсной документации.

Приложение №2 к конкурсной документации утверждено в табличной форме и содержит лишь наименование имущества, входящего в состав объекта соглашения, адрес места нахождения объекта, технические характеристики (например: Трансформаторная подстанция капитального типа, оборудована 2 трансформаторами мощностью 400 кВА марки ТМ 10/0,4 кВ, с вводным распределительным устройством 6 кВ и распределительным устройством 0,4 кВ) и сумму инвестиций в реконструкцию объекта соглашения.

Из содержания Приложения №2 к конкурсной документации следует, что оно не содержит такие технико-экономические показатели объектов, подлежащих передаче по концессионному соглашению, как: техническое состояние объектов, срок службы, начальная, восстановительная и остаточная стоимость объектов и прочих

технико-экономических показателей.

Отсутствие указанной информации является нарушением требований пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» и не позволяет потенциальным участникам конкурса оценить реальное состояние объектов, подлежащих передаче по концессионному соглашению, также, как и не позволяет рассчитать возможные затраты на проведение ремонта и реконструкции объектов, определить необходимость замены устаревшего оборудования.

Данный довод жалобы комиссия считает обоснованным.

Таким образом, отсутствие в конкурсной документации и проекте Концессионного соглашения технико-экономических показателей объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества свидетельствует о нарушении Организатором торгов требований части 2 статьи 13, пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», пункта 6 раздела II Примерного концессионного соглашения № 748.

2.2. В части отсутствия в конкурсной документации порядка предоставления земельных участков в аренду.

Необходимость включения указанной информации в состав конкурсной документации регламентирована в пункте 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионном соглашении», согласно которому, концессионное соглашение должно включать в себя, в том числе такое существенное условие как 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), размер арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками в течение срока действия концессионного

соглашения либо формула расчета размера арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками исходя из обязательных платежей, установленных законодательством Российской Федерации и связанных с правом владения и пользования концедента земельным участком, в течение срока действия концессионного соглашения.

В конкурсной документации, в подпункте 2 пункта 2.12 указано, что Концедент обязан предоставить Концессионеру на правах аренды земельные участки на срок действия концессионного соглашения, необходимые для осуществления Концессионером Концессионной деятельности.

Далее, порядок предоставления земельных участков в аренду прописан в разделе 4 проекта концессионного соглашения, однако, в нем не прописаны кадастровые номера земельных участков, их площадь, местоположение.

В пункте 21 проекта концессионного соглашения указано, что арендная плата за переданные земельные участки устанавливается на основании решения органа местного самоуправления.

В приложении № 2 к проекту концессионного соглашения указана формула расчета размера арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельными участками в течении срока действия концессионного соглашения: $A = V \times C \times K_k$, где A – величина арендной платы, рублей, рассчитываемая за 1 год. V – кадастровая стоимость земельного участка, указанная в выписке ЕГРН, C – процент от кадастровой стоимости земельного участка по видам функционального использования земель, K_k – корректирующий коэффициент.

Учитывая, что данная формула не содержит цифровых характеристик взятых для расчета величин и кадастровых номеров земельных участков, у потенциальных участников отсутствует возможность самостоятельно произвести расчет арендной платы и определить размер дополнительных затрат.

Иных условий, относительно размера арендной платы, концессионное соглашение не содержит.

Пунктом 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» включение в концессионное соглашение порядка предоставления земельных участков, с указанием сроков и размера арендной платы,

отнесено к существенным условиям соглашения.

Таким образом, проект концессионного соглашения, включенный в конкурсную документацию должен содержать сведения, предусмотренные пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях».

В противном случае, лица, претендующие на участие в конкурсе, находятся в полном неведении относительно размера арендной платы, подлежащей оплате в случае победы в конкурсе и заключения концессионного соглашения.

Согласно пункту 2 Постановления Правительства РФ № 673 от 11 ноября 2006 года «Об утверждении примерного концессионного соглашения в отношении объектов по производству, передачи и распределению электрической и тепловой энергии» (далее – Примерное концессионное соглашение № 673), концессионное соглашение в отношении конкретных объектов по производству, передаче и распределению электрической и тепловой энергии заключается в соответствии с примерным концессионным соглашением, утвержденным настоящим Постановлением, и может содержать не противоречащие законодательству Российской Федерации положения, не урегулированные этим примерным концессионным соглашением.

Из данного пункта следует, что заключаемое сторонами концессионное соглашение должно соответствовать утвержденной Правительством типовой форме, и может быть дополнено положениями, не противоречащими законодательству РФ, но при этом, существенные условия соглашения должны быть изложены и согласованы сторонами в редакции, утвержденной типовым соглашением.

Разделом 4 Примерного концессионного соглашения № 673 в отношении объектов по производству и передаче электрической энергии предусмотрен порядок предоставления концессионеру земельных участков.

Исходя из абзаца 2 пункта 28 Примерного концессионного соглашения № 673, следует, что в текст концессионного соглашения необходимо включить сведения о правоустанавливающих документах Концедента на передаваемые земельные участки.

Пунктом 29 Примерного концессионного соглашения № 673 установлена обязанность по включению в текст соглашения описания земельного участка, в том числе его кадастровый номер, местоположение, площадь, описание границ, выписка из государственного земельного кадастра.

Далее, в пункте 30 Примерного концессионного соглашения № 673 указано, в каком виде необходимо прописать порядок определения стоимости арендной платы за пользование земельными участками, а именно, указать, каким нормативно-правовым актом установлена стоимость арендной платы, в каком размере и на какой срок.

Аналогичные требования установлены разделом 5 Примерного концессионного соглашения № 748 (пункты 35, 36, 40).

Проект концессионного соглашения, включенный в текст конкурсной документации, не содержит сведения, подлежащие обязательному включению в концессионное соглашение, предусмотренные Примерным концессионным соглашением № 748, Примерным концессионным соглашением № 673 и требованиями статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Данный довод жалобы также признается Комиссией обоснованным.

На основании изложенного в действиях Организатора торгов имеются нарушения требований пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионном соглашении», части 2, абзаца 2 пункта 28, пунктов 29, 30 Примерного концессионного соглашения № 673, пунктов 35, 36, 40 Примерного концессионного соглашения № 748.

2.3 В части довода, что конкурсная документация не содержит достаточных данных о требованиях, предъявляемых к участникам конкурса.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», конкурсная документация в обязательном порядке должна содержать требования, 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.

В пункте 4.1 конкурсной документации установлены следующие требования к участникам конкурса:

Заявитель (Участник Конкурса) должен соответствовать следующим требованиям:

1) отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя или о прекращении физическим лицом - заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

2) отсутствие решения о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства в отношении него;

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 предусмотренных в проекте концессионного соглашения инвестиций сверх имеющейся у заявителя кредиторской задолженности по вступившим в законную силу решениям суда на момент подачи Заявки.

Учитывая особенности передаваемого объекта концессионного соглашения, его социальную значимость, указанные требования, предъявляемые к участникам конкурса, являются недостаточными и допускают возможность участия в конкурсе и заключения концессионного соглашения организациями, не владеющими достаточным опытом, обученным персоналом, необходимой материально-технической базой для ведения деятельности по передаче электроэнергии на территории городского поселения.

Конкурсная документация не содержит требований к участникам открытого конкурса, прямо предусмотренных пунктом 3 части 1

статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» - требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам.

Данный довод жалобы Комиссия считает обоснованным.

Таким образом, в действиях организатора торгов установлено нарушение пунктом 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Довод жалобы, что участниками конкурса могут быть только лица, являющиеся территориально сетевой организацией, Комиссия считает необоснованным, противоречащим части 3 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», поскольку установление данного требования будет свидетельствовать о необоснованном ограничении доступа какого-либо из участников конкурса к участию в конкурсе.

3. В части довода жалобы о несоответствии лица, прошедшего отбор и являющегося на сегодняшний день единственным участником конкурса, обязательным требованиям, предъявляемым к участникам.

Данный довод Комиссия считает необоснованным, поскольку, как указано выше, участниками открытого конкурса могут быть не только территориально сетевые организации, но и иные лица, соответствующие требованиям конкурсной документации.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Комиссией установлено, что проект концессионного соглашения не соответствует требованиям пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673 и пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748, которыми установлен перечень существенных нарушений Концессионером условий соглашения, влекущий досрочное расторжение соглашения Концедентом на основании решения суда.

В соответствии с данными нормами Концессионное соглашение может быть расторгнуто досрочно на основании решения суда по требованию одной из Сторон в случае существенного нарушения другой Стороной условий Соглашения, существенного изменения обстоятельств, из которых Стороны исходили при его заключении, а также по иным основаниям, предусмотренным федеральными законами.

К существенным нарушениям Концессионером условий Соглашения относятся:

а) нарушение установленных Соглашением сроков создания, создания и реконструкции, либо реконструкции объекта Соглашения;

б) нарушение сроков исполнения обязательств, установленных Соглашением, более чем на определенное количество календарных дней;

в) использование (эксплуатация) объекта Соглашения в целях, не установленных Соглашением;

г) нарушение установленных Соглашением порядка распоряжения объектом Соглашения, порядка использования (эксплуатации) объекта Соглашения;

д) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств, указанных в разделе VII Соглашения, в том числе прекращение или приостановление Концессионером соответствующей деятельности без согласия Концедента;

е) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств по предоставлению потребителям товаров, работ и услуг, в том числе несоответствие их качества требованиям, установленным законодательством Российской Федерации и Соглашением;

ж) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств, указанных в Соглашении.

Однако пункт 96 проекта Концессионного соглашения содержит лишь два существенных нарушения, влекущие одностороннее расторжение Соглашения на основании решения суда:

- нарушение установленных Соглашением сроков реконструкции объекта Соглашения;

- использование (эксплуатация) объекта Соглашения в целях, не установленных Соглашением.

Исключение из проекта Концессионного соглашения иных случаев признания нарушений существенными, исключает возможность одностороннего расторжения Соглашения на основании решения суда в случае не исполнения обязательств **Концессионером**

При указанных обстоятельствах, в действиях Организатора торгов установлено нарушение пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673 и пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01), обоснованной.

2. Признать организатора торгов – Администрацию городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края нарушившей требования пунктов 4, 5 части 1 статьи 10, части 2 статьи 13, пунктов 2, 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», пункта 6 раздела II, пунктов 35, 36, 40, пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748, части 2, абзаца 2 пункта 28,

пунктов 29, 30, пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673.

3. Выдать организатору торгов – Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка организации и проведения торгов.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

РЕШЕНИЕ

по делу № 027/10/18.1-352/2022

Резолютивная часть решения оглашена 29 марта 2022 года.

В полном объеме решение изготовлено 30 марта 2022 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления мероприятий при реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее – Комиссия), в составе

Председатель Комиссии:	начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
Члены Комиссии:	главный специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции; ведущий специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

в присутствии:

- от заявителя: представитель ООО «Трансэнерго» - (по доверенности от 01.06.2021 № 2);

- от организатора торгов: представители Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края явку не обеспечили, извещены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация) – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края,

сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.04.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация, организатор торгов) – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01).

Доводы жалобы сводятся к следующему:

1. По мнению ООО «Трансэнерго», несмотря на допущенные процессуальные нарушения подачи заявки в одном конверте, а не в двух, а также того факта, что доставка заявки была осуществлена не представителем организации, а курьером транспортной компании, решение о недопущении к участию в конкурсе, принятое Администрацией конкурса, является необоснованным и подлежит отмене антимонопольной службой, ввиду незначительности нарушений.

2. ООО «Трансэнерго» считает, что конкурсная документация не соответствует требованиям Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее ФЗ «О концессионных соглашениях»).

Основанием для вывода ООО «Трансэнерго» о несоответствии положений конкурсной документации нормам ФЗ «О концессионных соглашениях» послужило:

2.1. Отсутствие в конкурсной документации технико-экономических показателей.

2.2. Отсутствие в конкурсной документации порядка предоставления

земельных участков в аренду.

2.3 Конкурсная документация не содержит достаточных данных о требованиях, предъявляемых к участникам конкурса.

3. Несоответствие лица, прошедшего отбор и являющегося на сегодняшний день единственным участником конкурса, обязательным требованиям, предъявляемым к участникам.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные Заявителем, Организатором торгов документы, а также выслушав пояснения представителей сторон, Комиссия Хабаровского УФАС установила следующее.

18 января 2022 года на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru Администрацией опубликовано сообщение о проведении конкурса №180122/0048778/01 на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет.

График проведения конкурса содержится в Конкурсной документации, указан на сайте www.torgi.gov.ru. Согласно представленному графику, дата и время начала подачи заявок на участие в конкурсе 19 января 2022 года в 09.00; дата и время окончания подачи заявок 03 марта 2022 года в 10.00.

Вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе, составление и подписание протокола о вскрытии конвертов с Заявками на участие в Конкурсе Конкурсной комиссией назначено на 03 марта 2022 года в 14.00.

Проведение Конкурсной комиссией предварительного отбора участников Конкурса, составление и подписание протокола предварительного отбора участников Конкурса назначено на 03 марта 2022 года в 15.00.

Срок для размещения протоколов по результатам вскрытия конвертов и предварительного отбора участников на сайте – 3 рабочих дня с момента подписания протоколов.

Также, в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола предварительного отбора участников Конкурса, Конкурсная комиссия должна направить уведомления Заявителям о результатах предварительного отбора, с предложением представить конкурсные предложения или с отказом в допуске к участию в Конкурсе.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие №1 от 03 марта 2022 года (опубликован на сайте 10 марта 2022 года), на участие в конкурсе подано две заявки:

- заявка №1 от ООО «Трансэнерго» (подана 01 марта 2022 года в 15 часов 30 минут);

- заявка №2 от ООО «Распределительная сетевая компания» (подана 02 марта 2022 года в 14 часов 30 минут).

В связи с тем, что заявка ООО «Трансэнерго» подана не в двух отдельных конвертах, а в одном конверте (приложены оригинал и копия заявки со всеми запрашиваемыми документами), а также, по причине предоставления заявки на участие в конкурсе не представителем ООО «Трансэнерго», а представителем транспортной компании, Конкурсной комиссией принято решение об отказе в допуске для участия в конкурсе заявителя ООО «Трансэнерго».

Указанное решение отражено в Протоколе №2 от 03 марта 2022 года (опубликован на сайте 10 марта 2022 года) о проведении предварительного отбора участников на участие в открытом конкурсе.

Основания для решения от проведения конкурса - Постановление Администрации № 27 от 18 января 2022 года «О проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии (объектов электросетевого комплекса города Советская Гавань)».

1. В части довода о неправомерном отклонении заявки ООО «Трансэнерго».

Конкурсная документация содержит требования к заявке участников открытого конкурса.

Пунктами 12.3, 12.4, 12.6, абзацами 7, 8 пункта 12.10 и пунктом 12.11 Конкурсной документации, установлено:

Заявитель представляет заявку на участие в конкурсе с приложением документов, указанных в конкурсной документации лично или через своего полномочного представителя.

Заявка на участие в конкурсе оформляется на русском языке в письменной форме в двух экземплярах (оригинал и копия), каждый из которых удостоверяется подписью заявителя и представляется в конкурсную комиссию в отдельном запечатанном конверте.

К заявке на участие в конкурсе прилагается удостоверенная подписью заявителя опись представленных им документов и материалов, в соответствии с формой конкурсной документации, оригинал которой остается в конкурсной комиссии, копия у заявителя.

Экземпляр копии заявки брошюруется отдельно

Опись документов и материалов заявки не брошюруется с документами в составе заявки.

Заявителю будет отказано в приеме конверта с заявкой, если конверт не запечатан и (или) не оформлен не в соответствии с установленными в конкурсной документации требованиями.

Согласно подпункту 2 пункта 15.4 Конкурсной документации решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается конкурсной комиссией в случае, если заявка на участие в конкурсе на соответствует требованиям, предъявляемым к заявкам на участие в конкурсе и установленным конкурсной документацией.

Как следует из текста жалобы, ООО «Трансэнерго» не отрицает допущенные процессуальные нарушения подачи заявки в одном конверте, а не в двух, а также того факта, что доставка заявки была осуществлена не представителем организации, а курьером транспортной компании, однако считает их малозначительными.

Однако конкурсная документация содержит в первую очередь требования к оформлению и подаче заявок участников, а во вторую очередь требования к конкурсному предложению. При вскрытии

конвертов конкурсная комиссия рассматривает заявки на их соответствие требованиям конкурсной документации. Несоответствие заявок указанным требованиям влечет отказ в допуске заявителя к участию в конкурсе.

В связи с чем, данный довод жалобы Комиссия считает необоснованным.

2.1. В части отсутствия в конкурсной документации технико-экономических показателей.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», конкурсная документация должна содержать состав и описание, в том числе технико-экономические показатели объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Постановлением Правительства РФ от 05.12.2006 № 748 «Об утверждении примерного концессионного соглашения в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, объектов, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание и размещение твердых коммунальных отходов, объектов, предназначенных для освещения территорий городских и сельских поселений, объектов, предназначенных для благоустройства территорий, а также объектов социального обслуживания граждан» в соответствии с частью 4 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» соглашения утверждено примерное концессионное соглашение в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов энергоснабжения (далее – Примерное концессионное соглашение № 748).

Пунктом 6 раздела II Примерного концессионного соглашения № 748 к сведениям об объекте концессионного соглашения отнесены, в том числе, сведения о технико-экономических показателях, техническом состоянии, сроке службы, начальной, остаточной и восстановительной стоимости передаваемого объекта соглашения.

Аналогичные разъяснения даны в пункте 3 Письма Министерства

строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 10.04.2015 № 10371-АЧ/04 «О требованиях к концессионным соглашениям», в котором указано:

«При описании технико-экономических показателей объектов, входящих в состав объекта концессионного соглашения, следует приводить следующие показатели – сведения о сроке эксплуатации, износе, балансовой стоимости, о проведенных мероприятиях по ремонту.

Кроме того, необходимо указать основные технические характеристики объектов недвижимого имущества, входящих в состав объекта концессионного соглашения, объектов оборудования, которыми оснащены объекты недвижимого имущества.

Аналогичным образом необходимо описывать объекты иного имущества, передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению.»

Исходя из пункта 3.2 конкурсной документации, следует, что состав и описание, в том числе технико-экономические показатели Объекта концессионного Соглашения, передаваемого Концедентом Концессионеру по Концессионному соглашению, приведены в Приложении № 2 к Конкурсной документации.

Приложение №2 к конкурсной документации утверждено в табличной форме и содержит лишь наименование имущества, входящего в состав объекта соглашения, адрес места нахождения объекта, технические характеристики (например: Трансформаторная подстанция капитального типа, оборудована 2 трансформаторами мощностью 400 кВА марки ТМ 10/0,4 кВ, с вводным распределительным устройством 6 кВ и распределительным устройством 0,4 кВ) и сумму инвестиций в реконструкцию объекта соглашения.

Из содержания Приложения №2 к конкурсной документации следует, что оно не содержит такие технико-экономические показатели объектов, подлежащих передаче по концессионному соглашению, как: техническое состояние объектов, срок службы, начальная, восстановительная и остаточная стоимость объектов и прочих

технико-экономических показателей.

Отсутствие указанной информации является нарушением требований пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» и не позволяет потенциальным участникам конкурса оценить реальное состояние объектов, подлежащих передаче по концессионному соглашению, также, как и не позволяет рассчитать возможные затраты на проведение ремонта и реконструкции объектов, определить необходимость замены устаревшего оборудования.

Данный довод жалобы комиссия считает обоснованным.

Таким образом, отсутствие в конкурсной документации и проекте Концессионного соглашения технико-экономических показателей объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества свидетельствует о нарушении Организатором торгов требований части 2 статьи 13, пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», пункта 6 раздела II Примерного концессионного соглашения № 748.

2.2. В части отсутствия в конкурсной документации порядка предоставления земельных участков в аренду.

Необходимость включения указанной информации в состав конкурсной документации регламентирована в пункте 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионном соглашении», согласно которому, концессионное соглашение должно включать в себя, в том числе такое существенное условие как 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), размер арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками в течение срока действия концессионного

соглашения либо формула расчета размера арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками исходя из обязательных платежей, установленных законодательством Российской Федерации и связанных с правом владения и пользования концедента земельным участком, в течение срока действия концессионного соглашения.

В конкурсной документации, в подпункте 2 пункта 2.12 указано, что Концедент обязан предоставить Концессионеру на правах аренды земельные участки на срок действия концессионного соглашения, необходимые для осуществления Концессионером Концессионной деятельности.

Далее, порядок предоставления земельных участков в аренду прописан в разделе 4 проекта концессионного соглашения, однако, в нем не прописаны кадастровые номера земельных участков, их площадь, местоположение.

В пункте 21 проекта концессионного соглашения указано, что арендная плата за переданные земельные участки устанавливается на основании решения органа местного самоуправления.

В приложении № 2 к проекту концессионного соглашения указана формула расчета размера арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельными участками в течении срока действия концессионного соглашения: $A = V \times C \times K_k$, где A – величина арендной платы, рублей, рассчитываемая за 1 год. V – кадастровая стоимость земельного участка, указанная в выписке ЕГРН, C – процент от кадастровой стоимости земельного участка по видам функционального использования земель, K_k – корректирующий коэффициент.

Учитывая, что данная формула не содержит цифровых характеристик взятых для расчета величин и кадастровых номеров земельных участков, у потенциальных участников отсутствует возможность самостоятельно произвести расчет арендной платы и определить размер дополнительных затрат.

Иных условий, относительно размера арендной платы, концессионное соглашение не содержит.

Пунктом 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» включение в концессионное соглашение порядка предоставления земельных участков, с указанием сроков и размера арендной платы,

отнесено к существенным условиям соглашения.

Таким образом, проект концессионного соглашения, включенный в конкурсную документацию должен содержать сведения, предусмотренные пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях».

В противном случае, лица, претендующие на участие в конкурсе, находятся в полном неведении относительно размера арендной платы, подлежащей оплате в случае победы в конкурсе и заключения концессионного соглашения.

Согласно пункту 2 Постановления Правительства РФ № 673 от 11 ноября 2006 года «Об утверждении примерного концессионного соглашения в отношении объектов по производству, передачи и распределению электрической и тепловой энергии» (далее – Примерное концессионное соглашение № 673), концессионное соглашение в отношении конкретных объектов по производству, передаче и распределению электрической и тепловой энергии заключается в соответствии с примерным концессионным соглашением, утвержденным настоящим Постановлением, и может содержать не противоречащие законодательству Российской Федерации положения, не урегулированные этим примерным концессионным соглашением.

Из данного пункта следует, что заключаемое сторонами концессионное соглашение должно соответствовать утвержденной Правительством типовой форме, и может быть дополнено положениями, не противоречащими законодательству РФ, но при этом, существенные условия соглашения должны быть изложены и согласованы сторонами в редакции, утвержденной типовым соглашением.

Разделом 4 Примерного концессионного соглашения № 673 в отношении объектов по производству и передаче электрической энергии предусмотрен порядок предоставления концессионеру земельных участков.

Исходя из абзаца 2 пункта 28 Примерного концессионного соглашения № 673, следует, что в текст концессионного соглашения необходимо включить сведения о правоустанавливающих документах Концедента на передаваемые земельные участки.

Пунктом 29 Примерного концессионного соглашения № 673 установлена обязанность по включению в текст соглашения описания земельного участка, в том числе его кадастровый номер, местоположение, площадь, описание границ, выписка из государственного земельного кадастра.

Далее, в пункте 30 Примерного концессионного соглашения № 673 указано, в каком виде необходимо прописать порядок определения стоимости арендной платы за пользование земельными участками, а именно, указать, каким нормативно-правовым актом установлена стоимость арендной платы, в каком размере и на какой срок.

Аналогичные требования установлены разделом 5 Примерного концессионного соглашения № 748 (пункты 35, 36, 40).

Проект концессионного соглашения, включенный в текст конкурсной документации, не содержит сведения, подлежащие обязательному включению в концессионное соглашение, предусмотренные Примерным концессионным соглашением № 748, Примерным концессионным соглашением № 673 и требованиями статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Данный довод жалобы также признается Комиссией обоснованным.

На основании изложенного в действиях Организатора торгов имеются нарушения требований пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионном соглашении», части 2, абзаца 2 пункта 28, пунктов 29, 30 Примерного концессионного соглашения № 673, пунктов 35, 36, 40 Примерного концессионного соглашения № 748.

2.3 В части довода, что конкурсная документация не содержит достаточных данных о требованиях, предъявляемых к участникам конкурса.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», конкурсная документация в обязательном порядке должна содержать требования, 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.

В пункте 4.1 конкурсной документации установлены следующие требования к участникам конкурса:

Заявитель (Участник Конкурса) должен соответствовать следующим требованиям:

1) отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя или о прекращении физическим лицом - заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

2) отсутствие решения о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства в отношении него;

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 предусмотренных в проекте концессионного соглашения инвестиций сверх имеющейся у заявителя кредиторской задолженности по вступившим в законную силу решениям суда на момент подачи Заявки.

Учитывая особенности передаваемого объекта концессионного соглашения, его социальную значимость, указанные требования, предъявляемые к участникам конкурса, являются недостаточными и допускают возможность участия в конкурсе и заключения концессионного соглашения организациями, не владеющими достаточным опытом, обученным персоналом, необходимой материально-технической базой для ведения деятельности по передаче электроэнергии на территории городского поселения.

Конкурсная документация не содержит требований к участникам открытого конкурса, прямо предусмотренных пунктом 3 части 1

статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» - требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам.

Данный довод жалобы Комиссия считает обоснованным.

Таким образом, в действиях организатора торгов установлено нарушение пунктом 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Довод жалобы, что участниками конкурса могут быть только лица, являющиеся территориально сетевой организацией, Комиссия считает необоснованным, противоречащим части 3 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», поскольку установление данного требования будет свидетельствовать о необоснованном ограничении доступа какого-либо из участников конкурса к участию в конкурсе.

3. В части довода жалобы о несоответствии лица, прошедшего отбор и являющегося на сегодняшний день единственным участником конкурса, обязательным требованиям, предъявляемым к участникам.

Данный довод Комиссия считает необоснованным, поскольку, как указано выше, участниками открытого конкурса могут быть не только территориально сетевые организации, но и иные лица, соответствующие требованиям конкурсной документации.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Комиссией установлено, что проект концессионного соглашения не соответствует требованиям пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673 и пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748, которыми установлен перечень существенных нарушений Концессионером условий соглашения, влекущий досрочное расторжение соглашения Концедентом на основании решения суда.

В соответствии с данными нормами Концессионное соглашение может быть расторгнуто досрочно на основании решения суда по требованию одной из Сторон в случае существенного нарушения другой Стороной условий Соглашения, существенного изменения обстоятельств, из которых Стороны исходили при его заключении, а также по иным основаниям, предусмотренным федеральными законами.

К существенным нарушениям Концессионером условий Соглашения относятся:

а) нарушение установленных Соглашением сроков создания, создания и реконструкции, либо реконструкции объекта Соглашения;

б) нарушение сроков исполнения обязательств, установленных Соглашением, более чем на определенное количество календарных дней;

в) использование (эксплуатация) объекта Соглашения в целях, не установленных Соглашением;

г) нарушение установленных Соглашением порядка распоряжения объектом Соглашения, порядка использования (эксплуатации) объекта Соглашения;

д) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств, указанных в разделе VII Соглашения, в том числе прекращение или приостановление Концессионером соответствующей деятельности без согласия Концедента;

е) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств по предоставлению потребителям товаров, работ и услуг, в том числе несоответствие их качества требованиям, установленным законодательством Российской Федерации и Соглашением;

ж) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств, указанных в Соглашении.

Однако пункт 96 проекта Концессионного соглашения содержит лишь два существенных нарушения, влекущие одностороннее расторжение Соглашения на основании решения суда:

- нарушение установленных Соглашением сроков реконструкции объекта Соглашения;

- использование (эксплуатация) объекта Соглашения в целях, не установленных Соглашением.

Исключение из проекта Концессионного соглашения иных случаев признания нарушений существенными, исключает возможность одностороннего расторжения Соглашения на основании решения суда в случае не исполнения обязательств **Концессионером**

При указанных обстоятельствах, в действиях Организатора торгов установлено нарушение пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673 и пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01), обоснованной.

2. Признать организатора торгов – Администрацию городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края нарушившей требования пунктов 4, 5 части 1 статьи 10, части 2 статьи 13, пунктов 2, 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», пункта 6 раздела II, пунктов 35, 36, 40, пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748, части 2, абзаца 2 пункта 28,

пунктов 29, 30, пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673.

3. Выдать организатору торгов – Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка организации и проведения торгов.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

РЕШЕНИЕ

по делу № 027/10/18.1-352/2022

Резолютивная часть решения оглашена 29 марта 2022 года.

В полном объеме решение изготовлено 30 марта 2022 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления мероприятий при реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее – Комиссия), в составе

Председатель Комиссии:	начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
Члены Комиссии:	главный специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции; ведущий специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

в присутствии:

- от заявителя: представитель ООО «Трансэнерго» - (по доверенности от 01.06.2021 № 2);

- от организатора торгов: представители Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края явку не обеспечили, извещены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация) – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края,

сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.04.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация, организатор торгов) – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01).

Доводы жалобы сводятся к следующему:

1. По мнению ООО «Трансэнерго», несмотря на допущенные процессуальные нарушения подачи заявки в одном конверте, а не в двух, а также того факта, что доставка заявки была осуществлена не представителем организации, а курьером транспортной компании, решение о недопущении к участию в конкурсе, принятое Администрацией конкурса, является необоснованным и подлежит отмене антимонопольной службой, ввиду незначительности нарушений.

2. ООО «Трансэнерго» считает, что конкурсная документация не соответствует требованиям Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее ФЗ «О концессионных соглашениях»).

Основанием для вывода ООО «Трансэнерго» о несоответствии положений конкурсной документации нормам ФЗ «О концессионных соглашениях» послужило:

2.1. Отсутствие в конкурсной документации технико-экономических показателей.

2.2. Отсутствие в конкурсной документации порядка предоставления

земельных участков в аренду.

2.3 Конкурсная документация не содержит достаточных данных о требованиях, предъявляемых к участникам конкурса.

3. Несоответствие лица, прошедшего отбор и являющегося на сегодняшний день единственным участником конкурса, обязательным требованиям, предъявляемым к участникам.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные Заявителем, Организатором торгов документы, а также выслушав пояснения представителей сторон, Комиссия Хабаровского УФАС установила следующее.

18 января 2022 года на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru Администрацией опубликовано сообщение о проведении конкурса №180122/0048778/01 на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет.

График проведения конкурса содержится в Конкурсной документации, указан на сайте www.torgi.gov.ru. Согласно представленному графику, дата и время начала подачи заявок на участие в конкурсе 19 января 2022 года в 09.00; дата и время окончания подачи заявок 03 марта 2022 года в 10.00.

Вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе, составление и подписание протокола о вскрытии конвертов с Заявками на участие в Конкурсе Конкурсной комиссией назначено на 03 марта 2022 года в 14.00.

Проведение Конкурсной комиссией предварительного отбора участников Конкурса, составление и подписание протокола предварительного отбора участников Конкурса назначено на 03 марта 2022 года в 15.00.

Срок для размещения протоколов по результатам вскрытия конвертов и предварительного отбора участников на сайте – 3 рабочих дня с момента подписания протоколов.

Также, в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола предварительного отбора участников Конкурса, Конкурсная комиссия должна направить уведомления Заявителям о результатах предварительного отбора, с предложением представить конкурсные предложения или с отказом в допуске к участию в Конкурсе.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие №1 от 03 марта 2022 года (опубликован на сайте 10 марта 2022 года), на участие в конкурсе подано две заявки:

- заявка №1 от ООО «Трансэнерго» (подана 01 марта 2022 года в 15 часов 30 минут);

- заявка №2 от ООО «Распределительная сетевая компания» (подана 02 марта 2022 года в 14 часов 30 минут).

В связи с тем, что заявка ООО «Трансэнерго» подана не в двух отдельных конвертах, а в одном конверте (приложены оригинал и копия заявки со всеми запрашиваемыми документами), а также, по причине предоставления заявки на участие в конкурсе не представителем ООО «Трансэнерго», а представителем транспортной компании, Конкурсной комиссией принято решение об отказе в допуске для участия в конкурсе заявителя ООО «Трансэнерго».

Указанное решение отражено в Протоколе №2 от 03 марта 2022 года (опубликован на сайте 10 марта 2022 года) о проведении предварительного отбора участников на участие в открытом конкурсе.

Основания для решения от проведения конкурса - Постановление Администрации № 27 от 18 января 2022 года «О проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии (объектов электросетевого комплекса города Советская Гавань)».

1. В части довода о неправомерном отклонении заявки ООО «Трансэнерго».

Конкурсная документация содержит требования к заявке участников открытого конкурса.

Пунктами 12.3, 12.4, 12.6, абзацами 7, 8 пункта 12.10 и пунктом 12.11 Конкурсной документации, установлено:

Заявитель представляет заявку на участие в конкурсе с приложением документов, указанных в конкурсной документации лично или через своего полномочного представителя.

Заявка на участие в конкурсе оформляется на русском языке в письменной форме в двух экземплярах (оригинал и копия), каждый из которых удостоверяется подписью заявителя и представляется в конкурсную комиссию в отдельном запечатанном конверте.

К заявке на участие в конкурсе прилагается удостоверенная подписью заявителя опись представленных им документов и материалов, в соответствии с формой конкурсной документации, оригинал которой остается в конкурсной комиссии, копия у заявителя.

Экземпляр копии заявки брошюруется отдельно

Опись документов и материалов заявки не брошюруется с документами в составе заявки.

Заявителю будет отказано в приеме конверта с заявкой, если конверт не запечатан и (или) не оформлен не в соответствии с установленными в конкурсной документации требованиями.

Согласно подпункту 2 пункта 15.4 Конкурсной документации решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается конкурсной комиссией в случае, если заявка на участие в конкурсе на соответствует требованиям, предъявляемым к заявкам на участие в конкурсе и установленным конкурсной документацией.

Как следует из текста жалобы, ООО «Трансэнерго» не отрицает допущенные процессуальные нарушения подачи заявки в одном конверте, а не в двух, а также того факта, что доставка заявки была осуществлена не представителем организации, а курьером транспортной компании, однако считает их малозначительными.

Однако конкурсная документация содержит в первую очередь требования к оформлению и подаче заявок участников, а во вторую очередь требования к конкурсному предложению. При вскрытии

конвертов конкурсная комиссия рассматривает заявки на их соответствие требованиям конкурсной документации. Несоответствие заявок указанным требованиям влечет отказ в допуске заявителя к участию в конкурсе.

В связи с чем, данный довод жалобы Комиссия считает необоснованным.

2.1. В части отсутствия в конкурсной документации технико-экономических показателей.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», конкурсная документация должна содержать состав и описание, в том числе технико-экономические показатели объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Постановлением Правительства РФ от 05.12.2006 № 748 «Об утверждении примерного концессионного соглашения в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, объектов, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание и размещение твердых коммунальных отходов, объектов, предназначенных для освещения территорий городских и сельских поселений, объектов, предназначенных для благоустройства территорий, а также объектов социального обслуживания граждан» в соответствии с частью 4 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» соглашения утверждено примерное концессионное соглашение в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов энергоснабжения (далее – Примерное концессионное соглашение № 748).

Пунктом 6 раздела II Примерного концессионного соглашения № 748 к сведениям об объекте концессионного соглашения отнесены, в том числе, сведения о технико-экономических показателях, техническом состоянии, сроке службы, начальной, остаточной и восстановительной стоимости передаваемого объекта соглашения.

Аналогичные разъяснения даны в пункте 3 Письма Министерства

строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 10.04.2015 № 10371-АЧ/04 «О требованиях к концессионным соглашениям», в котором указано:

«При описании технико-экономических показателей объектов, входящих в состав объекта концессионного соглашения, следует приводить следующие показатели – сведения о сроке эксплуатации, износе, балансовой стоимости, о проведенных мероприятиях по ремонту.

Кроме того, необходимо указать основные технические характеристики объектов недвижимого имущества, входящих в состав объекта концессионного соглашения, объектов оборудования, которыми оснащены объекты недвижимого имущества.

Аналогичным образом необходимо описывать объекты иного имущества, передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению.»

Исходя из пункта 3.2 конкурсной документации, следует, что состав и описание, в том числе технико-экономические показатели Объекта концессионного Соглашения, передаваемого Концедентом Концессионеру по Концессионному соглашению, приведены в Приложении № 2 к Конкурсной документации.

Приложение №2 к конкурсной документации утверждено в табличной форме и содержит лишь наименование имущества, входящего в состав объекта соглашения, адрес места нахождения объекта, технические характеристики (например: Трансформаторная подстанция капитального типа, оборудована 2 трансформаторами мощностью 400 кВА марки ТМ 10/0,4 кВ, с вводным распределительным устройством 6 кВ и распределительным устройством 0,4 кВ) и сумму инвестиций в реконструкцию объекта соглашения.

Из содержания Приложения №2 к конкурсной документации следует, что оно не содержит такие технико-экономические показатели объектов, подлежащих передаче по концессионному соглашению, как: техническое состояние объектов, срок службы, начальная, восстановительная и остаточная стоимость объектов и прочих

технико-экономических показателей.

Отсутствие указанной информации является нарушением требований пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» и не позволяет потенциальным участникам конкурса оценить реальное состояние объектов, подлежащих передаче по концессионному соглашению, также, как и не позволяет рассчитать возможные затраты на проведение ремонта и реконструкции объектов, определить необходимость замены устаревшего оборудования.

Данный довод жалобы комиссия считает обоснованным.

Таким образом, отсутствие в конкурсной документации и проекте Концессионного соглашения технико-экономических показателей объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества свидетельствует о нарушении Организатором торгов требований части 2 статьи 13, пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», пункта 6 раздела II Примерного концессионного соглашения № 748.

2.2. В части отсутствия в конкурсной документации порядка предоставления земельных участков в аренду.

Необходимость включения указанной информации в состав конкурсной документации регламентирована в пункте 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионном соглашении», согласно которому, концессионное соглашение должно включать в себя, в том числе такое существенное условие как 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), размер арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками в течение срока действия концессионного

соглашения либо формула расчета размера арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками исходя из обязательных платежей, установленных законодательством Российской Федерации и связанных с правом владения и пользования концедента земельным участком, в течение срока действия концессионного соглашения.

В конкурсной документации, в подпункте 2 пункта 2.12 указано, что Концедент обязан предоставить Концессионеру на правах аренды земельные участки на срок действия концессионного соглашения, необходимые для осуществления Концессионером Концессионной деятельности.

Далее, порядок предоставления земельных участков в аренду прописан в разделе 4 проекта концессионного соглашения, однако, в нем не прописаны кадастровые номера земельных участков, их площадь, местоположение.

В пункте 21 проекта концессионного соглашения указано, что арендная плата за переданные земельные участки устанавливается на основании решения органа местного самоуправления.

В приложении № 2 к проекту концессионного соглашения указана формула расчета размера арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельными участками в течении срока действия концессионного соглашения: $A = V \times C \times K_k$, где A – величина арендной платы, рублей, рассчитываемая за 1 год. V – кадастровая стоимость земельного участка, указанная в выписке ЕГРН, C – процент от кадастровой стоимости земельного участка по видам функционального использования земель, K_k – корректирующий коэффициент.

Учитывая, что данная формула не содержит цифровых характеристик взятых для расчета величин и кадастровых номеров земельных участков, у потенциальных участников отсутствует возможность самостоятельно произвести расчет арендной платы и определить размер дополнительных затрат.

Иных условий, относительно размера арендной платы, концессионное соглашение не содержит.

Пунктом 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» включение в концессионное соглашение порядка предоставления земельных участков, с указанием сроков и размера арендной платы,

отнесено к существенным условиям соглашения.

Таким образом, проект концессионного соглашения, включенный в конкурсную документацию должен содержать сведения, предусмотренные пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях».

В противном случае, лица, претендующие на участие в конкурсе, находятся в полном неведении относительно размера арендной платы, подлежащей оплате в случае победы в конкурсе и заключения концессионного соглашения.

Согласно пункту 2 Постановления Правительства РФ № 673 от 11 ноября 2006 года «Об утверждении примерного концессионного соглашения в отношении объектов по производству, передачи и распределению электрической и тепловой энергии» (далее – Примерное концессионное соглашение № 673), концессионное соглашение в отношении конкретных объектов по производству, передаче и распределению электрической и тепловой энергии заключается в соответствии с примерным концессионным соглашением, утвержденным настоящим Постановлением, и может содержать не противоречащие законодательству Российской Федерации положения, не урегулированные этим примерным концессионным соглашением.

Из данного пункта следует, что заключаемое сторонами концессионное соглашение должно соответствовать утвержденной Правительством типовой форме, и может быть дополнено положениями, не противоречащими законодательству РФ, но при этом, существенные условия соглашения должны быть изложены и согласованы сторонами в редакции, утвержденной типовым соглашением.

Разделом 4 Примерного концессионного соглашения № 673 в отношении объектов по производству и передаче электрической энергии предусмотрен порядок предоставления концессионеру земельных участков.

Исходя из абзаца 2 пункта 28 Примерного концессионного соглашения № 673, следует, что в текст концессионного соглашения необходимо включить сведения о правоустанавливающих документах Концедента на передаваемые земельные участки.

Пунктом 29 Примерного концессионного соглашения № 673 установлена обязанность по включению в текст соглашения описания земельного участка, в том числе его кадастровый номер, местоположение, площадь, описание границ, выписка из государственного земельного кадастра.

Далее, в пункте 30 Примерного концессионного соглашения № 673 указано, в каком виде необходимо прописать порядок определения стоимости арендной платы за пользование земельными участками, а именно, указать, каким нормативно-правовым актом установлена стоимость арендной платы, в каком размере и на какой срок.

Аналогичные требования установлены разделом 5 Примерного концессионного соглашения № 748 (пункты 35, 36, 40).

Проект концессионного соглашения, включенный в текст конкурсной документации, не содержит сведения, подлежащие обязательному включению в концессионное соглашение, предусмотренные Примерным концессионным соглашением № 748, Примерным концессионным соглашением № 673 и требованиями статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Данный довод жалобы также признается Комиссией обоснованным.

На основании изложенного в действиях Организатора торгов имеются нарушения требований пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионном соглашении», части 2, абзаца 2 пункта 28, пунктов 29, 30 Примерного концессионного соглашения № 673, пунктов 35, 36, 40 Примерного концессионного соглашения № 748.

2.3 В части довода, что конкурсная документация не содержит достаточных данных о требованиях, предъявляемых к участникам конкурса.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», конкурсная документация в обязательном порядке должна содержать требования, 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.

В пункте 4.1 конкурсной документации установлены следующие требования к участникам конкурса:

Заявитель (Участник Конкурса) должен соответствовать следующим требованиям:

1) отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя или о прекращении физическим лицом - заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

2) отсутствие решения о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства в отношении него;

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 предусмотренных в проекте концессионного соглашения инвестиций сверх имеющейся у заявителя кредиторской задолженности по вступившим в законную силу решениям суда на момент подачи Заявки.

Учитывая особенности передаваемого объекта концессионного соглашения, его социальную значимость, указанные требования, предъявляемые к участникам конкурса, являются недостаточными и допускают возможность участия в конкурсе и заключения концессионного соглашения организациями, не владеющими достаточным опытом, обученным персоналом, необходимой материально-технической базой для ведения деятельности по передаче электроэнергии на территории городского поселения.

Конкурсная документация не содержит требований к участникам открытого конкурса, прямо предусмотренных пунктом 3 части 1

статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» - требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам.

Данный довод жалобы Комиссия считает обоснованным.

Таким образом, в действиях организатора торгов установлено нарушение пунктом 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Довод жалобы, что участниками конкурса могут быть только лица, являющиеся территориально сетевой организацией, Комиссия считает необоснованным, противоречащим части 3 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», поскольку установление данного требования будет свидетельствовать о необоснованном ограничении доступа какого-либо из участников конкурса к участию в конкурсе.

3. В части довода жалобы о несоответствии лица, прошедшего отбор и являющегося на сегодняшний день единственным участником конкурса, обязательным требованиям, предъявляемым к участникам.

Данный довод Комиссия считает необоснованным, поскольку, как указано выше, участниками открытого конкурса могут быть не только территориально сетевые организации, но и иные лица, соответствующие требованиям конкурсной документации.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Комиссией установлено, что проект концессионного соглашения не соответствует требованиям пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673 и пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748, которыми установлен перечень существенных нарушений Концессионером условий соглашения, влекущий досрочное расторжение соглашения Концедентом на основании решения суда.

В соответствии с данными нормами Концессионное соглашение может быть расторгнуто досрочно на основании решения суда по требованию одной из Сторон в случае существенного нарушения другой Стороной условий Соглашения, существенного изменения обстоятельств, из которых Стороны исходили при его заключении, а также по иным основаниям, предусмотренным федеральными законами.

К существенным нарушениям Концессионером условий Соглашения относятся:

а) нарушение установленных Соглашением сроков создания, создания и реконструкции, либо реконструкции объекта Соглашения;

б) нарушение сроков исполнения обязательств, установленных Соглашением, более чем на определенное количество календарных дней;

в) использование (эксплуатация) объекта Соглашения в целях, не установленных Соглашением;

г) нарушение установленных Соглашением порядка распоряжения объектом Соглашения, порядка использования (эксплуатации) объекта Соглашения;

д) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств, указанных в разделе VII Соглашения, в том числе прекращение или приостановление Концессионером соответствующей деятельности без согласия Концедента;

е) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств по предоставлению потребителям товаров, работ и услуг, в том числе несоответствие их качества требованиям, установленным законодательством Российской Федерации и Соглашением;

ж) неисполнение или ненадлежащее исполнение Концессионером обязательств, указанных в Соглашении.

Однако пункт 96 проекта Концессионного соглашения содержит лишь два существенных нарушения, влекущие одностороннее расторжение Соглашения на основании решения суда:

- нарушение установленных Соглашением сроков реконструкции объекта Соглашения;

- использование (эксплуатация) объекта Соглашения в целях, не установленных Соглашением.

Исключение из проекта Концессионного соглашения иных случаев признания нарушений существенными, исключает возможность одностороннего расторжения Соглашения на основании решения суда в случае не исполнения обязательств **Концессионером**

При указанных обстоятельствах, в действиях Организатора торгов установлено нарушение пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673 и пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Трансэнерго» (вх. № 4/3701 от 21.03.2022) на действия Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края – организатора торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов электросетевого комплекса (электрические (воздушные и кабельные) линии и трансформаторные подстанции) муниципального образования городское поселение «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, сроком на 49 лет (извещение № 180122/0048778/01), обоснованной.

2. Признать организатора торгов – Администрацию городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края нарушившей требования пунктов 4, 5 части 1 статьи 10, части 2 статьи 13, пунктов 2, 3 части 1 статьи 23 ФЗ «О концессионных соглашениях», пункта 6 раздела II, пунктов 35, 36, 40, пункта 116 раздела 16 Примерного концессионного соглашения № 748, части 2, абзаца 2 пункта 28,

пунктов 29, 30, пункта 110 раздела 15 Примерного концессионного соглашения № 673.

3. Выдать организатору торгов – Администрации городского поселения «Город Советская Гавань» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка организации и проведения торгов.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

