



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ

по делу № 54

Резолютивная часть оглашена 26.01.2011
Екатеринбург

г.

В полном объеме изготовлено 21.02.2011

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе (Приказ Свердловского УФАС России от 15.09.2010 № 452, в ред. приказа от 23.09.2010 № 469):

Пушкарева М.В. – заместитель руководителя управления, председатель комиссии;

Смирнягина Л.В. – начальник отдела контроля органов власти, член комиссии;

Слепухин А.О. – заместитель начальника отдела контроля органов власти, член комиссии;

рассмотрев в рамках главы 9 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (**далее – Закон о защите конкуренции**) дело № 54 по признакам нарушения Администрацией Режевского городского округа и Комитетом по управлению имуществом Режевского городского округа:

- ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, выразившегося в объединении в один лот функционально и технологически не связанных между собой товаров, а именно включении в состав единого лота объектов теплоснабжения, котельных № 2, № 3 и наружных тепловых сетей микрорайона «Гавань», «Семь ветров», «Быстринский», что исключает возможность хозяйствующим субъектам принять участие в торгах,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 54 о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено приказом Свердловского УФАС России Приказ Свердловского УФАС России от 15.09.2010 № 452 (в ред. приказа от 23.09.2010 № 469) и определением от 15.09.2010 назначено к рассмотрению на 24.09.2010. Определениями от 24.09.2010, 25.11.2010 рассмотрение дела отложено соответственно на 25.11.2010, на 19.01.2011 с объявлением перерыва до 26.01.2011, когда и была оглашена резолютивная часть решения по делу.

Основанием для возбуждения дела явилось заявление ООО «Тепло» (вх. №01-8799 от 30.08.2010), в котором сообщено, что 17.08.2010 года в приложении «Муниципальный вестник» к газете «Режевская весть» было опубликовано извещение о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении коммунальной инфраструктуры системы теплоснабжения города Реж.

В п. 2 извещения приведено описание и технические характеристики муниципального имущества, в т.ч. протяжённость тепловых сетей, всё имущество выставленное на конкурс взаимосвязано с теплоснабжением и обеспечением тепловой энергией и теплоносителем (ГВС) города в целом.

Под теплоснабжением понимается обеспечение тепловой энергией и (или) теплоносителем покупателей, в том числе поддержание тепловой мощности. В качестве теплоснабжающей организации может выступать лицо, владеющее на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии или тепловыми сетями в данной системе теплоснабжения. При этом положение хозяйствующего субъекта на сегменте рынка по производству тепловой энергии напрямую зависит от наличия у него устройств, предназначенных для выработки тепловой энергии. Услуги передачи тепловой энергии входят в сферу деятельности субъектов естественной монополии, в соответствии со ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях».

ООО «Тепло» обладает на праве аренды котельной «Гавань», обеспечивающей один из микрорайонов города тепловой энергией и горячей водой.

Микрорайон «Гавань» находится на отдельном участке и не взаимосвязан с другими районами города, наружные тепловые сети также не подсоединены к тепловым сетям других микрорайонов в виду отдалённости друг от друга.

Таким образом, в виду обладания на законных основаниях котельной «Гавань» (теплоисточника) предприятие заинтересовано в проведении конкурса в соответствии с законом, с последующим в нём участием.

Ст. 17.1 Закона о защите конкуренции предусмотрен особый порядок заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход права владения или пользования в отношении муниципального имущества, а именно: путем проведения конкурсов или аукционов.

Объявленный конкурс на право заключения концессионного соглашения не соответствует действующему законодательству и нарушает законные интересы нашего предприятия, а именно:

Конкурсная документация, в соответствии с ст. 23 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» **(далее – Закон о концессионных соглашениях)**, не должна содержать требований к участникам конкурса необоснованно ограничивающих доступ какого-либо из участников конкурса к участию в конкурсе и (или) создающих кому-либо из участников конкурса преимущественные условия для участия в конкурсе. Объединение имущества коммунальной инфраструктуры в единый лот, ограничивает права ООО «Тепло», как участника правовых взаимоотношений.

Согласно п. 38 Приказ ФАС РФ от 10.02.2010 № 67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» **(далее - приказ ФАС России от 10.02.2010 № 67)** при разработке конкурсной документации запрещается включение в состав одного лота технологически и функционально не связанного государственного или муниципального имущества, в частности, включение в состав одного лота государственного или муниципального имущества, предназначенного для электроснабжения, теплоснабжения, газоснабжения, а также водоснабжения и водоотведения.

В ходе заседания ООО «Тепло» отказалось от заявленных требований в связи с намерением прекратить обслуживание котельной.

ООО «Теплоснабжающая компания (Реж)» в своих письменных объяснениях и заседании комиссии 25.11.2010 заявило, что открытый конкурс на право заключения концессионного соглашения на систему коммунальной инфраструктуры теплоснабжения г. Реж, проведен в нарушение действующего законодательства:

- при проведении конкурса сроки установлены в соответствии с Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67, а не Законом о концессионных соглашениях;

- в период проведения конкурса организатор конкурса являлся учредителем одного из участников конкурса, который был признан победителем конкурса; Приложенные к заявке на участие в конкурсе учредительные документы ООО «РГГК» содержат указание на тот факт, что в состав участников общества входит КУИ Режевского ГО. По итогам конкурса комиссия признала победителем организацию, в которой ей принадлежит доля участия в уставном капитале. Однако, Администрация Режевского городского округа своим постановлением от 16.08.2010г. № 1549, назначившая организатором конкурса КУИ Режевского ГО не произвела замену другим независимым лицом, а провела конкурс в выбранном составе;

- извещение о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении коммунальной инфраструктуры системы теплоснабжения города Реж, опубликованное в Общественно-информационной газете «Режевская весть» 17.08.2010 № 95 (10595), содержало неполную информацию о составе имущества передаваемого по концессионному

соглашению. В тексте извещения перечислялось только недвижимое имущество, а перечень оборудования, также выставляемого на конкурс и являющегося объектом конкурса, не был указан в извещении;

- разъяснения положений конкурсной документации организатор конкурса предоставлял в нарушение установленных сроков. Последней датой подачи запроса в конкурсе было 23.09.2010. 27.09.2010г. в адрес Комитета по управлению имуществом поступил запрос ООО «РТГК» (исх.№385) о даче разъяснений конкурсной документации. Запрос поступил позднее установленной Приказом даты. Однако организатор конкурса предоставил заинтересованному лицу разъяснения;

- организатор конкурса предоставил участникам конкурса различные разъяснения положений конкурсной документации по одному и тому же поставленному вопросу. Всего в адрес организатора конкурса поступило два запроса о даче разъяснений конкурсной документации: от ООО «Теплоснабжающая компания (Реж)» и от ООО «РТГК». В запросах поставлен вопрос – «Что является объектом концессионного соглашения?». Однако разъяснения, предоставленные КУИ Режевского ГО отличались. А именно: в ответе, предоставленном ООО «РТГК», более точно указывалось количество объектов, выставленных на открытый конкурс. Неодинаковые разъяснения положений конкурсной документации ввели в заблуждение заинтересованных лиц;

- комиссия не выполнила свое обязательство о даче разъяснений результатов открытого конкурса: 01.10.2010 (исх. №1459) ООО «Теплоснабжающая компания (Реж)» обратилось в КУИ Режевского ГО с запросом о предоставлении разъяснений результатов открытого конкурса. Однако до настоящего времени разъяснения так и не предоставлены организатором. 11.11.2010 было направлено повторно обращение, на который ответ также не был получен.

На основании вышеизложенного, ООО «Теплоснабжающая компания (Реж)» просит выдать ответчикам предписание об отмене проведенного конкурса.

КУИ Режевского ГО на заседании комиссии пояснило, что во исполнение предписания по делу № 86 муниципальное имущество (объекты коммунальной инфраструктуры) 06.07.2010 возвращено в казну Режевского городского округа.

Для подготовки к отопительному сезону, принято решение о передаче в аренду вышеуказанного имущества ООО «Теплоснабжающая компания (Реж)» сроком на 30 дней.

Объединение в один лот проведено в соответствии с рекомендациями Региональной энергетической комиссии Свердловской области для установления единого тарифа для населения городского округа.

В соответствии с ч.4 ст. 29 Закона о концессионных соглашениях конкурсная комиссия в течение трех рабочих дней со дня подписания членами конкурсной комиссии протокола проведения предварительного отбора участников конкурса, но не позднее, чем за шестьдесят рабочих дней до дня истечения срока представления конкурсных предложений в конкурсную комиссию направляет участникам конкурса уведомление с предложением представить конкурсные предложения.

Согласно п. 6.4. конкурсной документации конкурсное предложение прилагается к заявке на участие в конкурсе. Поэтому участниками конкурса ООО «РТГК» и ООО «Теплоснабжающая компания (Резж)» конкурсная документация была предоставлена одновременно с заявкой, т.е. 29.09.2010. Кроме того, проведение предварительного отбора участников конкурса и оценка и сопоставление конкурсных предложений было проведено 30.09.2010 в 12-00 часов, т.е. фактически одновременно. Поэтому направление уведомления о повторном предоставлении конкурсных предложений было признано нецелесообразным. Проведение указанных процедур в один день было необходимо с целью скорейшего вхождения Режевского ГО в отопительный сезон.

На момент подачи заявки ООО «РТГК» КУИ Режевского ГО вышло из состава учредителей общества.

На основании вышеизложенного, КУИ Режевского ГО просит рассмотрение дела прекратить.

Оценив в соответствии с п. 1 и п. 2 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции полученные и исследованные в порядке ст. 25, ч. 2 ст. 39, ч. 2 ст. 44, ч. 4 и ч. 5 ст. 45 Закона о защите конкуренции доказательства, а также доводы, представленные лицами, участвующими в деле, заключения и пояснения экспертов и лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, Комиссия Свердловского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии со ст. 1 Закона о защите конкуренции целями антимонопольного законодательства являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в РФ, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (ч. 2), для обеспечения достижения которых им определяются организационные и правовые основы предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции органами местного самоуправления (п. 2 ч. 1). Так, органам местного самоуправления ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

С 02.07.2008 вступила в действие ст. 17.1 Закона о защите конкуренции (Федеральный закон от 30.06.2008 № 108-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты РФ»), согласно которой заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров. При этом вышеуказанный порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с законодательством РФ о концессионных соглашениях.

По концессионному соглашению одна сторона (концессионер) обязуется за свой счет создать и (или) реконструировать определенное этим соглашением недвижимое имущество (далее - объект концессионного соглашения), право собственности на которое принадлежит или будет принадлежать другой стороне (концеденту), осуществлять деятельность с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения, а концедент обязуется предоставить концессионеру на срок, установленный этим соглашением, права владения и пользования объектом концессионного соглашения для осуществления указанной деятельности (ч. 1 ст. 3 Закона о концессионных соглашениях). При этом к реконструкции объекта концессионного соглашения относятся мероприятия по его переустройству на основе внедрения новых технологий, механизации и автоматизации производства, модернизации и замены морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым более производительным оборудованием, изменению технологического или функционального назначения объекта концессионного соглашения или его отдельных частей, иные мероприятия по улучшению характеристик и эксплуатационных свойств объекта концессионного соглашения (ч. 3 ст. 3 Закона о концессионных соглашениях).

Статьей 19 Закона о концессионных соглашениях концессионерам гарантируются равные права, предусмотренные законодательством РФ, правовой режим деятельности, исключающий применение мер дискриминационного характера и иных мер, препятствующих концессионерам свободно распоряжаться инвестициями и полученными в результате осуществления предусмотренной концессионным соглашением деятельности продукцией и доходами.

Концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения (ч. 1 ст. 13 Закона о концессионных соглашениях)

Постановлением от 16.08.2010 № 1549 «О проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения на систему коммунальной инфраструктуры теплоснабжения г. Реж» КУИ Режевского ГО поручено организовать и провести конкурс на систему коммунальной инфраструктуры теплоснабжения г. Реж (п. 1).

В газете «Режевская весть» от 17.08.2010 № 95 (10595) размещено извещение о проведении вышеуказанного конкурса на право заключения концессионного соглашения. Срок окончания подачи заявок был установлен 30.09.2010.

Согласно ч. 4 ст. 29 Закона о концессионных соглашениях срок подачи конкурсных предложений должен составлять 60 рабочих дней со дня подписания членами конкурсной комиссии протокола проведения предварительного отбора участников конкурса. Однако в нарушение указанной нормы срок подачи конкурсных предложений также был установлен 30.09.2010.

ООО «Теплоснабжающая компания (Реж)» 17.09.2010 направила в адрес председателя КУИ Режевского ГО запрос о разъяснении положений п. 2.3 конкурсной документации в части разъяснения критериев конкурса, указанных в таблице под № 2: что является объектом и объемом выполненных работ?

Ответом от 22.09.2010 № 418 КУИ Режевского ГО разъяснило, что в соответствии со ст. 3 Закона о концессионных соглашениях технологически связанное между собой

движимое и недвижимое имущество являются единым объектом концессионного соглашения. Т.е. движимое имущество, не связанное технологически с объектом недвижимого имущества, объектом концессионного соглашения быть не может.

Под объемам выполнения работ понимается количество объектов в отношении которых должно быть осуществлено проектирование и реконструкция в соответствии с требованиями, установленными конкурсной документацией и характеристиками котельных, тепловых пунктов и тепловых сетей их содержанием, проведением работ по эксплуатации, приему, передаче и распределению тепловой энергии, техническому обслуживанию, ремонту котельных, тепловых пунктов и тепловых сетей, согласно действующих нормативов, СНиПов.

Также за разъяснением конкурсной документации в адрес КУИ Режевского ГО 27.09.2010 письмом № 385 обратилось ООО «РТГК», а именно: что является объектом концессионного соглашения, а также количество этих объектов.

КУИ Режевского ГО в своем ответе от 28.09.2010 № 426 дало разъяснение, что:

Объектом концессионного соглашения является система коммунальной инфраструктуры теплоснабжения г. Реж, которую можно подразделить на следующие объекты движимого и недвижимого имущества, указанные в приложении № 12 к конкурсной документации:

- единая система теплоснабжения, включающая здание котельной по ул. Калинина 2/2 в г. Реж с движимым и недвижимым имуществом;

- участок тепловой сети мкр. Гавань в г. Реж;

- единая система теплоснабжения, включающая здание котельной по ул. Машиностроителей 22 в г. Реж с движимым и недвижимым имуществом;

- единая система теплоснабжения, включающая здание котельной по ул. Пионерская 13 в г. Реж с движимым и недвижимым имуществом;

- единая система теплоснабжения, включающая здание котельной по ул. Объездная 15 в г. Реж с движимым и недвижимым имуществом.

До проведения конкурса на основании Постановления Администрации Режевского Го от 23.08.2010 № 1573 КУИ Режевского ГО и ООО «Теплоснабжающая компания (Реж)» 07.09.2010 заключен договор аренды № 38 муниципального имущества коммунальной инфраструктуры Режевского ГО, являющегося предметом конкурса, сроком на 30 дней.

Согласно протокола вскрытия конвертов с заявками от 30.09.2010 № 1 на участие в конкурсе заявки подали ООО «РТГК» и ООО «Теплоснабжающая компания (Реж)». Протоколом проведения предварительного отбора участников конкурса от 30.09.2010 № 1 обе заявки допущены к участию в нем.

В конкурсном предложении ООО «Теплоснабжающая компания (Реж)» предложило следующие условия исполнения:

- срок реконструкции оставил 1 год;

- объем выполненных работ 50 объектов;
- концессионная плата в год 3 000 000 руб.

ООО «РТГК» в конкурсном предложении установило условия исполнения:

- срок реконструкции оставил 0,2 года;
- объем выполненных работ 5 объектов;
- концессионная плата в год 4 300 000 руб.

Оценка конкурсных предложений в соответствии с критериями конкурса, предусмотренными ч. 2 и ч. 2.1 ст. 24 настоящего Закона о концессионных соглашениях осуществляется в следующем порядке:

1) в случае, если для критерия конкурса установлено увеличение его начального значения, величина, рассчитываемая по содержащемуся в конкурсном предложении условию и такому критерию, определяется путем умножения коэффициента такого критерия на отношение разности значения содержащегося в конкурсном предложении условия и наименьшего из значений содержащихся во всех конкурсных предложениях условий к разности наибольшего из значений содержащихся во всех конкурсных предложениях условий и наименьшего из значений содержащихся во всех конкурсных предложениях условий;

2) в случае, если для критерия конкурса установлено уменьшение его начального значения, величина, рассчитываемая по содержащемуся в конкурсном предложении условию и такому критерию, определяется путем умножения коэффициента такого критерия на отношение разности наибольшего из значений содержащихся во всех конкурсных предложениях условий и значения содержащегося в конкурсном предложении условия к разности наибольшего из значений содержащихся во всех конкурсных предложениях условий и наименьшего из значений содержащихся во всех конкурсных предложениях условий;

(в ред. Федерального закона от 30.06.2008 N 108-ФЗ)

3) для каждого конкурсного предложения величины, рассчитанные по всем критериям конкурса в соответствии с положениями п. 1 и 2, суммируются и определяется итоговая величина.

Победителем конкурса признан ООО «РТГК» (протокол оценки и сопоставления конкурсных предложений от 30.09.2010 № 1, протокол о результатах проведения конкурса от 30.09.2010 № 1).

КУИ Режевского городского округа с ООО «РТГК» 07.10.2010 заключено концессионное соглашение № 2-2. Срок действия соглашения составляет 25 лет.

07.10.2010 ООО «РТГК» с ООО «Режевская теплоснабжающая компания» заключен договор субаренды № 2 на вышеуказанное имущество сроком на 25 лет.

При принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства

Комиссия, согласно п. 5 ч.1 ст. 49 Закона о защите конкуренции, разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращении нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления. При этом Комиссия учитывает следующие обстоятельства.

Письмом РЭК Свердловской области от 26.03.2010 № 06-18/1155 рекомендовано в целях обеспечения возмещения расходов, связанных с предоставлением коммунальных услуг, за счет платежей граждан, ограниченных предельными индексами, незамедлительно совместно с организациями коммунального комплекса и исполнителями коммунальных услуг, осуществляющими свою деятельность на территории соответствующего муниципального образования, принять меры, направленные на оптимизацию расходов, связанных с содержанием, ремонтом жилья, а также эксплуатацией систем коммунальной инфраструктуры, в том числе укрупнение организаций коммунального комплекса за счёт их объединения и (или) передачи объектов коммунальной инфраструктуры в аренду (субаренду) наиболее эффективным организациям коммунального комплекса (пп.1).

ООО «Тепло» в адрес Свердловского УФАС России (вх. № 01-11549 от 15.10.2010) представлено ходатайство о прекращении рассмотрения дела в связи с отказом от жалобы от 26.08.2010 № 20.

Нарушение ч. 4 ст. 29 Закона о концессионных соглашениях не повлекло за собой ограничение конкуренции, так как участники смогли сформировать предложения в срок установленный конкурсной документацией. Кроме того ООО «Теплоснабжающая компания (Реж)» ранее обслуживало имущество, входящее в предмет конкурса.

Дача разных разъяснений участникам конкурса, на выбор победителя не повлияло (ООО «РТГК» выбрано победителем конкурса правомерно), так как при оценке предложения ООО «Теплоснабжающая компания (Реж)» по критерию конкурса «объем выполненных работ» в размере 50 объектов, а не 5 объектов (как было сделано комиссией организатора торгов), победителем в соответствии с порядком установленным Законом о концессионных соглашениях, также будет являться ООО «РТГК».

Информация, представленная ООО «Теплоснабжающая компания (Реж)» о неисполнении условий концессионного соглашения - копия протокола выездного заседания комиссии по противодействию коррупции Режевской Думы от 20.01.2011 № 3, на определение победителя конкурса также повлиять не могла и в компетенцию Управления не входит.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1 – 4 ст. 41, ст. 49, ст. 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Рассмотрение дела в отношении Администрации Режевского городского округа и Комитета по управлению имуществом Режевского городского округа прекратить в связи с не подтверждением фактов нарушения антимонопольного законодательства.

2. Направить материалы по исполнению концессионного соглашения от 07.10.2010 № 2-2 в Прокуратуру Свердловской области для принятия мер прокурорского реагирования.

Председатель комиссии

М.В. Пушкарева

Члены комиссии:

Л.В. Смирнягина

А.О. Слепухин

За непредставление или несвоевременное представление сведений, либо представление заведомо недостоверных сведений в антимонопольный орган физические, юридические и должностные лица несут административную ответственность, предусмотренную Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.