

РЕШЕНИЕ

по делу № 041/01/18.1-464/2019

25 декабря 2019 г.
Камчатский

г. Петропавловск-

Резолютивная часть решения оглашена «23» декабря 2019 года

В полном объеме решение изготовлено «25» декабря 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю (далее – Комиссия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

председателя Комиссии – руководителя управления ...,

членов Комиссии:

временно исполняющего обязанности заместителя руководителя управления ...,

специалиста 1 разряда отдела правового обеспечения и рекламы ...,

в присутствии представителей заявителя – общества с ограниченной ответственностью .. (далее – ООО..., Заявитель):

в присутствии представителя организатора конкурса – ... (далее – Администрация):

рассмотрев в соответствии с частями 16, 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалобу ООО . на действия Администрации при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения находящихся в собственности муниципального образования ... (извещение № 211019/3118158/01),

УСТАНОВИЛА:

Администрацией проводился открытый конкурс на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся ... (извещение № 211019/3118158/01) (далее – Конкурс).

Сообщение и документация о проведении Конкурса размещены на официальном сайте www.torgi.gov.ru и на сайте Администрации...

Открытый конкурс проведен в соответствии с Федеральными законами от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях), Федеральным законом от 27.10.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении), постановлением Правительства Российской Федерации 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 осуществляется 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», Уставом сельского поселения «село Ивашка», Решением Совета депутатов сельского поселения «село Ивашка» № 06 от 13.11.2014 «Об утверждении Положения «О порядке передачи в концессию имущества, находящегося в собственности муниципального образования – сельское поселение «село Ивашка», в целях организации теплоснабжения на территории муниципального образования – сельское поселение «село Ивашка», конкурсной документацией открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения находящихся в собственности муниципального образования – сельское поселение «село Ивашка» (далее – конкурсная документация).

Согласно протоколу № 1 от 30.11.2019 вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе по сообщению № 211019/3118158/01 получены 3 заявки на участие в Конкурсе от участников: ООО ..., ООО ..., ООО

В соответствии с протоколом № 2 от 30.11.2019 проведения предварительно отбора участников по открытому конкурсу по сообщению № 211019/3118158/01 к дальнейшему участию допущены 3 заявки на участие в Конкурсе от участников: ООО ...», ООО «...», ООО «...».

Согласно протоколу № 3 от 01.12.2019 вскрытия конвертов с конкурсными предложениями по сообщению № 211019/3118158/01 к дальнейшему участию допущены 3 заявки на участие в Конкурсе от участников: ООО ..., ООО..., ООО ...

В соответствии с протоколом № 4 от 04.12.2019 подведения итогов Конкурс признан не состоявшимся, в связи с признанием всех конкурсных предложений не соответствующими условиям Конкурса.

13.12.2019 в Камчатское УФАС России поступила жалоба ООО ...» на действия закупочной комиссии организатора Конкурса, принявшей решение о признании конкурса не состоявшимся и признании конкурсного предложения Заявителя не соответствующим условиям Конкурса.

По мнению Заявителя, его конкурсное предложение полностью соответствует условиям Конкурса.

Заявителем указаны значения всех трех исследуемых параметров: предельный размер расходов на создание объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить Концессионеру, на каждый год срока действия концессионного соглашения; долгосрочные параметры регулирования деятельности Концессионера; минимально допустимые плановые значения показателей деятельности Концессионера, которые полностью соответствуют конкурсной документации.

Заказчик с доводами жалобы не согласился по основаниям, указанным в письменных возражениях на жалобу Заявителя (вх. № 4161 от 19.12.2019).

Оригиналы документов, истребованные уведомлением № 3754/05 от 16.12.2019, представлены в заседание Комиссии для обозрения.

Проанализировав документы, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и возражения Заказчика, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по правилам данной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и

проведения торгов.

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

При этом частью 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении установлено, что в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа данных объектов не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования данными объектами осуществляется только по концессионному соглашению (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на такое имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Договоры аренды объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, заключаются по результатам проведения конкурсов на право заключения этих договоров в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей и на условиях, указанных в конкурсной документации и в заявках на участие в таких конкурсах, поданных участниками торгов, с которыми заключаются эти договоры (часть 5 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении).

Из анализа норм законодательства о теплоснабжении следует, что передача прав в отношении объектов теплоснабжения, отдельных объектов

таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, в случае если дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности превышает пять лет может осуществляться исключительно на основании концессионных соглашений.

Согласно части 2 статьи 32 Закона о концессионных соглашениях конкурсная комиссия на основании результатов рассмотрения конкурсных предложений принимает решение о соответствии или о несоответствии конкурсного предложения требованиям конкурсной документации.

Исходя из части 3 статьи 32 Закона о концессионных соглашениях решение о несоответствии конкурсного предложения требованиям конкурсной документации принимается конкурсной комиссией в случае, если:

1) участником конкурса не представлены документы и материалы, предусмотренные конкурсной документацией, подтверждающие соответствие конкурсного предложения требованиям, установленным конкурсной документацией, и подтверждающие информацию, содержащуюся в конкурсном предложении;

2) *условие, содержащееся в конкурсном предложении, не соответствует установленным параметрам критериев конкурса и (или) предельным значениям критериев конкурса;*

3) представленные участником конкурса документы и материалы недостоверны.

Аналогичные основания для принятия решения о несоответствии конкурсного предложения требованиям конкурсной документации установлены пунктом 19.3 конкурсной документации.

На основании части 3 статьи 47 Закона о концессионных соглашениях по концессионному соглашению, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, в качестве критериев конкурса устанавливаются:

1) предельный размер расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, без учета расходов, источником финансирования которых является плата за подключение (технологическое присоединение);

2) объем расходов, финансируемых за счет средств концедента, на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения на каждый год срока действия концессионного соглашения в случае, если решением о заключении концессионного соглашения, конкурсной

документацией предусмотрено принятие концедентом на себя расходов на создание и (или) реконструкцию данного объекта;

3) объем расходов, финансируемых за счет средств концедента, на использование (эксплуатацию) объекта концессионного соглашения на каждый год срока действия концессионного соглашения в случае, если решением о заключении концессионного соглашения, конкурсной документацией предусмотрено принятие концедентом на себя расходов на использование (эксплуатацию) данного объекта;

4) долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера в соответствии с частью 2 указанной статьи;

5) плановые значения показателей деятельности концессионера;

6) плата концедента в случае, если в качестве критериев конкурса не установлены критерии, указанные в пунктах 2 и 3 данной части, и если решением о заключении концессионного соглашения, конкурсной документацией предусмотрена плата концедента.

В соответствии с частью 1 статьи 49 Закона о концессионных соглашениях по концессионному соглашению, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, в конкурсном предложении для каждого критерия конкурса указывается значение предлагаемого участником конкурса условия в виде числового значения на каждый год срока действия концессионного соглашения.

Исходя из части 2 статьи 49 Закона о концессионных соглашениях оценка конкурсных предложений в соответствии с критериями конкурса, указанными в части 1 статьи 47 данного Федерального закона, осуществляется конкурсной комиссией посредством сравнения содержащихся в конкурсных предложениях условий. Наилучшие содержащиеся в конкурсных предложениях условия соответствуют:

1) дисконтированной выручке участника конкурса, для которого определено ее минимальное значение, в случае, если дисконтированная выручка участника конкурса, для которого определено ее минимальное значение, отличается от дисконтированной выручки другого участника конкурса, для которого определено следующее по величине значение дисконтированной выручки после ее минимального значения, более чем на два процента превышающее минимальное значение дисконтированной выручки;

2) наибольшему количеству содержащихся в конкурсном предложении наилучших плановых значений показателей деятельности концессионера по сравнению с соответствующими значениями, содержащимися в конкурсных предложениях иных участников конкурса, дисконтированные выручки

которых превышают менее чем на два процента минимальное значение дисконтированной выручки, определенное на основании всех конкурсных предложений, или равны ему, в случае, если дисконтированная выручка участника конкурса, для которого определено ее минимальное значение, отличается от дисконтированной выручки другого участника конкурса, для которого определено следующее по величине значение дисконтированной выручки после ее минимального значения, менее чем на два процента превышающее минимальное значение дисконтированной выручки или равное ему.

На основании части 7 статьи 32 Закона о концессионных соглашениях конкурс по решению концедента объявляется не состоявшимся в случае, если в конкурсную комиссию представлено менее двух конкурсных предложений или конкурсной комиссией признано соответствующими требованиям конкурсной документации, в том числе критериям конкурса, менее двух конкурсных предложений. Концедент вправе рассмотреть представленное только одним участником конкурса конкурсное предложение и в случае его соответствия требованиям конкурсной документации, в том числе критериям конкурса, принять решение о заключении с этим участником конкурса концессионного соглашения в соответствии с условиями, содержащимися в представленном им конкурсном предложении, в тридцатидневный срок со дня принятия решения о признании конкурса несостоявшимся. В случае если по результатам рассмотрения представленного только одним участником конкурса конкурсного предложения концедентом не было принято решение о заключении с этим участником конкурса концессионного соглашения, задаток, внесенный этим участником конкурса, возвращается ему в пятнадцатидневный срок со дня истечения указанного тридцатидневого срока. В случае, если по решению концедента конкурс объявлен не состоявшимся либо в результате рассмотрения представленного только одним участником конкурса конкурсного предложения концедентом не принято решение о заключении с этим участником конкурса концессионного соглашения, решение о заключении концессионного соглашения подлежит отмене или изменению в части срока передачи концессионеру объекта концессионного соглашения и при необходимости в части иных условий концессионного соглашения.

Частью 1.1. статьи 23 Закона о концессионных соглашениях обусловлена необходимость установления концедентом предельных значений размера расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, поскольку это в дальнейшем отражается на тарифах для населения и связано с функцией органа местного самоуправления, в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».

В соответствии с пунктом 19.6 конкурсной документации конкурсное предложение должно содержать условия, предлагаемые участником конкурса по каждому критерию Конкурса, выраженные в числовых значениях.

Исходя из пункта 19.7 конкурсной документации оценка конкурсных предложений осуществляется конкурсной комиссией в соответствии с критериями Конкурса посредством сравнения содержащихся в конкурсных предложениях условиях.

Критерии Конкурса и предельные (минимальные и (или) максимальные) значения критериев Конкурса были определены в соответствии со статьей 47 Закона о концессионных соглашениях и указаны в Приложении 2 к конкурсной документации.

Параметры критериев Конкурса: предельный размер расходов на реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить Концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения; долгосрочные параметры регулирования деятельности Концессионера; плановые значения показателей деятельности Концессионера.

Минимально допустимые плановые значения показателей деятельности Концессионера: показатели надежности и показатели энергетической эффективности.

Долгосрочные параметры государственного регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения, необходимые для проведения Конкурса согласованы с Региональной службой по тарифам и ценам Камчатского края (далее – РСТ).

Данные показатели установлены в конкурсной документации в соответствии с письмом РСТ от 29.10.2019 и были рассчитаны на основании экспертного заключения по результатам проверки обоснованности расчетов для утверждения тарифов в сфере теплоснабжения ООО ..на территории сельского поселения на 2018-2022 года (корректировка 2019 года).

С учетом мнения РСТ, значение показателя «предельный размер расходов на реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить Концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения» подразумевает предельное максимальное значение, превышение которого не допускается, поскольку указанные расходы подлежат включению в расчет тарифа, устанавливаемого теплоснабжающей организацией для применения.

В связи с этим несостоятелен довод Администрации о том, что значение показателя «предельный размер расходов на реконструкцию объекта

концессионного соглашения, которые предполагается осуществить Концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения» должен быть не ниже установленного размера.

Комиссия, исследовав заявку участника ООО «..», установила, что конкурсное предложение по критерию Конкурса «предельный размер расходов на реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить Концессионером (с НДС)» составляет 14 443,02 тыс. рублей, что не превышает предельное значение, установленное в конкурсной документации. Таким образом, заявка ООО .. полностью соответствует требованиям конкурсной документации.

Следовательно, конкурсная комиссия приняла решение о признании конкурсного предложения ООО..несоответствующим требованиям конкурсной документации, в то время как данное предложение полностью соответствовало критериям конкурса и предельным значениям критериев конкурса, **в нарушение пункта 2 части 3 статьи 32 Закона о концессионных соглашениях.**

Допущенное нарушение явилось следствием недостатков положений конкурсной документации о порядке определения победителя Конкурса, в которых не указано, какое значение показателя критерия считается лучшим.

Выявленное нарушение содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу обоснованной.

2. Признать в действиях организатора Конкурса, конкурсной комиссии нарушение пункта 2 части 3 статьи 32 Закона о концессионных соглашениях.
3. Выдать организатору Конкурса и конкурсной комиссии предписание об устранении выявленного нарушения Закона о концессионных соглашениях.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Камчатского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства в отношении должностного лица организатора Конкурса.

Решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.