

РЕШЕНИЕ № 67/18-18.1/Ж

по результатам рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном
статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года 135-ФЗ «О
защите конкуренции»

23 ноября 2018 года
Смоленск

г.

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров по правилам, предусмотренным статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...>, руководитель Смоленского УФАС России;

Члены Комиссии: <...>, начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Смоленского УФАС России;

<...>, главный специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Смоленского УФАС России;

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Смоленского УФАС России,

при участии представителей от:

- организатора конкурса - Администрации Печерского сельского поселения Смоленского района Смоленской области: <...> (удостоверение), <...> (доверенность, паспорт <...> <...> (доверенность, паспорт);

- специализированной организации – ООО «Центр консалтинга и инвестиций»: <...> (приказ о назначении на должность);

- заявителя – ООО «Смоленская биоэнергетическая компания»: <...> (приказ о вступлении в должность генерального директора, Протокол общего собрания участников ООО «СБК», паспорт <...> <...> (доверенность, паспорт <...> <...> (доверенность, паспорт),

в целях осуществления возложенных на Комиссию Смоленского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров по правилам, предусмотренным статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» полномочий по контролю за проведением торгов и порядком заключения договоров, рассмотрев жалобу ООО «Смоленская биоэнергетическая компания» на действия специализированной организации ООО «Центр консалтинга и инвестиций» при проведении процедуры принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения с. Печерск Печерского сельского поселения Смоленского района Смоленской области (Лот № 1. Газовая котельная по адресу: Смоленская обл., Смоленский район, с. Печерск, ул. Минская, д. 3-д, назначение – нежилое, антресоль, общей площадью 936,5 кв.м., инв. № 9457, лит. А, кадастровый (или условный) номер <...> -67-01/012/2009-712), на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения (идентификационный номер торгов: 190918/13720163/01, извещение о проведении торгов размещено на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов <http://torgi.gov.ru>), руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Смоленского УФАС России поступила жалоба ООО «Смоленская биоэнергетическая компания» (далее также – Заявитель, ООО «СБК»), в которой указало на неправомерные действия специализированной организации, выразившиеся в неправомерном допуске ООО «Жуковская энергетическая компания» (далее – «ЖЭК»), подавшем заявку о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения с. Печерск Печерского сельского поселения Смоленского района Смоленской области, к участию в конкурсе.

Представители Заявителя пояснили, что исходя из сведений, размещенных на сайте <http://torgi.gov.ru>, следует, что к заявке ООО «ЖЭК» не приложен документ, подтверждающий наличие средств или возможности их получения в размере не менее пяти процентов от объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций (предельного размера расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения).

Представитель Заявителя уточнил, что в связи с тем, что ООО «ЖЭК» неправоммерно допущено к участию в конкурсе, нарушено право Заявителя на заключение концессионного соглашения без проведения конкурса как с единственным участником.

В этой связи Заявитель просит признать действия комиссии специализированной организации ООО «Центр консалтинга и инвестиций» по принятию заявки ООО «ЖЭК» о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения с. Печерск Смоленского района Смоленской области незаконными и обязать Концедента заключить с Заявителем концессионное соглашение в отношении вышеуказанных объектов в порядке, предусмотренном частью 4.10 статьи 37 Федерального закона от 21.07.2005 года № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях).

Представители ООО «Центр консалтинга и инвестиций» и Администрации Печерского сельского поселения Смоленского района Смоленской области (далее – Администрация) с доводами жалобы не согласились, ими были представлены письменные возражения по сути жалобы.

С учетом доводов, изложенных в возражении, представители ответчиков просили признать жалобу Заявителя необоснованной.

В ходе рассмотрения жалобы Заявителя Комиссией установлено следующее.

Согласно статье 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 данного закона.

В соответствии с частью 4.1 статьи 37 Закона о концессионных

соглашениях, концессионное соглашение может быть заключено по инициативе лиц, указанных в пункте 2 части 1 статьи 5 данного закона и отвечающих требованиям, предусмотренным частью 4.11 настоящей статьи, в порядке, установленном частями 4.2 - 4.10 и 4.12 настоящей статьи.

Согласно части 4.2 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, вправе представить предложение о заключении концессионного соглашения с приложением проекта концессионного соглашения, включающего в себя существенные условия, предусмотренные статьей 10 данного закона, и иные не противоречащие законодательству Российской Федерации условия, в Правительство Российской Федерации, либо субъект Российской Федерации, либо муниципальное образование в зависимости от того, в чьей собственности находится объект концессионного соглашения, предусмотренный таким предложением.

В соответствии с положениями части 4.7 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, в случае принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения на предложенных инициатором условиях орган, уполномоченный Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, в десятидневный срок со дня принятия указанного решения размещает на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложение о заключении концессионного соглашения в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым частью 4.1 настоящей статьи к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения.

Комиссией установлено, что ООО «Смоленская биоэнергетическая компания» направило в адрес Администрации предложение о заключении концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения с. Печерск Печерского сельского поселения

Смоленского района Смоленской области.

В соответствии с положениями [части 4.7 статьи 37](#) Закона о концессионных соглашениях, в случае принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения на предложенных инициатором условиях орган, уполномоченный Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, в десятидневный срок со дня принятия указанного решения размещает на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложение о заключении концессионного соглашения в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым [частью 4.1 настоящей статьи](#) к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения.

В связи с поступлением от ООО «СБК» предложения о заключении концессионного соглашения Главой Администрацией вынесено Постановление № 54 от 19.09.2018 о возможности заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения с. Печерск Печерского сельского поселения Смоленского района Смоленской области.

Согласно Распоряжению Администрации № 36 от 20.09.2018 для осуществления функций по организации и проведению открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения привлечено ООО «Центр консалтинга и инвестиций».

20.09.2018 года на официальном сайте www.torgi.gov.ru ООО «Центр консалтинга и инвестиций» было размещено информационное сообщение о принятии заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения с. Печерск Печерского сельского поселения Смоленского района Смоленской области, а именно Газовая котельная по адресу: Смоленская обл., Смоленский район, с. Печерск, ул. Минская, д. 3-д, назначение – нежилое, антресоль, общей

площадью 936,5 кв.м., инв. № 9457, лит. А, кадастровый (или условный) номер <...> -67-01/012/2009-712 (извещение № 190918/13720163/01 размещено на сайте <http://torgi.gov.ru>).

Дата и время начала подачи заявок – 21.09.2018 9 часов 00 минут.

Дата и время окончания подачи заявок – 05.11.2018 16 часов 30 минут.

Дата подведения итогов – 06.11.2018.

Согласно Протоколу № 125/18 от 06.11.2018 была подана заявка о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения от инвестора ООО «ЖЭК».

В связи с этим было принято решение о проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения с. Печерск Печерского сельского поселения Смоленского района Смоленской области.

Как указал представитель Заявителя, на официальном сайте <http://torgi.gov.ru> местом предоставления заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения указан адрес: 214530, Смоленская область, Смоленский район, с. Печерск, ул. Минская, д. 7. О месте вскрытия конвертов с заявками о готовности к участию в конкурсе в информационном сообщении сведения отсутствуют. По мнению Заявителя, можно сделать вывод, что место предоставления заявок и место вскрытия конвертов производятся по одному и тому же адресу. Между тем, согласно размещенной на сайте информации, 06.11.2018 конверт с единственной заявкой ООО «ЖЭК» был вскрыт по другому адресу, именно: 214004, Смоленская область, Смоленский район, г. Смоленск, пер. Ново-Чернушенский, д. 1/2. Об изменении места вскрытия конвертов с заявками о готовности к участию в конкурсе Заявитель уведомлен не был, в связи с чем он не смог присутствовать при проведении данной процедуры.

Процедура приема заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения предусмотрена статьей 37 Закона о концессионных соглашениях. В соответствии с данной статьей присутствие Заявителя при вскрытии конвертов с заявками о готовности к участию в конкурсе Законом о концессионных соглашениях не предусмотрено.

Кроме того, согласно пояснениям Представителя Администрации, в день, на который было назначено вскрытие конвертов с заявками о

готовности к участию в конкурсе, по адресу, указанному в информационном сообщении о принятии заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения, никто из представителей Заявителя не явился.

Таким образом, со стороны Заявителя никаких действий, направленных на участие в указанной процедуре, предпринято не было.

В соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение может быть заключено без проведения торгов (конкурса).

Согласно части 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, а также иные лица, подающие заявки на заключение концессионного соглашения, должны отвечать следующим требованиям:

- отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя (лица, подающего заявку на заключение концессионного соглашения) или о прекращении физическим лицом - заявителем (лицом, подающим заявку на заключение концессионного соглашения) деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

- отсутствие определения суда о возбуждении производства по делу о банкротстве в отношении лица, выступающего с инициативой заключения концессионного соглашения;

- 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;

- наличие средств или возможности их получения в размере не менее

пяти процентов от объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций (предельного размера расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения).

Форма предоставления сведений, указанных в заявке о готовности к участию в конкурсе не предусмотрена Законом о концессионных соглашениях.

Постановлением Правительства РФ от 31.03.2015 № 300 «Об утверждении формы предложения о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения» предусмотрена необходимость подтверждения соответствия инициатора и заявляемой инициативы ряду требований, в том числе в соответствующем предложении - необходимо подтвердить статус инициатора (отсутствие решения о ликвидации или прекращении деятельности, определения суда о возбуждении производства по делу о банкротстве в отношении инициатора, отсутствие у инициатора недоимки по обязательным платежам в бюджет и т.д.), наличие средств или возможности их получения в размере не менее 5 процентов объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций, соответствие инициативы государственным программам и т.д.

Закон о концессионных соглашениях не содержит требования о подтверждении лицом, подавшим заявку о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионных соглашений, документального подтверждения соответствия вышеуказанным требованиям.

Согласно [части 4.9 статьи 37](#) Закона о концессионных соглашениях в случае, если в 45-дневный срок с момента размещения на официальном сайте в сети «Интернет» предложения о заключении концессионного соглашения поступили заявки о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым настоящим Федеральным [законом](#) к концессионеру, а также требованиям, предъявляемым [частью 4.1 настоящей статьи](#), орган, уполномоченный на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения орган обязан разместить данную информацию на

официальном сайте сети «Интернет». В этом случае заключение концессионного соглашения осуществляется на конкурсной основе в порядке, установленном Закона о концессионных соглашениях.

Процедура по сбору заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения осуществляется для определения способа проведения закупки (либо заключение концессионного соглашения без проведения торгов (конкурса), либо посредством проведения конкурентных процедур). Следовательно, на данном этапе выяснению подлежит вопрос о наличии на данном рынке потенциальных участников.

Если в процессе проведения процедуры по сбору заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения подана хотя бы одна заявка, кроме лица, выступающего с инициативой заключения концессионного соглашения, то данное соглашение заключается по результатам проведения конкурентных процедур.

В ходе проведения проверки установлено, что в сопроводительном письме ООО «ЖЭК», направленном вместе с пакетом документов о намерении участвовать в конкурсе, Общество продекларировало о наличии необходимых средств или возможности их получения в размере не менее 5% объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций (предельного размера расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения), что не противоречит положениям части 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях.

Таким образом, оценка представленных в составе конкурсного предложения участника документов проводится при проведении конкурса, принять участие в котором могут также и участники, которые не принимали участие в обжалуемой процедуре.

Процедура по сбору заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения осуществлялась Администрацией по правилам статьи 37 Закона о концессионных соглашениях.

Организация такого конкурса начинается с момента принятия решения о заключении концессионного соглашения, предусмотренного статьей 22 Закона о концессионных соглашениях.

Вместе с тем, в ходе рассмотрения жалобы, Комиссия Смоленского

УФАС России установила, что Администрацией данное решение на момент рассмотрения жалобы принято не было, конкурс на право заключения концессионного соглашения не проводился.

Таким образом, доводы жалобы не нашли своего подтверждения.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Смоленского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Смоленская биоэнергетическая компания» на действия специализированной организации ООО «Центр консалтинга и инвестиций» при проведении процедуры принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения с. Печерск Печерского сельского поселения Смоленского района Смоленской области (Лот № 1. Газовая котельная по адресу: Смоленская обл., Смоленский район, с. Печерск, ул.Минская, д. 3-д, назначение – нежилое, антресоль, общей площадью 936,5 кв.м., инв. № 9457, лит. А, кадастровый (или условный) номер <...> -67-01/012/2009-712), необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.