

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в составе:

Заместителя председателя Комиссии:

<...> – и.о. руководителя управления,

членов Комиссии:

<...> – начальника отдела контроля органов власти Кировского УФАС России;

<...> – специалиста первого разряда отдела контроля органов власти Кировского УФАС России;

с участием:

представителей ООО «Жилстрой-сервис» – директора <...> действующего на основании устав, <...> по доверенности от 25.08.2020,

представителей администрации Кирово-Чепецкого района Кировской области –<...> по доверенности от 24.01.2023, <...> по доверенности от 19.07.2021,

рассмотрев жалобу ООО «Жилстрой-сервис» (далее – Заявитель, Общество) № 043/10/18.1-41/2023 на действия Организатора торгов - администрации Кирово-Чепецкого района Кировской области (далее – Организатор торгов, Администрация) при проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения на объекты теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, расположенные в границах муниципального образования Кирово-Чепецкий муниципальный район Кировской области (извещение на официальном сайте torgi.gov.ru № 22000057270000000007 от 18.11.2022) (далее – Конкурс),

У С Т А Н О В И Л А:

19.01.2023 в Кировское УФАС России поступила жалоба Заявителя от 16.01.2023 № 12/02-04 (вх. № 261 от 19.01.2023) на действия Организатора торгов при проведении Конкурса.

Заявитель считает, что Организатор торгов неправомерно отказал в допуске Обществу к участию в Конкурсе на основании п. 3 ч. 3 ст. 29 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) - представленные заявителем

документы и материалы неполны и (или) недостоверны (не представлен оригинал или заверенная копия решения об одобрении сделок – Концессионного соглашения). По мнению Заявителя, Концессионное соглашение не требовало одобрения общего собрания, т.к. сделка не подпадает под критерии, установленные ст. 46 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее – Закон об ООО).

Рассмотрение антимонопольным органом жалобы на нарушение процедуры торгов осуществляется в соответствии и в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Рассмотрение жалобы № 043/10/18.1-41/2023 назначено на 27 января 2023 года в 10 час. 30 мин. Кировским УФАС России в адрес Заявителя, а также Организатора торгов направлено уведомление о рассмотрении жалобы.

У Организатора торгов истребованы: копии поступивших заявок на участие в Аукционе с приложениями, письменные пояснения по доводам жалобы с приложением подтверждающих документов.

Присутствующие на заседании Комиссии представители Заявителя доводы, изложенные в жалобе, поддержали, просили признать жалобу обоснованной.

Присутствующий на заседании Комиссии представитель Организатора торгов возражал против доводов, изложенных в жалобе. Жалобу считает необоснованной, т.к. проанализировав документы, представленные Обществом, в составе заявке на участие в Конкурсе, а также информацию, размещенную в открытом доступе на сайте List-Org Администрация пришла к выводу, что Концессионное соглашение является крупной сделкой для Общества и в силу п. 3 ст. 46 Закона об ООО требует одобрения общим собранием участников.

Руководствуясь ч. 14.1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия приняла решение отложить рассмотрение жалобы для получения дополнительных сведений и документов. У Заявителя запрошены пояснения по доводам Организатора торгов, озвученным на заседании Комиссии, а также бухгалтерская (финансовая) отчетность за 2022 года. У Организатора торгов запрошены пояснения по доводам Общества, озвученным на заседании Комиссии. Рассмотрение жалобы отложено на 06 февраля 2023 года в 13 час. 00 мин., о чем лица, участвующие в рассмотрении жалобы, извещены надлежащим образом

На заседании Комиссии 06.02.2023 представители Заявителя свою позицию поддержали, дополнительно пояснили, что Концессионное соглашение не является для Общества крупной сделкой, т.к. работы, которые необходимо будет осуществить по данной сделке, не выходят за пределы обычной

хозяйственной деятельности организации.

Представители Организатора торгов дополнительно пояснили, что Концессионное соглашение выходит за рамки обычной хозяйственной деятельности Общества, т.к. основным видом деятельности Заявителя согласно выписки из ЕГРЮЛ является производство, передача и распространение пара и горячей воды; кондиционирование воздуха (код 35.30 ОКВЭД ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2), а Концессионное соглашение предусматривает обязательство Концессионера реконструировать и ввести в эксплуатацию недвижимое и технологически связанное с ним движимое имущество, т.е. произвести работы, которые, по мнению Администрации, выходят за пределы обычной хозяйственной деятельности Общества. Также Организатор торгов считает, что Заявитель должен был доказать, что Концессионное соглашение не является для него крупной сделкой.

Изучив имеющиеся в деле материалы, заслушав доводы Организатора торгов, Комиссия Кировского УФАС России пришла к следующим выводам.

Организатором торгов 18.11.2022 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов (www.torgi.gov.ru) (далее - официальный сайт), в сети Интернет размещено извещение № 22000057270000000007, Лот № 1 объекты системы коммунальной инфраструктуры централизованной системы теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, а также технологически связанное с ними движимое имущество на территории муниципального образования Чепецкое сельское поселение Кирово-Чепецкого района.

Конкурс проводится на основании Распоряжения главы Кирово-Чепецкого района Кировской области от 18.11.2022 № 1038 «О проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, расположенных в границах муниципального образования Кирово-Чепецкий муниципальный район Кировской области», которым была утверждена Конкурсная документация (Приложение № 2).

Время начала и окончания приема заявок на участие в Конкурсе – с 18.11.2022 по 15 час. 00 мин. 30.12.2022.

Время и дата вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе – 14 час. 00 мин. 09.01.2023.

Срок представления конкурсных предложений - с 12.01.2023 до 05.04.2023.

Время и дата вскрытия конвертов с конкурсными предложениями – 10 час. 00 мин. 06.04.2023.

Согласно протоколу № 1 от 09.01.2023 «Вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе на право заключения концессионного

соглашения в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, расположенных в границах муниципального образования Кирово-Чепецкого муниципальный район Кировской области по извещению 22000057270000000007» (далее – Протокол № 1) Организатором торгов было получено и зарегистрировано 3 заявки – ООО «ЭнергоСтрой», ООО «Жилстрой-сервис», ООО «Специалист». Всеми участниками представлены документы в соответствии с Конкурсной документацией, за исключением Заявителя, который не предоставил оригинал или заверенную копию решения об одобрении сделки – Концессионного соглашения.

На основании результатов проведения предварительного отбора участников Конкурса Организатором торгов было принято решение допустить ООО «ЭнергоСтрой» и ООО «Специалист» к участию в Конкурсе и направить им уведомление о необходимости предоставить конкурсные предложения, заявку Общества отклонить по причине неполного предоставления документов и материалов (Протокол № 2 от 09.01.2023 «Предварительного отбора участников конкурса на участие в открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, расположенных в границах муниципального образования Кирово-Чепецкий муниципальный район Кировской области»).

Порядок проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения регулируется гл. 3 Закона о концессионных соглашениях.

Согласно п. 5 ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать исчерпывающий перечень документов и материалов и формы их представления заявителями, участниками конкурса.

В соответствии с разделом 5 Конкурсной документации заявителем для участия в открытом конкурсе предоставляются следующие документы:

- заявка;
- удостоверенные подписью и печатью Заявителя сведения о заявителе: организационно-правовая форма, наименование, адрес фактического местоположения, почтовый адрес, номер контактного телефона, реквизиты расчетного счета Заявителя;
- для индивидуального предпринимателя или российского юридического лица – оригинал или заверенная копия выписки из Единого государственного реестра юридических лиц (индивидуальных предпринимателей);
- документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени заявителя - юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени заявителя без доверенности (далее - руководитель);

- копии учредительных и регистрационных документов Заявителя: устав юридического лица, свидетельство о государственной регистрации, свидетельство о постановке на налоговый учет, свидетельство о внесении записи в ЕГРЮЛ;

- оригиналы или заверенные копии решений об одобрении сделок – Концессионного соглашения, если такое одобрение требуется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно п. 3 ст. 46 Закона об ООО одобрению общим собранием участников общества с ограниченной ответственностью подлежат крупные сделки.

Концессионное соглашение не является для Общества крупной сделкой в силу следующего.

В соответствии с п. 1, п. 8 ст. 46 Закона об ООО крупной сделкой считается сделка (несколько взаимосвязанных сделок), выходящая за пределы обычной хозяйственной деятельности, т.е. совершение сделки приведет к прекращению деятельности общества или изменению ее вида либо существенному изменению ее масштабов.

Согласно п. 1.6 Конкурсной документации концессионер обязуется выполнить следующие работы:

- за свой счет реконструировать и ввести в эксплуатацию недвижимое и технологически связанное с ним движимое имущество;

- осуществлять действия по содержанию Объекта Соглашения в соответствии с требованиями, установленными законодательством Российской Федерации, проводить за свой счет текущий ремонт и капитальный ремонт, нести расходы на содержание Объекта Соглашения в течение всего срока действия Концессионного соглашения.

Согласно п. 3.2 Устава ООО «Жилстрой-сервис» организация осуществляет в частности деятельность по обеспечению бесперебойной работы инженерного оборудования, проводит текущий и капитальный ремонт жилищного фонда и объектов коммунального хозяйства, осуществляет деятельность по обеспечению работоспособности котельных и тепловых сетей и иные виды деятельности не запрещенные законом.

Довод Организатора торгов о том, что Концессионное соглашение является сделкой, выходящей за рамки обычной хозяйственной деятельности Общества, является несостоятельным ввиду следующего.

В соответствии с пп. «п» п. 1, пп. «о» п. 2 ст. 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», в государственные информационные реестры обязательному внесению подлежат сведения о кодах по ОКВЭД,

указанные в заявлении, представляемом хозяйствующим субъектом при государственной регистрации.

Согласно пункту 13 Правил разработки, ведения, изменения и применения общероссийских классификаторов технико-экономической и социальной информации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 7 июня 2019 г. № 733, определение кодов по ОКВЭД осуществляется хозяйствующим субъектом самостоятельно.

Таким образом, юридическое лицо самостоятельно определяет какая деятельность является для него основной или дополнительной, а также о необходимости изменять основной вид экономической деятельности (разд. 3 Приказа Минэкономразвития России от 29.12.2022 № 758 «Об утверждении методических рекомендаций по определению видов экономической деятельности хозяйствующих субъектов в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности (ОКВЭД) для формирования государственных реестров»). Указанный вывод коррелируется с судебной практикой (Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 20.01.2012 по делу № А56-14926, Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 09.06.2009 № 09АП-7181/2009-ГК по делу № А40-76641/08-83-704)

Также несостоятельным является довод Администрации о том, что Общество должно было доказать, что Концессионное соглашение не является для него крупной сделкой.

Согласно разъяснениям Верховного Суда Российской Федерации, любая сделка общества считается совершенной в пределах обычной хозяйственной деятельности, пока не доказано иное (пункт 4 статьи 78 Закона об акционерных обществах, пункт 8 статьи 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью). Бремя доказывания совершения оспариваемой сделки за пределами обычной хозяйственной деятельности лежит на истце (абз. 4 п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26.06.2018 № 27 «Об оспаривании крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность»).

Таким образом, решение Организатора торгов об отклонении заявки Общества на участие в Конкурсе является незаконным и подлежащим отмене.

В силу пп. «а» п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает обязательное для исполнения предписание организатору торгов о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, в том числе об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов.

На основании изложенного и руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, пп. «а» п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

