

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения г. Чита

объявлена 18 октября 2018 года,

решение в полном объеме

изготовлено 22 октября 2018 года

Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению жалобы № 14 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – руководитель управления;

Члены Комиссии:

начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы;

главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;

специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;

при участии:

Н.М.А. – представителя заявителя по доверенности (доверенность от 10 октября 2018 года);

Н.А.Г. – заинтересованного лица;

Л.И.В. – представителя заинтересованного лица по доверенности,

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Улётовская тепло-энергетическая компания» (далее – ООО «УТЭК») (ИНН 7522004761) на действия администрации муниципального района «Улётовский район» (далее – Организатор торгов) (ИНН 7522001721) при организации конкурса на право заключения концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении муниципального имущества (объектов теплоснабжения), находящегося на территории сельского поселения «Улётовское», в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

9 октября 2018 года в адрес Забайкальского УФАС России поступила жалоба ООО «УТЭК» на действия администрации муниципального района «Улётовский район» при организации конкурса на право заключения концессионного соглашения на условиях определенных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении муниципального имущества (объектов теплоснабжения), находящихся на территории сельского поселения «Улётовское».

Рассмотрение жалобы назначено на 12 октября 2018 года в 10 часов 30 минут по адресу: г. Чита, ул. Лермонтова, 14, каб. 1.

На основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции для получения дополнительной информации рассмотрение жалобы отложено на 18 октября 2018 года в 15 часов 30 минут по адресу: г. Чита, ул. Лермонтова, 14, каб. 1.

Из жалобы ООО «УТЭК» следует.

17 июля 2018 года ООО «Улетовская теплоэнергетическая компания» (далее – ООО «УТЭК») выступило с инициативой о заключении концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся на территории сельского поселения «Улётовское». А именно, Котельная ЦРБ, 2 водонапорные башни по ул. Горького, 74 и теплотрассы, протяженностью 6500 м.

17 августа 2018 года на официальном сайте РФ <https://torgi.gov.ru> за № 160818/13912610/01 объявлен прием заявок на участие в конкурсе.

Срок окончания приема заявок от иных лиц о готовности к участию в конкурсе – 4 октября 2018 года.

4 октября 2018 года в 10-30 ч. поступила заявка от ИП Н.А.Г. о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении указанных объектов теплоснабжения.

4 октября 2018 года комиссией по проведению торгов по продаже муниципального имущества муниципального района «Улётовский район» и торгов на право заключения договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, протоколов № 1, данная заявка была рассмотрена и допущена к участию в конкурсе.

С данным решением комиссии Заявитель не согласен, считает его противоречащим действующему законодательству по следующим основаниям.

Согласно статье 13 Федерального закона от 21 июля 2005 года № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Федеральный закон № 115-ФЗ) концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 настоящего Федерального закона (заключение концессионного соглашения без проведения конкурса).

В силу части 4.1 статьи 37 Федерального закона № 115-ФЗ концессионное соглашение может быть заключено по инициативе лиц, указанных в пункте 2 части 1 статьи 5 настоящего Федерального закона и отвечающих требованиям, предусмотренным частью 4.11 настоящей статьи, в порядке, установленном частями 4.2 - 4.10 и 4.12 настоящей статьи.

Согласно пункту 4 части 4.11 статьи 37 Федерального закона от 21 июля 2005 года № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, а также иные лица, подающие заявки на заключение концессионного соглашения, должны отвечать следующим требованиям: 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).

Постановлением Правительства РФ от 31 марта 2015 года № 300 «Об утверждении формы предложения о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения» также предусмотрена необходимость подтверждения соответствия инициатора и заявляемой инициативы ряду требований, в том числе в соответствующем предложении – необходимо подтвердить статус инициатора, наличие денежных 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.

Тогда как форма заявки, поданная ИП Н.А.Г., не соответствует указанной в постановлении Правительства РФ от 31 марта 2015 года № 300. А именно, отсутствует раздел II. Сведения, подтверждающие соответствие инициативы заявителя программам комплексного развития систем коммунальной инфраструктуры поселений, городских округов.

Кроме того, к заявке не приложены документы, подтверждающие, что ИП Н.А.Г. располагает собственными средствами и имеет возможность их получения в размере не менее 5 % от объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций.

На основании изложенного, Заявитель просит рассмотреть жалобу в порядке статьи 18.1. Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О

защите конкуренции», а также:

1. Признать действия организатора торгов – комиссии по проведению торгов по продаже муниципального имущества муниципального района «Улётовский район» и торгов на право заключения договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, администрации муниципального района «Улётовский район», при рассмотрении заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся на территории сельского поселения «Улётовское» (котельная ЦРБ, 2 водонапорных башни по ул. Горького, 74 и теплотрассы, протяженностью 6500 м.), (извещение №160818/13912610/01 на <https://torgi.gov.ru>), незаконными и нарушающим антимонопольное законодательство.
2. Выдать предписание об устранении допущенных указанной комиссией нарушений, в том числе отклонить заявку, поданную ИП Н. А.Г. от участия в конкурсе.

На заседании Комиссии представитель Заявителя доводы жалобы поддержал в полном объеме.

Организатор торгов с доводами жалобы не согласен в полном объеме, представил письменные возражения на жалобу.

Согласно возражениям, руководствуясь статьей 37 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» предложение о заключении концессионного соглашения приема заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объектов концессионного соглашения, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям Федерального закона от 21.07.2005 года № 115-ФЗ, размещено на официальном сайте муниципального района «Улётовский район», официальном сайте РФ <http://torgi.gov.ru/> 17.08.2018 года № 160818/13912610/01. Прием заявок на участие в конкурсе осуществлялся с 20.08.2018 года по 04.10.2018 года 245 дней.

Процедура рассмотрения итогов приема заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объектов концессионного соглашения, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям федерального закона от 21.07.2005 года №115-ФЗ, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения, проводилась комиссией 04.10.2018 года в 13.00 часов. Комиссия установила, что 04.10.2018 г. за № 907 (в 10.30 часов) поступила заявка от иных лиц о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения

на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объектов концессионного соглашения, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения.

Заявка поступила от ИП Н.А.Г. о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся на территории сельского поселения «Улётовское» объявленного на официальном сайте РФ <http://torgi.gov.ru/> 17.08.2018 года №160818/13912610/01

Согласно пункту 4 части 4.11 статьи 37 Федерального закона от 21 июля 2005 года № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» лица, выступающие с инициативой заключения концессионного соглашения, а также иные лица, подающие заявки на заключение концессионного соглашения, должны отвечать следующим требованиям: 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).

При этом, Закон от 21 июля 2005 года № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» не содержит требования о подтверждении лицом, подавшим заявку о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионных соглашений, наличия 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).

В соответствии с пунктом 4.9 статьи 37 Федерального закона от 21.07.2005 года № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», в связи с тем, что в сорокапятидневный срок с момента размещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложения о заключении концессионного соглашения поступила заявка 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 Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения,

обязан разместить данную информацию на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации. Протокол размещен на сайте <http://torgi.gov.ru/> Заявка признана соответствующей.

Заинтересованным лицом так же представлены возражения, из которых следует, что Организатор аукциона – администрация муниципального района «Улётовский район», 674050 Забайкальский край, Улётовский район, с.Улёты, ул. Кирова, 68а. Сообщение о предложении инвестора (№160818/13912610/01) размещено на сайте www.torgi.gov.ru. Общество с ограниченной ответственностью «Улётовская тепло-энергетическая компания» (ООО «УТЭК») 674050 Забайкальский край, Улётовский район, с.Улёты, ул.Лихачёва, 9 подало жалобу на действия организатора аукциона Администрацию муниципального района «Улётовский район» в том, что заявка от ИП Николаева А.Г. о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся на территории сельского поселения «Улётовское», а именно котельная ЦРБ, 2 водонапорные башни, теплотрасса, протяженностью 6500м. не соответствует форме, утверждённой постановлением Правительства РФ от 31 марта 2015 года № 300, а также не подтверждено документально наличие денежных средств или возможности их получения в размере не менее 5% объёма заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций.

ИП Н.А.Г. возражает на данную жалобу, так как Постановлением Правительства РФ от 31 марта 2015 года № 300 утверждена форма Предложения о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения.

ИП Н.А.Г. таким лицом не является и в соответствии с пунктом 4.7 статьи 37 Федерального Закона от 21 июля 2005 года № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» подал заявку о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определённых в предложении о заключении концессионного соглашения. Форма заявки не утверждена, поэтому ИП Н.А.Г. подал заявку в свободной форме, указав сведения о соответствии предъявляемым требованиям согласно части 4.11 статьи 37 Федерального Закона от 21 июля 2005 года № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

ИП Н.А.Г. не приложил к заявке документы, подтверждающие наличие собственных средств и возможность их получения в размере не менее 5 процентов от объёма заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций, но может предоставить данные документы, подтверждающие, что на момент подачи заявки на счёте была достаточная сумма, а также заключены договоры, позволяющие получить данные средства.

ООО «УТЭК» в своём предложении не подтверждено документально наличие денежных средств или возможности их получения в размере не менее 5% объёма заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций тем самым нарушен пункт 4 части 4.11 статьи 37 Федерального Закона от 21 июля 2005 года № 115-ФЗ « О концессионных соглашениях», но администрацией муниципального района «Улётовский район» принято решение о возможности заключения с ООО «УТЭК» концессионного соглашения и было размещено сообщение о предложении инвестора на сайте www.torgi.gov.ru

На основании изложенного ИП Н.А.Г. просит жалобу ООО «УТЭК» отклонить, признать действия организатора торгов – комиссии по проведению торгов по продаже муниципального имущества муниципального района «Улётовский район» и торгов на право заключения договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, администрации муниципального района «Улётовский район» при рассмотрении предложения ООО «УТЭК» о заключении концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся на территории сельского поселения «Улётовское», а именно котельная ЦРБ, 2 водонапорные башни, теплотрасса, протяжённостью 6500м. незаконными и нарушающими требования Федерального закона «О концессионных соглашениях». Выдать предписание об устранении нарушений указанной комиссией администрации муниципального района «Улётовский район», в том числе отменить решение о возможности заключения концессионного соглашения с ООО «УТЭК», выступившем с таким предложением.

Рассмотрев представленные документы, заслушав объяснения присутствующих сторон, Комиссия установила следующее.

11 июля 2018 года от ООО «УТЭК» в адрес администрации муниципального района «Улётовский район» поступило Предложение о заключении концессионного соглашения в порядке статьи 37 Федерального закона от 21 июля 2005 года № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях). 9 августа 2018 года администрацией муниципального района вынесено распоряжение № 215 о возможности заключения концессионного соглашения в отношении муниципального имущества объектов теплоснабжения, находящихся на территории сельского поселения «Улётовское» муниципального района «Улётовский район».

17 августа 2018 года Организатором торгов на Официальном сайте torgi.gov.ru размещено сообщение о предложении инвестора № 160818/13912610/01. Дата и время начала подачи заявок 20 августа 2018 года 08 часов 00 минут. Дата и время окончания подачи заявок 4 октября 2018 года 13 часов 00 минут. Дата и время подведения итогов 4 октября 2018 года.

4 октября 2018 года в 10 часов 30 минут поступила заявка от ИП Н.А.Г. о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения, в отношении объектов концессионного соглашения,

предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения. В соответствии с пунктом 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. Согласно пункту 4.9 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях в случае, если в сорокапятидневный срок с момента размещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, 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 Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, обязан разместить данную информацию на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации. В этом случае заключение концессионного соглашения осуществляется на конкурсной основе в порядке, установленном настоящим Федеральным законом.

В соответствии с Протоколом № 1 рассмотрения заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения (далее – Протокол № 1) заявка ИП Н.А.Г. признана соответствующей требованиям статьи 37 Закона о концессионных соглашениях. Рекомендовано заключение концессионного соглашения на конкурсной основе, в порядке, предусмотренном Законом о концессионных соглашениях.

На основании пункта 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:

1) 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;

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

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 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).

Заявка ИП Н.А.Г. в пункте 4 содержит следующую информацию: Индивидуальный предприниматель Николаев Анатолий Георгиевич располагает собственными средствами и имеет возможность их получения в размере не менее пяти процентов от объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций. Аналогичная формулировка содержится в пункте 4 Предложения о заключении концессионного соглашения ООО «УТЭК», а именно: ООО «УТЭК» располагает собственными средствами в размере не менее пяти процентов от объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций.

Условием предварительного отбора в силу части 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях является условие о наличии средств или возможности их получения.

В связи с тем, что не предусмотрена Законом о концессионных

соглашения формулировка «располагает» допускает двоякое толкование, а стороны не представили документов, подтверждающих факт наличия средств (возможность их получения), следует, что заявки были рассмотрены на равных условиях.

Таким образом, в действиях администрации муниципального района «Улётовский район» формально содержатся признаки нарушения законодательства, но это не повлекло негативных последствий для конкуренции и прямого нарушения норм Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1, частью 1 статьи 23, Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Улётовская тепло-энергетическая компания» (ИНН 7522004761) на действия администрации муниципального района «Улётовский район» (далее – Организатор торгов) (ИНН 7522001721) при организации конкурса на право заключения концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении муниципального имущества (объектов теплоснабжения), находящегося на территории сельского поселения «Улётовское» не обоснованной.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: