

РЕШЕНИЕ

по делу № 9/05-16ж

06 июня 2016 года

г. Киров

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в составе: Заместителя председателя Комиссии – <...> – заместителя руководителя управления, Членов Комиссии – <...> – начальника отдела контроля органов власти, <...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, <...> - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти:

с участием:

- — | | — – представителя заявителя, директора ООО,
- — | | — - представителя ООО, по доверенности
- — | | — – представителя организатора торгов, главы администрации — | | — района Кировской области,
- — | | — - представителя заинтересованного лица, управляющего ООО,

рассмотрев дело № 9/05-16ж по признакам нарушения ч. 2 ст. 17 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

31.05.2016 г. в Кировское УФАС РФ поступила жалоба ООО (далее - заявитель) на действия администрации — | | — района Кировской области (далее – организатор торгов) при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов коммунального хозяйства (извещение № — | | —) на сайте www.torgi.gov.ru.

Заявитель указывает, что организатор торгов в 2015 г. создавал условия, для победы в открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов коммунального хозяйства ООО; агитирует население п. Юбилейный для перехода котельной сельского поселения на другой вид топлива; в нарушение закона о концессионных соглашениях задаток не установил. Кроме того, заявитель указывает на то, что глава администрации — | | — является председателем конкурсной комиссии и имеет заинтересованность и сговор с одним из участников конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Рассмотрение антимонопольным органом жалобы на нарушение процедуры торгов осуществляется в соответствии и в порядке ст.18.1 Закона о защите конкуренции.

Кировским УФАС России в адрес Заявителя, организатора торгов, заинтересованного лица направлено уведомление о рассмотрении жалобы, с требованием о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. У организатора торгов истребована документация о проведении конкурса, а также запрошены письменные пояснения.

Заявитель доводы, указанные в жалобе поддержал, просил признать факт нарушения. В ходе заседания комиссии Кировского УФАС России представитель организатора торгов доводы, изложенные в жалобе, не поддержал, просит не признавать факт нарушения. Заинтересованное лицо доводы, указанные в жалобе не поддержал.

Изучив имеющиеся в деле материалы, письменные пояснения, доводы представителей, комиссия Кировского УФАС пришла к следующим выводам:

В соответствии с ч. 2 ст. 17 Федерального закона «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений, если организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

31.05.2016 г. в Кировское УФАС РФ поступила жалоба ООО (далее - заявитель) на действия администрации — | | — района Кировской области (далее – организатор торгов) при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов коммунального хозяйства п. Юбилейный (извещение № — | | —) на сайте www.torgi.gov.ru.

Ранее, решением Кировского УФАС России № 94/05-15 от 28.08.2015 жалоба ООО на действия организатора торгов - администрации — | | — района Кировской области удовлетворена, результаты открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов коммунального хозяйства (извещение № — | | —) аннулированы.

Действия организатора торгов по проведению в 2015 г. конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов коммунального хозяйства ООО уже были предметом рассмотрения Комиссией Кировского УФАС России и не имеют отношения к проводимому открытому конкурсу на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов коммунального хозяйства п. Юбилейный в 2016 году. Поэтому довод заявителя о создании условий для победы в открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов коммунального хозяйства ООО в 2015 году Комиссией отклоняется, как не имеющий отношение к проводимым торгам администрацией —

11 — района Кировской области в 2016 году.

В соответствии с ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ (ред. от 29.12.2014) "О концессионных соглашениях" по концессионному соглашению одна сторона (концессионер) обязуется за свой счет создать и (или) реконструировать определенное этим соглашением имущество (недвижимое имущество или недвижимое имущество и движимое имущество, технологически связанные между собой и предназначенные для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением) (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.

В соответствии с ч. 9 ст. 3 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ (ред. от 29.12.2014) "О концессионных соглашениях" концессионным соглашением могут устанавливаться обязательства концессионера в отношении такого имущества по его модернизации, замене морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым более производительным оборудованием, иному улучшению характеристик и эксплуатационных свойств такого имущества, а также по осуществлению за свой счет страхования риска его случайной гибели и (или) случайного повреждения.

В соответствии с ч. 11 ст. 4 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ (ред. от 29.12.2014) "О концессионных соглашениях" объектами концессионного соглашения являются: системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты тепло-, газо- и энергоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, объекты, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание, размещение твердых коммунальных отходов, объекты, предназначенные для освещения территорий городских и сельских поселений, объекты, предназначенные для благоустройства территорий, а также объекты социального обслуживания граждан.

13.04.2016 г. на основании Постановления администрации — 11 — района Кировской области от 11.04.2016 г. № 22 объявлен открытый конкурс на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов коммунального хозяйства, извещение размещено на сайте www.torgi.gov.ru (извещение № — 11 —).

Согласно конкурсной документации на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов коммунального хозяйства, размещенной на сайте www.torgi.gov.ru (извещение № — 11 —), в приложении № 6 к проекту концессионного соглашения указаны задания и основные мероприятия, в том числе - установка новых котлов на древесном топливе, что является неотъемлемой частью реконструкции системы горячего водоснабжения и отопления. Данные задания в проекте концессионного соглашения одинаково обязательны для всех потенциальных участников конкурса и не могут ограничивать права одного конкретного из участников конкурса, что в свою очередь не может ограничивать конкуренцию. В соответствии с ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-

ФЗ (ред. от 29.12.2014) "О концессионных соглашениях" по концессионному соглашению одна сторона (концессионер) обязуется за свой счет создать и (или) **реконструировать** определенное этим соглашением имущество, что и было указано в приложении № 6 к проекту концессионного соглашения конкурсной документации на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов коммунального хозяйства п. Юбилейный, размещенного на сайте www.torgi.gov.ru (извещение № — | | —).

Таким образом, довод заявителя о том, что организатор торгов агитирует население для перехода котельной сельского поселения на другой вид топлива и устанавливает это требование в конкурсной документации, Комиссия считает необоснованным, так как Закон о концессионных соглашениях дает право устанавливать такие требования по модернизации и реконструкции систем горячего водоснабжения и отопления, в т.ч. и в связи с переходом на новый вид топлива.

По доводу заявителя о том, что в нарушение закона о концессионных соглашениях задаток установлен в размере ноль рублей, Кировское УФАС России поясняет следующее.

В соответствии с п. 12 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ (ред. от 29.12.2014) "О концессионных соглашениях" (далее - Закон о концессионных соглашениях) конкурсная документация должна содержать размер задатка, вносимого в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения (далее - задаток), порядок и срок его внесения, реквизиты счетов, на которые вносится задаток.

Согласно п. 9.1 ч. 3 ст. 26 Закона о концессионных соглашениях в сообщении о проведении конкурса должны быть указаны размер задатка, порядок и сроки его внесения, реквизиты счетов, на которые вносится задаток.

Вместе с тем Законом о концессионных соглашениях предусмотрена возможность установления обязанности по внесению задатка как до, так и после даты окончания представления заявок.

В частности, ч. 2 ст. 30 Закона предусмотрено, что в случае, если конкурсной документацией предусмотрено внесение задатка после дня окончания представления заявок на участие в конкурсе, участник конкурса вносит задаток в порядке, в размере и в срок, которые установлены конкурсной документацией.

Следует отметить, что действующим законодательством о концессионных соглашениях не предусмотрен обязательный размер задатка, ни в суммовом, ни в процентном отношении.

Таким образом, установление в документации и извещении задатка в размере ноль рублей не может создавать кому-либо из участников конкурса преимущества, либо препятствовать участию в торгах, следовательно, не является нарушением антимонопольного законодательства.

Таким образом, довод заявителя о том, что в нарушение закона о концессионных соглашениях задаток установлен в сумме ноль рублей, Комиссия считает не соответствующим действующему законодательству.

Довод заявителя о том, что глава администрации — | | — является председателем конкурсной комиссии и имеет заинтересованность и сговор с одним из участников конкурса на право заключения концессионного соглашения, Комиссия считает необоснованным, ввиду того, что указанные факты не подтверждены документально. Кроме того, конкурс на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов коммунального хозяйства, является открытым по составу участников, в данном конкурсе может участвовать любое лицо, соответствующее требованиям к участнику конкурса, извещение размещено общедоступным способом на сайте www.torgi.gov.ru, требования конкурсной документации одинаковы для всех потенциальных участников.

Таким образом, жалоба ООО о том, что организатор торгов в 2015 г. создавал условия, для победы в открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов коммунального хозяйства ООО; агитирует население п. для перехода котельной сельского поселения на другой вид топлива; в нарушение закона о концессионных соглашениях задаток не установил; глава администрации — | | — является председателем конкурсной комиссии и имеет заинтересованность и сговор с одним из участников конкурса на право заключения концессионного соглашения, является необоснованной.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу, что действия организатора торгов в лице администрации — | | — района Кировской области при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов коммунального хозяйства (извещение № — | | —, размещенное на сайте www.torgi.gov.ru), соответствуют действующему законодательству.

На основании изложенного, руководствуясь частью 17, 20 статьи 18.1, частью 1 статьи 23, Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать не обоснованной жалобу ООО, так как действия организатора торгов в лице администрации — | | — района Кировской области при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов коммунального хозяйства (извещение № — | | —, размещенное на сайте www.torgi.gov.ru), соответствуют действующему законодательству.

В соответствии со ст. 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ в трехмесячный срок.