

РЕШЕНИЕ № 37

02 февраля 2017г.

г. Иркутск

Резолютивная часть решения оглашена 24 января 2017 года.

Полный текст решения изготовлен 02 февраля 2017 года.

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:«...»;Члены Комиссии: «...», «...»,

в отсутствие лиц, привлеченных к участию в рассмотрении дела, рассмотрев дело № 249 от 14.11.2016г., возбужденное по признакам нарушения администрацией Усть - Удинского городского поселения Усть -Удинского района части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области осуществлена плановая выездная проверка администрации Усть - Удинского городского поселения Усть - Удинского района (далее Администрация) на предмет соблюдения указанным лицом требований ФЗ «О защите конкуренции».

По результатам проведения проверки составлен акт № 62 от 31.08.2016г. и выявлено, в частности, следующее.

03.03.2016г. на официальном сайте в сети Интернет для размещения информации о проведении обязательных торгов – www.torgi.gov.ru размещено извещение (№ 030316/10670640/01) и документация по проведению Администрацией открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованной системы холодного водоснабжения, находящихся в собственности Администрации.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе № 1 от 20.04.2016г. на участие в конкурсе подано две заявки, а именно от ООО «Теплоком» и МУП «Коммунальные линии».

В результате предварительного отбора оба претендента на право заключения концессионного соглашения допущены до участия в торгах (протокол № 2 от 17.05.2016г.).

Согласно протоколу вскрытия конвертов с конкурсными предложениями № 3 от 09.06.2016г. предложение МУП «Коммунальные линии» поступило после даты окончания срока подачи конкурсных предложений, определенного конкурсной документацией (09.06.2016г. до 10ч.), в связи с чем рассмотрено предложение единственного участника - ООО «Теплоком», которое признано соответствующим требованиям документации, и с которым в последующем заключено концессионное соглашение № 1 от 27.06.2016г.

Протокол рассмотрения и оценки конкурсных предложений Администрацией не составлен, предложение ООО «Теплоком» рассмотрено в протоколе № 3 от 09.06.2016г.

Вышеуказанные торги проведены в соответствии с требованиями ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» в порядке, установленном Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях).

В соответствии с ч. 3.1. ст. 21 Закона о концессионных соглашениях протоколы конкурсной комиссии, предусмотренные статьями 28, 29, 31, 33 и 34 настоящего Федерального закона, размещаются на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" в порядке, установленном частью 3 настоящей статьи, в течение трех дней со дня их подписания.

Инспекцией Иркутского УФАС России установлено, что в нарушение вышеприведенной нормы Закона о концессионных соглашениях протокол вскрытия конвертов с конкурсными предложениями № 3 от 09.06.2016г. размещен на сайте www.torgi.gov.ru только 21.06.2016г. (подтверждено актом осмотра информации от 31.08.2016г.).

Согласно ч. 1 ст. 35 Закона о концессионных соглашениях конкурсная комиссия в течение пятнадцати рабочих дней со дня подписания протокола о результатах проведения конкурса или принятия концедентом решения об объявлении конкурса несостоявшимся обязана опубликовать сообщение о результатах проведения конкурса с указанием наименования (для юридического лица) или фамилии,

имени, отчества (для индивидуального предпринимателя) победителя конкурса или решение об объявлении конкурса несостоявшимся с обоснованием этого решения в официальном издании, в котором было опубликовано сообщение о проведении конкурса, и разместить такое сообщение на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет".

Требование вышеуказанной нормы Закона о концессионных соглашениях Администрацией не выполнено, результаты проведения конкурса не размещены на официальном сайте www.torgi.gov.ru, что подтверждается актом осмотра информации от 31.08.2016г.

Статьей 23 Закона о концессионных соглашениях установлен перечень сведений, которые должна содержать документация по проведению конкурса на право заключения концессионного соглашения, в частности пунктами 10,13,14 части 1.2. ст. 23 названного Закона установлено, что обязательному указанию в документации подлежат следующие сведения: - предельный (максимальный) рост необходимой валовой выручки концессионера от осуществления регулируемых видов деятельности, предусмотренной нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения, в сфере водоснабжения и водоотведения, по отношению к предыдущему году; - копии годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности за три последних отчетных периода организации, осуществлявшей эксплуатацию передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества, в случае, если данная организация осуществляла эксплуатацию этого имущества в какой-либо момент в течение указанных периодов и была обязана вести бухгалтерский учет в соответствии с законодательством Российской Федерации о бухгалтерском учете; - размещаемые на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" копии предложений об установлении цен (тарифов), поданных в органы исполнительной власти или органы местного самоуправления, осуществляющие регулирование цен (тарифов) в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере регулирования цен (тарифов), за три последних периода регулирования деятельности организации, осуществлявшей эксплуатацию передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества, в случае наличия таких предложений.

Инспекцией Иркутского УФАС России установлено, что документация по проведению рассматриваемого конкурса в нарушение положений вышеприведенной статьи Закона о концессионных соглашениях вышеуказанных сведений не содержит.

В соответствии с ч. 1.4. ст. 23 Закона о концессионных соглашениях в конкурсной документации также устанавливаются по согласованию с уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации или органом местного самоуправления, осуществляющими регулирование цен (тарифов) в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере государственного регулирования цен (тарифов), следующие долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера:

1) размер инвестированного капитала, срок возврата инвестированного капитала в случае, если конкурсной документацией предусмотрен метод обеспечения доходности инвестированного капитала или метод доходности инвестированного капитала;

2) иные не являющиеся в соответствии с частью 2.4 статьи 24 настоящего Федерального закона критериями конкурса долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера (за исключением динамики изменения расходов, связанных с поставками соответствующих товаров, услуг) для предусмотренного конкурсной документацией метода регулирования тарифов в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения, в сфере водоснабжения и водоотведения.

Вышеуказанных сведений рассматриваемая конкурсная документация также не содержит.

Конкурсной документацией установлен исчерпывающий перечень документов, предоставляемых участниками конкурса в составе заявки на участие в конкурсе и конкурсного предложения, в частности, документы, подтверждающие возможность достижения участником конкурса значений критериев, указанных им в конкурсном предложении, с обязательным приложением описания предлагаемых участником конкурса мероприятий, календарных графиков проведения соответствующих мероприятий, необходимых технико-экономических расчетов, обоснований, документации на предлагаемое к установке (монтажу) оборудование и т.п. (абз. 2 п/п. 9 п. 7.3.); расчет дисконтированной выручки в соответствии со ст. 28.1 Федерального закона о теплоснабжении, с применением вычислительной программы, размещенной на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по ведению официального сайта (абз. 3 п/п 9 п. 7.3. и п. 17.1.3.).

При рассмотрении представленной Инспекции Иркутского УФАС России копии конкурсного предложения ООО «Теплоком» установлено, что в его состав не входят вышеуказанные документы и сведения.

При этом согласно условиям конкурсной документации (п. 21.5.) оценка заявок производится в том числе путем сравнения показателей дисконтированной выручки участников конкурса.

Кроме того, конкурсное предложение ООО «Теплоком» не соответствует установленной документацией форме такого конкурсного предложения, а именно указанным участником представлены показатели не относительно установленных критериев конкурса, а относительно мероприятий, осуществление которых запланировано в рамках исполнения концессионного соглашения, при этом участником указан общий срок действия соглашения, тогда как в соответствии с ч. 5 ст. 30 Закона о концессионных соглашениях значение предлагаемого участником конкурса условия в виде числового значения указывается на каждый год срока действия концессионного соглашения.

Отсутствие в составе конкурсного предложения документов и сведений, определенных конкурсной документацией в соответствии с п. 21.3. конкурсной документации является основанием для принятия конкурсной комиссией решения о несоответствии конкурсного предложения требованиям конкурсной документации. Соответственно конкурсной комиссии Администрации надлежало признать конкурсное предложение ООО «Теплоком» несоответствующим требованиям конкурсной документации.

Согласно ч. 7 ст. 32 Закона о концессионных соглашениях 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.

Конкурсное предложение ООО «Теплоком» необоснованно признано соответствующим требованиям конкурсной документации, соответственно концессионное соглашение № 1 от 27.06.2016г. заключено между Администрацией и ООО «Теплоком» неправомерно.

Необходимо отметить, что объекты централизованной системы холодного водоснабжения, подлежащие передаче по концессионному соглашению, заключаемому по результатам проведения рассматриваемого конкурса, полностью отремонтированы Администрацией за счет субсидированных из областного бюджета средств, в связи с чем концессионер может эксплуатировать такие объекты без дополнительных вложений в течение как минимум первых двух лет эксплуатации.

Вышеуказанные факты свидетельствуют о наличии в действиях Администрации, связанных с организацией и проведением открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованной системы холодного водоснабжения, находящихся в собственности Администрации, признаков нарушения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, поскольку такие действия приводят или могут привести к ограничению конкуренции на соответствующем товарном рынке, в том числе путем формирования конкурсной документации без указания установленных законом сведений, а также путем признания соответствующим требованиям документации конкурсного предложения, не отвечающего установленным требованиям.

Наличие вышеуказанных обстоятельств послужило поводом к возбуждению приказом № 249 от 14.11.2016г. в отношении администрации Усть - Удинского городского поселения Усть - Удинского района дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в организации и проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованной системы холодного водоснабжения, находящихся в собственности администрации, в порядке не отвечающем требованиям Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» и требованиям конкурсной документации, а именно в связи с формированием конкурсной документации без указания установленных законом сведений, и признанием соответствующим требованиям документации конкурсного предложения, не отвечающего установленным требованиям, что приводит или может привести к ограничению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 249 комиссией Иркутского УФАС России по рассмотрению данного дела установлено следующее.

Для рассмотрения дела № 249 от 14.11.2016г. проведен анализ состояния конкурентной среды на товарном рынке в соответствии с требованиями части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, а также Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 "Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке" (далее Порядок).

По результатам проведенного антимонопольным органом анализа конкурентной среды на товарном рынке оказания услуг холодного водоснабжения, установлено следующее.

В качестве временного интервала исследования товарного рынка определен период с 03.03.2016 по 27.06.2016 исходя из даты объявления конкурса и даты заключения концессионного соглашения N 1.

Предметом открытого конкурса является право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованной системы холодного водоснабжения, находящихся в собственности администрации Усть - Удинского городского поселения Усть - Удинского района.

Идентификация хозяйствующих субъектов.

ООО «Теплоком» (666352, Иркутская область, Усть-Удинский район, р.п. Усть-Уда, ул. Южная, 8; ИНН 3814015530; ОГРН 1103814000960; основной вид деятельности - 40.30.14 производство пара и горячей воды (тепловой энергии) котельными, 41.00.2 распределение воды).

МУП «Коммунальные линии» (666352, Иркутская область, Усть-Удинский район, р.п. Усть-Уда, ул. Мичурина, д. 26; ИНН: 3849057490; ОГРН: 1163850055533; основной вид деятельности - 36.00 забор, очистка и распределение воды).

Продуктовыми границами товарного рынка являются услуги холодного водоснабжения с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры.

Географические границы товарного рынка определяют территорию, на которой приобретатели приобретают или имеют экономическую, техническую или иную возможность приобрести товар (услуги) и не имеет такой возможности за ее пределами, то есть территория Усть-Удинского МО.

ООО «Теплоком» является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на товарном рынке холодного водоснабжения в границах зоны деятельности ООО «Теплоком» с использованием централизованных систем водоснабжения коммунальной инфраструктуры (с долей 100%) на территории Усть-Удинского МО.

Действия Усть-Удинского МО, выразившиеся в организации и проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованной системы холодного водоснабжения, находящихся в собственности администрации, в порядке не отвечающем требованиям Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях» и требованиям конкурсной документации без указания установленных законом сведений, и признанием соответствующим требованиям документации конкурсного предложения, не отвечающего установленным требованиям, приводит

или может привести к ограничению конкуренции на товарном рынке холодного водоснабжения на территории Усть-Удинского МО.

В ходе рассмотрения дела № 249 представителем ответчика по делу представлены устные пояснения о признании нарушения антимонопольного законодательства РФ, что указывает на отсутствие необходимости дальнейшего доказывания наличия в действиях ответчика признаков нарушения антимонопольного законодательства РФ.

Заинтересованным лицом – ООО «Теплоком» представлены письменные пояснения исх. № 352 от 07.12.2016г., согласно которым указанное лицо считает, что нарушение допущено со стороны организатора торгов вследствие недостаточности подготовки к проведению подобного рода торгов.

Определением № 1897 от 13.12.2016г. лицам, привлечённым к участию в рассмотрении дела было предложено представить доказательства либо привести доводы, опровергающие вышеприведенные выводы Комиссии Иркутского УФАС России, которые содержались в направленном в адрес ответчика заключении об обстоятельствах дела от 13.12.2016г.

09.01.2017г. в Иркутское УФАС России поступили письменные пояснения администрации Усть - Удинского городского поселения Усть - Удинского района исх. № 916 от 27.12.2016г., согласно которым указанным лицом учтены нарушения, отмеченные комиссией Иркутского УФАС России и продекларировано обязательство администрации не допускать подобных нарушений в дальнейшем. Также администрацией отмечено, что торги на право заключения концессионного соглашения проводились данным органом местного самоуправления впервые, при этом бездействие в вопросе об объявлении и проведении данного конкурса могло привести к неблагоприятным для жителей поселения последствиям, что администрация просит учесть при назначении административного наказания за допущенное нарушение.

Поскольку доводы вышеприведенных пояснений по существу являются повторением позиции администрации, изложенной ранее, данные пояснения приняты Комиссией Иркутского УФАС России к сведению.

От заинтересованного лица – ООО «Теплоком» каких-либо пояснений или возражений по существу направленного в его адрес заключения об обстоятельствах дела не представлено.

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела № 249 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств приходит к выводу о наличии в действиях администрации Усть-Удинского городского поселения Усть-Удинского района по организации и проведению открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованной системы холодного водоснабжения, находящихся в собственности администрации, в порядке не отвечающем требованиям Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» и требованиям конкурсной документации, а именно в связи с формированием конкурсной документации без указания установленных законом

сведений, нарушением порядка проведения торгов, нарушением порядка и сроков размещения информации о проведении торгов на официальном сайте www.torgi.gov.ru, и признанием соответствующим требованиям документации конкурсного предложения, не отвечающего установленным требованиям, нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, поскольку такие действия приводят или могут привести к ограничению конкуренции, в связи с тем, в частности, что в торгах принимали участие два претендента на право заключения концессионного соглашения.

Согласно ч. 4 ст. 17 Закона о защите конкуренции нарушение правил, установленных настоящей статьей, является основанием для признания судом соответствующих торгов и заключенных по их результатам сделок недействительными, в том числе по иску антимонопольного органа.

С учетом обстоятельств рассматриваемого дела Комиссии Иркутского УФАС России считает необходимым обратиться в суд с иском о признании открытого конкурса № извещения 030316/10670640/01 и заключенного по его результатам концессионного соглашения № 1 от 27.06.2016г., недействительными, в связи с чем необходимость выдачи предписания отсутствует.

На основании вышеизложенного, исследовав представленные материалы по делу № 249 от 14.11.2016г., руководствуясь статьями 17, 23, ч. 1 ст. 39, ст. 41, ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать администрацию Усть - Удинского городского поселения Усть - Удинского района (666352, Иркутская область, Усть-Удинский район, р.п. Усть-Уда, ул. Комсомольская, д. 10; ИНН: 3806003002, ОГРН: 1053806023622, дата регистрации юридического лица 21.12.2005г.) нарушившей требования ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с организацией и проведением открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованной системы холодного водоснабжения, находящихся в собственности администрации, в порядке не отвечающем требованиям Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» и требованиям конкурсной документации, а именно в связи с формированием конкурсной документации без указания установленных законом сведений, нарушением порядка проведения торгов, нарушением порядка и сроков размещения информации о проведении торгов на официальном сайте www.torgi.gov.ru, и признанием соответствующим требованиям документации конкурсного предложения, не отвечающего установленным требованиям, что приводит или может привести к ограничению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

2. Предписание не выдавать.

3. Иркутскому УФАС России обратиться в суд с иском о признании открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов

централизованной системы холодного водоснабжения, находящихся в собственности администрации (№ извещения 030316/10670640/01) и заключенного по его результатам концессионного соглашения № 1 от 27.06.2016г., недействительными.

4. Копию решения направить в адрес лиц, привлеченных к участию в рассмотрении дела № 249 от 14.11.2016г.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для решения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности по статье 14.9 КоАП РФ.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

«...»