

Ответчик:

Министерство жилищно-коммунального хозяйства, топлива и энергетики
Республики Северная Осетия-Алания

362007, РСО – Алания, г. Владикавказ,

ул. Армянская, д. 30/1

Адрес электронной почты:

mingkh@rso-a.ru

Заявитель - ООО «Ч»

115184, г. Москва,

Заинтересованные лица:

ООО «Г.»

РСО – Алания. г. Владикавказ, ул.

ООО «Ю.»

117342, г. Москва.

ООО «С.»

115419, г. Москва,

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 04-08/01-03-22

29 апреля 2022г.

г. Владикавказ

Резолютивная часть решения оглашена 29 апреля 2022 года.

Решение в полном объеме изготовлено 29 апреля 2022 года.

Комиссия Северо - Осетинского управления Федеральной антимонопольной службы России по рассмотрению дела № 04-08/01-03-22 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: <...> – руководитель Северо – Осетинского УФАС России,

члены комиссии: <...> – начальник отдела контроля органов власти, рекламы и финансовых рынков Северо – Осетинского УФАС России,

<...> – главный специалист – эксперт отдела контроля органов власти, рекламы и финансовых рынков Северо – Осетинского УФАС России,

<...> – ведущий специалист – эксперт отдела контроля органов власти, рекламы и финансовых рынков Северо – Осетинского УФАС России,

рассмотрев дело № 04-08/01-03-22 по признакам нарушения

Министерством жилищно-коммунального хозяйства, топлива и энергетики Республики Северная Осетия-Алания далее также - **Министерство**), требований части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при **организации и проведения** конкурсного отбора проектов строительства генерирующих объектов, функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии, в отношении которых продажа электрической энергии (мощности) планируется на розничных рынках, в целях включения в схему и программу развития электроэнергетики Республики Северная Осетия - Алания (далее также – Отбор проектов) на период 2023-2027 годов,

с участием представителей сторон:

- от заявителя – ООО «Ч.» - (доверенность №Ф-4-03/2022 от 28.03.2022г.);
- от ответчика - Министерства жилищно-коммунального хозяйства, топлива и энергетики Республики Северная Осетия-Алания – (доверенность, исх. № 01-07/786 от 30.03.2022г.);
- от заинтересованных лиц:
 - ООО «Г.» - генеральный директор действующий на основании приказа № 1 от 27.10.2021г.,
 - ООО «С» - (доверенность № 640/45/2022-ДОВ от 27.04.2022г.),
 - ООО «Ю.» - (доверенность б/н от 28.04.2022г.), (доверенность б/н от 28.04.2022г.),

УСТАНОВИЛА:

Прокуратурой Республики Северная Осетия – Алания в соответствии с частью 3 статьи 8 Федерального закона от 02.05.2006 № 59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации» в адрес Северо – Осетинского УФАС России была переадресована жалоба ООО «Ч.» (вх. № 412(п) от 09.02.2022г.) на бездействие Министерства жилищно – коммунального хозяйства, топлива и энергетики Республики Северная Осетия – Алания, выразившееся в нерасмотрении заявки, поданной ООО «Ч.» (далее также – заявитель), при проведении конкурсного отбора проектов строительства генерирующих объектов, функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии, в отношении которых продажа электрической энергии (мощности) планируется на розничных рынках, в целях включения в схему и программу развития электроэнергетики Республики Северная Осетия - Алания на период 2023-2027 годов.

В жалобе ООО «Ч.» указано следующее:

16.09.2021г. на официальном сайте Министерства жилищно – коммунального хозяйства, топлива и энергетики Республики Северная Осетия – Алания в информационно-телекоммуникационной сети Интернет по адресу: <http://mingkh.alania.gov.ru/pages/1136> было опубликовано извещение о проведении Отбора проектов.

Приказом Министерства № 44 от 15.09.2021г. была утверждена конкурсная документация по проведению конкурсного Отбора проектов, которые были размещены на сайте Министерства по адресу <http://mingkh.alania.gov.ru/pages/1142>. 22.09.2021г.

Изучив извещение о проведении Отбора проектов и конкурсную документацию, опубликованные на официальном сайте Министерства, ООО «Ч.» приняло решение об участии в указанном конкурсном отборе.

Согласно извещению, заявки на участие в отборе принимались организатором конкурсного отбора с 08 ноября 2021 года по адресу: Республика Северная Осетия-Алания, г. Владикавказ, ул. Армянская, 30/1 кабинет 209, по рабочим дням с 09:00 до 18:00 часов (местное время), в пятницу и предпраздничные дни с 10:00 до 15:45 часов (местное время).

Пунктам 2, 3 вышеуказанного извещения, в качестве срока окончания подачи заявок было указано 15 ноября 2021 года, 17.00 (местное время).

ООО «Чистая энергия» в адрес организатора конкурсного отбора 09

ноября 2021 направило заявку на участие в Отборе проектов посредством курьерской службы АО «Почта России» (сервис EMS, отправление с почтовым идентификатором ED212311805 RU) по указанному в извещении адресу, которая была получена адресатом – Министерством жилищно – коммунального хозяйства, топлива и энергетики Республики Северная Осетия – Алания 15 ноября 2021, 12:44 (конверт получила Б. Д.А.), то есть в пределах срока, установленного организатором конкурсного отбора для приёма поступивших заявок.

Однако, ознакомившись с протоколом заседания комиссии по отбору инвестиционных проектов, предусматривающих строительство генерирующих объектов, функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии, в отношении которых продажа электрической энергии (мощности) планируется на розничных рынках, в целях включения в схему и программу развития электроэнергетики Республики Северная Осетия - Алания на период 2023-2027 годов №1 от 16.11.2021, ООО «Ч.» не обнаружило сведений о рассмотрении комиссией его заявки в рамках процедуры вскрытия конвертов.

По мнению заявителя, отсутствие указания на заявку ООО «Ч.» в указанном протоколе свидетельствует о том, что она не рассматривалась надлежащим образом организатором конкурсного отбора в рамках процедуры вскрытия конвертов.

Согласно письму Министерства от 10.12.2021г. № 01-07/2957, направленному заявителю в ответ на жалобу ООО «Ч.», последним был нарушен порядок подачи заявок, установленный Извещением и конкурсной документацией, а именно – материалы, направленные посредством курьерской почтовой службы «EMS», не были доставлены в комиссию по проведению конкурсного Отбора проектов, указанному в извещении и конкурсной документации, а именно – Республика Северная Осетия – Алания, ..., соответственно, не были внесены в Журнал приёма заявок для участия в Отборе проектов.

Курьерской службой материалы ООО «Ч.» были переданы в канцелярию Министерства Б. Д.А., и, соответственно, были зарегистрированы в установленном для входящей корреспонденции порядке в качестве входящего обращения.

Министерство в ответе также указало, что в адрес уполномоченного представителя организатора конкурсного отбора, наделённого правом давать разъяснения о сроках и порядке проведения отбора проектов, требованиях к содержанию и подаче заявок, а также по иным вопросам, связанным с проведением Отбора проектов, а также по контактным телефонам, указанным в Извещении и конкурсной документации,

уточнений или обращений от ООО «Чистая энергия» не поступало.

ООО «Ч.» считает, что организатором Отбора проектов были нарушены права ООО «Ч.», так как заявка ООО «Ч.» была направлена и принята в пределах срока подачи заявок, установленных в извещении и в полной мере соответствовала требованиям к форме и содержанию такой заявки, установленными извещением о проведении конкурсного отбора.

ООО «Ч.» в дело № 04-08/01-03-22 представлены дополнительные пояснения от 30.03.2022г. исх. № 30/03-2, от 31.03.2022г. исх. № 31/03-01, в которых заявителем указано также на иные нарушения Министерством требований конкурсного отбора, установленных постановлением Правительства РФ от 17.10.2009 № 823 «О схемах и программах перспективного развития электроэнергетики» (далее – Порядок, Постановление № 823), и самим организатором Отбора проектов.

ООО «Ч.» просит провести проверку соблюдения организатором конкурсного отбора требований законодательства, и в случае выявления нарушений принять решение с последующей выдачей предписания и признания результатов конкурсного отбора недействительными; просит признать жалобу ООО «Ч.» обоснованной.

Представитель ООО «Ч.» поддержала доводы, изложенные в жалобе ООО «Ч.», направленной в Прокуратуру РСО – Алания, а также доводы заявителя, отражённые в дополнительных пояснениях от 30.04.2022г., от 31.03.2022г.

Представитель Министерства жилищно-коммунального хозяйства, топлива и энергетики Республики Северная Осетия-Алания с доводами жалобы ООО «Ч.» не согласился, указав, что ООО «Ч.» был нарушен порядок подачи заявок, установленный извещением и конкурсной документацией. Так как материалы, направленные ООО «Ч.» посредством курьерской службы, не были доставлены в комиссию по адресу проведения Отбора проектов, а именно: Республика Северная Осетия – Алания, г. Владикавказ,.

Также Министерство предоставило письменные пояснения от 19.04.2022 № 01-07/987 (вх. № 1371(э) от 19.04.2022г.), просило отказать в удовлетворении жалобы заявителя, указывая на правомерность своих действий при проведении Отбора проектов.

ООО «Г. » предоставило письменные пояснения от 25.04.2022г. № 01/04-22 (вх. № 148(э) от 26.04.2022г.), в которых указало, что в порядке, установленном в извещении о проведении Отбора проектов, 15.11.2021г., уполномоченным представителем компании была передана заявка на

участие в конкурсном отборе. Заявка компании была принята и зарегистрирована в соответствующем журнале. Представители ООО «Г.» принимали личное участие в процедуре вскрытия конвертов, участие в которой было открыто для всех заинтересованных сторон. По результатам Отбора проектов заявка ООО «Г.» была признана победителем, так как содержала предложение плановой величины стоимости производства одного мегаватт-часа электрической энергии на 67% лучше ближайшего конкурентного предложения. Проект ООО «Г.» был включён в перечень отобранных проектов и рекомендован для включения в Схему и программу развития электроэнергетики региона. В настоящее время ООО «Г.» осуществляется реализация строительства малой гидроэлектростанции «Барс» на реке Фиагдон в Алагирском районе Республики Северная Осетия – Алания.

По существу доводов, изложенных в жалобе заявителя генеральный директор ООО «Г.» указал, что ООО «Ч.» не являлось участником Отбора проектов, так как на процедуре вскрытия конвертов не было заявлено о поданной организацией заявке и не присутствовало ни одного представителя. Нарушений организатором конкурсного Отбора проектов процедуры от Правил, установленных Постановлением № 823, ООО «Г.» не усматривает. Просит признать жалобу необоснованной, в удовлетворении требований ООО «Ч.» отказать.

Представители ООО «Ю.» поддержали доводы, указанные в письменных пояснениях указанной организации от 21.04.2022 № 015/17/исх.-22 (вх. № 1408(э) от 21.04.2022г.), в которых указали на пропуск заявителем специального срока на подачу жалобы, установленного статьёй 18.1 Закона о защите конкуренции, просили производство по делу №04-08/01-03-22 прекратить.

Представитель ООО «С-Плюс» поддержал доводы, изложенные в письменных пояснениях от 27.04.2022г. № ИС-674 (вх. № 1496 (э) от 27.04.2022г.), в которых указано, что представителями ООО «С-Плюс» 15.11.2021г. были направлены заявки на участие в отборе проектов, которые были переданы лично уполномоченному представителю конкурсного отбора в сроки и по адресу, указанному в извещении. Все конверты, направленные ООО «С-Плюс», были зарегистрированы в журнале регистрации заявок и рассмотрены конкурсной комиссией. К организаторам Отбора проектов и результатам Отбора проектов ООО «С-Плюс» претензий и замечаний не имеет. Просил производство по делу № 04-08/01-03-21 прекратить.

Представители ООО «Ч.», Министерства, заинтересованных лиц ответили на вопросы Комиссии, а также на вопросы лиц, участвующих в деле.

Заслушав присутствующих на заседании Комиссии лиц, изучив имеющиеся в деле материалы, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 17.10.2009 № 823 «О схемах и программах перспективного развития электроэнергетики» (далее - Постановление № 823) Министерство жилищно-коммунального хозяйства, топлива и энергетики Республики Северная Осетия-Алания (далее - Министерство) объявило отбор проектов строительства генерирующих объектов, функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии, в отношении которых продажа электрической энергии (мощности) планируется на розничных рынках, в целях включения в схему и программу развития электроэнергетики Республики Северная Осетия-Алания на период 2023-2027 гг.

01.09.2021г. на официальном сайте Министерства, было размещено соответствующее извещение о проведении Отбора проектов.

16.11.2021г. Министерством была осуществлена стадия Отбора проектов - вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсном отборе, по результатам которой был составлен протокол № 1.

29.11.2021г. согласно Протоколу проверки заявок конкурсная комиссия признала надлежащими для Отбора проектов заявки ООО «Г.» и ООО «Ю.».

Протоколом от 29.11.2021 № 3 победителем Отбора проектов была признана заявка ООО «Г.».

Порядок осуществления Отбора проектов регулируется Постановлением № 823.

По результатам осуществления Отбора проектов, объект генерации включается уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в схему и программу перспективного развития электроэнергетики соответствующего субъекта Российской Федерации, а лицу, подавшему заявку на соответствующий объект генерации, предоставляется право осуществления строительства генерирующего объекта.

Статья 18.1 Закона о защите конкуренции устанавливает порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка

осуществления мероприятий при реализации проекта по строительству объекта капитального строительства.

Таким образом статьей 18.1. Закона о защите конкуренции установлен самостоятельный ускоренный порядок рассмотрения жалоб, который существенно отличается от процедуры рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства, соответственно, положения главы 9 Закона о защите конкуренции не могут быть применены к процедуре, установленной названной статьей.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает, в том числе жалобы, на действия (бездействие) организатора торгов при их организации.

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Учитывая, что Министерство подвело итоги Отбора 29.11.2021, обжаловать результаты отбора в антимонопольный орган возможно было в срок не позднее 10.12.2021г.

Кроме того, жалоба ООО «Ч.» от 26.01.2022г. исх. № 1-2 была направлена не в антимонопольный орган, а в Прокуратуру РСО – Алания (согласно паспорту документа в Прокуратуре РСО – Алания – 27.01.2022г.). Указанная жалоба была перенаправлена Прокуратурой РСО – Алания в Северо – Осетинское УФАС России (вх. № 412(п) от 09.02.2022г.) в порядке переадресации на основании части 3 статьи 8 Федерального закона от 02.05.2006 № 59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации».

Пропуск срока на подачу жалобы по оспариванию процедуры торгов является основанием для отказа в рассмотрении жалобы в специальном порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений (далее для целей данного раздела - процедуры определения поставщика, процедуры) запрещаются действия, которые

приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе координация организаторами или заказчиками процедур определения поставщика деятельности их участников, создание участнику (участникам) преимущественных условий участия, нарушение порядка определения победителя, участие организаторов и (или) заказчиков, их работников в процедурах определения поставщика.

В пункте 37 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» указано следующее:

по смыслу взаимосвязанных положений части 1 статьи 1, частей 1 и 4 статьи 17, части 5 статьи 18 Закона о защите конкуренции антимонопольный контроль допускается в отношении процедур, **обязательность проведения которых прямо предусмотрена законом и введена в целях предупреждения и пресечения монополистической деятельности, формирования конкурентного товарного рынка, создания условий его эффективного функционирования.**

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 28(2) Постановления № 823, проведение отбора проектов строительства генерирующих объектов, функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии, в отношении которых продажа электрической энергии (мощности) планируется на розничных рынках, в целях включения в схему и программу развития электроэнергетики Республики Северная Осетия - Алания на период 2023-2027 годов является правом, а не обязанностью Министерства жилищно-коммунального хозяйства, топлива и энергетики Республики Северная Осетия-Алания.

Как само решение о проведении процедуры «конкурсного» отбора проектов, так и сама процедура отбора проектов являются выражением воли органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, осуществляющего разработку схемы и программы перспективного развития электроэнергетики соответствующего субъекта Российской Федерации, согласно пункта 28(2) Правил законодателем допускается вариант разработки схемы и программы перспективного развития электроэнергетики и без проведения каких – либо отборов проектов и конкурсных процедур, в связи с чем, у уполномоченного органа не может возникнуть обязанности принять решение о включении в программу какого-либо конкретного проекта, по каким - либо причинам не устроившего конкурсную комиссию.

Аналогичные выводы отражены в судебных актах первой и апелляционной инстанций по арбитражным делам № А41-44377/21, № А40-156253/2021, заявителем в которых выступало ООО «Ч».

Решение о соответствии заявок участников Отбора проектов требованиям, указанным в Извещении, принимается конкурсной комиссией на основании анализа заявки для участия в Отборе проектов. Заявки, признанные надлежащими, допускаются конкурсной комиссией до последовательного ранжирования, начиная с проектов, в отношении которых указаны наименьшие плановые величины стоимости производства одного мегаватт-часа электрической энергии, являющегося ключевым критерием принятия решения о выборе победителя(ей) Отбора проектов. Заявка победителя Отбора проектов соответствовала Извещению и признана конкурсной комиссией надлежащей, с указанием в ней всей необходимой информации, достаточной для принятия решения в соответствии с требованиями Правил.

Министерство в письменных пояснениях по рассматриваемому делу от 19.04.2022 исх. № 01-07/987 указало, что заявка, признанная победителем Отбора проектов, содержала наилучшее предложение, в отношении наименьшей плановой величины стоимости производства одного мегаватт-часа электрической энергии, которое было на 67% лучше ценового предложения ближайшей конкурентной заявки, признанной надлежащей.

Кроме того, как следует из пояснений представителя победителя Отбора - ООО «Г.», проект по строительству малой гидроэлектростанции «Барс» на реке Фиагдон в Алагирском районе Республики Северная Осетия – Алания уже реализуется. В соответствии с законодательством и результатам Отбора проектов постановлением Региональной службы по тарифам РСО-Алания от 24.01.2022 г. №3 «Об установлении цен (тарифов) на электрическую энергию (мощность), произведенную на функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии квалифицированных генерирующих объектах ООО «Г.» - «Малая гидроэлектростанция «Барс» (генерирующих объектов функционирующих на основе использования энергии потоков вод) в целях компенсации потерь в электрических сетях Республики Северная Осетия-Алания)», объекту был установлен плановый тариф на электрическую энергию.

Инвестором начаты работы по проектированию генерирующего объекта, приобретению земельных участков необходимых для реализации проекта и подготовке строительства.

В настоящий момент приобретены и получены права на основные земельные участки, проведена основная часть инженерных изысканий, проводятся проектноизыскательские работы для завершения

реализации проекта в установленные сроки. Ведется работа по получению технических условий на технологическое присоединение к сетям генерирующего объекта.

Таким образом, учитывая вышеизложенное, поскольку в силу пункта 28(2) Постановления № 823 проведение Министерством жилищно-коммунального хозяйства, топлива и энергетики Республики Северная Осетия - Алания конкурсного Отбора проектов является установленным законом правом, а не обязанностью, в рассматриваемых Комиссией действиях Министерства отсутствует нарушение антимонопольного законодательства. С учетом пропуска ООО «Ч.» срока, установленного частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, доводы жалобы заявителя о нарушении уполномоченным органом - Министерством процедуры Отбора проектов не подлежат оценке Комиссией.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № 04-08/01-03-22 в отношении Министерства жилищно-коммунального хозяйства, топлива и энергетики Республики Северная Осетия - Алания в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях.

В соответствии с частью 1 статьи 52 Закона о защите конкуренции, решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения. Решение территориального антимонопольного органа также может быть обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

Члены комиссии:

