

РЕШЕНИЕ

по делу № 043/01/15-621/2020

г. Киров

эзольютивная часть решения оглашена 29 июля 2021 года

полном объеме решение изготовлено 02 августа 2021 года

омиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области о рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – комиссия Кировского УФАС России) в составе: Председателя Комиссии – <...> – уководителя управления, членов Комиссии: <...> – начальника отдела контроля органов власти, <...> – специалиста 1 разряда отдела контроля органов власти,

ассмотрев дело № 043/01/15-621/2020, возбужденное по заявлению ОАО «Коммунэнерго» по признакам нарушения администрацией муниципального образования «Город Кирово-Чепецк» Кировской области пункта 2 части 1 статьи 15 федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

уководствуясь ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

Кировское УФАС России поступило заявление ОАО «Коммунэнерго» на действия администрации города Кирово-Чепецка и Комиссии по рассмотрению предложений заявок о готовности к участию в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения от иных лиц (далее – Комиссия) при рассмотрении заявки о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения.

ходе рассмотрения обращения Кировским УФАС России были обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства, которые выразились в едующем.

а основании поданного ООО «Волго-Вятские коммунальные системы» города Кирово-Чепецка предложения о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения, главой администрации МО «Город Кирово-Чепецк» Кировской области издано постановление от 25.01.2019 г. № 142 «О возможности заключения концессионного соглашения на представленных условиях в предложении о заключении концессионного соглашения от лица, выступающего с инициативой заключения концессионного соглашения».

роме того, указанным постановлением утверждены Условия и порядок приема и

ассмотрения заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым частью 4.1 статьи 37 Федерального закона «О концессионных соглашениях» (далее – Условия).

Предложение заявителя о заключении концессионного соглашения и решение полномоченного органа о возможности заключения концессионного соглашения на представленных заявителем условиях было опубликовано на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов в сети Интернет» www.torgi.gov.ru (сообщение № 260719/27240143/02).

На основании решения Арбитражного суда Кировской области от 25.06.2019 г. по делу № А28-4000/2019 первым заместителем главы администрации МО «Город Кирово-Чепецк» издано постановление от 25.07.2019 г. № 993 «О возможности заключения концессионного соглашения на представленных условиях в предложении о заключении концессионного соглашения от лица, выступающего с инициативой заключения концессионного соглашения».

В указанным постановлением внесены изменения в Условия, в частности, срок возобновления приема заявок установлен с 10.00 час. 26.07.2019 г. до 17.00 час. 7.08.2019 г.

Установленный в сообщении период в администрацию МО «Город Кирово-Чепецк» поступила заявка ОАО «Коммунэнерго», которая согласно протоколу от 02.08.2019 г. признана несоответствующей для участия в конкурсе на заключение концессионного соглашения, так как ОАО «Коммунэнерго» не представлены справки в отношении платы за негативное воздействие на окружающую среду.

Действия Комиссии, выраженные в принятии решения о несоответствии ОАО «Коммунэнерго» и представленной им заявки о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения требованиям, установленным Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях), в нарушение требований ч. 4.11 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях путем формирования протокола заседания Комиссии от 02.08.2019 г. были квалифицированы как содержащие признаки нарушения п. 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, в силу того, что приводили или могли привести к ограничению, устранению и недопущению конкуренции на рынке оказания услуг по водоснабжению в территориальных границах МО «Город Кирово-Чепецк» Кировской области.

Состав Комиссии утвержден постановлением администрации МО «Город Кирово-Чепецк» от 25.12.2019 г. № 142.

Кировское УФАС России пришло к выводу о необходимости принятия Комиссией, а также администрацией МО «Город Кирово-Чепецк» как органом, утвердившим состав Комиссии, мер, направленных на рассмотрение заявки ОАО «Коммунэнерго» о готовности участия в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении муниципального имущества, и по результатам ее рассмотрения принять решение в порядке, установленном Законом о концессионных соглашениях, о передаче муниципального имущества (объектов водоснабжения) с соблюдением

конкурсных процедур, предусмотренных данным Законом.

соответствии со ст. 39.1 Закона о защите конкуренции в случаях выявления в действиях федерального органа исполнительной власти, органа государственной власти субъекта Российской Федерации, органа местного самоуправления, иного осуществляющего функции указанных органов или организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственного внебюджетного фонда признаков нарушения ст. 15 Закона о защите конкуренции, возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства не допускается без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения.

на основании ст. 39.1 Закона о защите конкуренции Кировское УФАС России выдало Комиссии и администрации города Кирово-Чепецк предупреждение № 35/05-2019 от 29.08.2019 г. (исх. № 4387/05 от 29.08.2019 г.) о необходимости прекращения в срок до 28.09.2019 г. действий, содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно:

принять меры по отмене протокола заседания Комиссии от 02.08.2019 г., а также по рассмотрению заявки ОАО «Коммунэнерго» о готовности участия в конкурсе на равно заключение концессионного соглашения в отношении муниципального имущества (объекты водоснабжения), и по результатам ее рассмотрения принятию решения в порядке, установленном Законом о концессионных соглашениях, о передаче муниципального имущества с соблюдением конкурсных процедур, предусмотренных Законом о концессионных соглашениях.

Информацию об исполнении предупреждения было предложено предоставить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для выполнения предупреждения.

Выданное предупреждение не было исполнено в установленный срок (с учетом продлений).

соответствии с ч. 8 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

на основании вышеизложенного приказом руководителя Кировского УФАС России от 3.07.2020 г. № 26 в отношении администрации МО «Город Кирово-Чепецк» Кировской области было возбуждено производство по делу № 043/01/15-621/2020 по признакам нарушения п. 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

делу № 043/01/15-621/2020 определением от 13.07.2020 г. назначено к рассмотрению с 24.08.2020 г.

определением от 24.08.2020 г. рассмотрение дела № 043/01/15-621/2020 о нарушении антимонопольного законодательства отложено на 12.10.2020 г.

определением от 12.10.2020 г. рассмотрение дела отложено на 16.11.2020 г. Срок рассмотрения дела продлен до 13.01.2021 г.

определением от 16.11.2020 г. рассмотрение дела отложено на 18.12.2020 г.

определением от 18.12.2020 г. рассмотрение дела отложено на 28.01.2021 г. Срок рассмотрения дела продлен до 13.04.2021 г.

определением от 28.01.2021 г. рассмотрение дела отложено на 18.03.2021 г.

определением от 18.03.2021 г. рассмотрение дела приостановлено до вступления в законную силу окончательного судебного акта по делу № А28-13034/2019, имеющего значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 043/01/15-621/2020.

определением от 08.07.2021 г. рассмотрение дела № 043/01/15-621/2020 возобновлено, дело назначено к рассмотрению на 29 июля 2021 года в 09 ч. 30 мин.

заявитель – ОАО «Коммунэнерго» и ответчик – администрация МО «Город Кирово-Печск», надлежащим образом извещенные о дате, месте и времени рассмотрения дела № 043/01/15-621/2020, направили письменные ходатайства о рассмотрении дела в отсутствие представителей.

Изучив материалы дела, Комиссия Кировского УФАС России пришла к следующим выводам.

Порядок заключения концессионного соглашения регулируется положениями Закона о концессионных соглашениях.

Согласно ч. 1 ст. 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных ст. 37 настоящего Закона.

Концессионное соглашение в соответствии с ч. 4.1 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях может быть заключено также по инициативе лиц, указанных в п. 2 ч. 1 ст. названного Закона (концессионеров) и отвечающих требованиям, предусмотренным ч. 4.11 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях, в порядке, установленном ч. 4.2 - 4.10 и 4.12 данной статьи.

Согласно ч. 4.2 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, вправе представить предложение о заключении концессионного соглашения с приложением проекта концессионного соглашения в Правительство Российской Федерации, либо субъект Российской Федерации, либо муниципальное образование в зависимости от того, в чьей собственности находится объект концессионного соглашения, предусмотренный таким предложением.

В соответствии с ч. 4.4 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях орган, полномочный на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, в течение тридцати календарных дней со дня поступления предложения о заключении концессионного соглашения рассматривает такое предложение и принимает одно из указанных в Законе о концессионных соглашениях решений.

В случае принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения

а предложенных инициатором условиях уполномоченный орган в десятидневный срок со дня принятия указанного решения размещает на официальном сайте в 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 4.1 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения (ч. 4.7 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях).

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 (ч. 4.10 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях).

Согласно п. 3 ч. 4.11 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, а также иные лица, подающие заявки на заключение концессионного соглашения, должны отвечать установленным законом требованиям, в частности, заявитель должен подтвердить отсутствие задолженности 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.

Таким образом, Законом о концессионных соглашениях установлено, что как лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, так и лица, подающие заявки о готовности заключения концессионного соглашения, должны подтвердить свое соответствие предъявляемым данным законом требованиям.

Материалами дела подтверждается, что ОАО «Коммунэнерго» в администрацию МО «Город Кирово-Чепецк» подана заявка о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения.

В подтверждение соответствия установленным требованиям Обществом представлены документы согласно описи, являющейся неотъемлемой частью заявки.

В составе представленных документов в подтверждение отсутствия 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 Обществом представлены следующие документы:

бухгалтерский баланс заявителя по состоянию на 30.06.2019 г.; 31.12.2018 г.; 1.12.2017 г.;

справки от 29.07.2019 г. о состоянии расчетов по налогам, сборам, страховым взносам, пеням, штрафам, процентам организаций и индивидуальных предпринимателей, выданные ИФНС России по городу Кирову по состоянию на 1.01.2018 г. № 43552, по состоянию на 31.12.2018 г. № 43553, по состоянию на 4.07.2019 г. № 43554, справка ОАО «Коммунэнерго» № 17-05/6656 от 01.08.2019 г.;

справки от 26.07.2019 г. о состоянии расчетов по страховым взносам, пеням и штрафам на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, выданные Кировским региональным отделением Фонда Социального страхования РФ по состоянию на 1.01.2018 г. № 2219; по состоянию на 31.12.2018 г. № 2220; по состоянию на 24.07.2019 г. № 2221;

справки от 01.08.2019 г. об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов, выданные ИФНС России по городу Кирову по состоянию на 31.12.2018 г. № 1161; по состоянию на 4.07.2019 г. № 1162, по состоянию на 01.07.2019 г. № 1163;

справки от 31.07.2019 г. об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов, выданные ИФНС России по городу Кирову по состоянию на 24.07.2019 г. № 1158; по состоянию на 1.12.2018 г. № 1159; по состоянию на 01.01.2018 г. № 1160.

В соответствии с протоколом от 02.08.2019 г. Комиссией принято решение о соответствии ОАО «Коммунэнерго» и представленной им заявки о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения требованиям, установленным Законом о концессионных соглашениях.

о мнению Комиссии, Обществом в нарушение Закона о концессионных соглашениях не представлены справки в отношении платы за негативное воздействие на окружающую среду, что не подтверждает 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 таких 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.

Форма предложения о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения, утверждена постановлением Правительства Российской Федерации от 31.03.2015 № 300 (далее – постановление № 300).

постановлением № 300 устанавливается, в том числе, перечень документов, представляемых в подтверждение соответствия инициатора установленным требованиям.

Так, в соответствии с Постановлением № 300 для подтверждения отсутствия недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заявитель представляет:

справки налогового органа, территориального органа Пенсионного фонда Российской Федерации и территориального органа Фонда социального страхования Российской Федерации о состоянии расчетов принципала (плательщика сбора, налогового агента) по налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, подтверждающие исполнение принципалом обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, отсутствие задолженности по уплате обязательных платежей, а также задолженности по уплате процентов за пользование бюджетными средствами, соответствующих пеней, штрафов и иных финансовых санкций.

Указанный перечень документов не содержит требования о предоставлении справки в отношении платы за негативное воздействие на окружающую среду для подтверждения отсутствия недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации.

Кроме того, в соответствии с бухгалтерским балансом по состоянию на 31.12.2018 г. балансовая стоимость активов Общества составляет 1 785 319 000,00 руб.

5% балансовой стоимости активов составляет 446 329 750,00 руб.

Согласно бухгалтерскому балансу по состоянию на 31.12.2018 г. вся кредиторская задолженность Общества составляет 407 189 000,00 руб., что не превышает 25% балансовой стоимости активов.

Таким образом, антимонопольный орган пришел к выводу, что Комиссия

еобоснованно, в нарушение ч. 4.11 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях приняла решение о несоответствии ОАО «Коммунэнерго» и представленной им заявки о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения требованиям, установленным Законом о концессионных соглашениях, что привело к ограничению права ОАО «Коммунэнерго» на возможность получения указанного имущества в случае проведения конкурса на равно заключения концессионного соглашения.

е согласившись с выводами, изложенными в предупреждении от 29.08.2019 г. № 5/05-2019, администрация МО «Город Кирово-Чепецк» обратилась в Арбитражный суд Кировской области с заявлением о признании его недействительным.

ешением Арбитражного суда Кировской области от 17.08.2020 г. по делу № А28-3034/2019 требование администрации г. Кирово-Чепецка удовлетворено в части изложения на администрацию обязанностей по принятию мер по отмене протокола заседания Комиссии от 02.08.2019 г., а также рассмотрению заявки ОАО «Коммунэнерго» о готовности участия в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении муниципального имущества (объекты водоснабжения), и по результатам ее рассмотрения принятию решения в порядке, установленном Законом о концессионных соглашениях, о передаче муниципального имущества с соблюдением конкурсных процедур, предусмотренных Законом о концессионных соглашениях.

суд указал, что в данном случае рассмотрение заявки ОАО «Коммунэнерго» от 1.08.2019 г. не связано с осуществлением администрацией публичных (властных) полномочий, что свидетельствует об отсутствии оснований для выдачи администрации г. Кирово-Чепецка оспариваемого предупреждения.

торым арбитражным апелляционным судом решение суда первой инстанции оставлено без изменения, апелляционные жалобы Кировского УФАС России и ОАО «Коммунэнерго» – без удовлетворения (постановление от 22.12.2020 г.).

рбитражный суд Волго-Вятского округа, рассмотрев кассационную жалобу ОАО «Коммунэнерго», не нашел правовых оснований для отмены судебных актов, принятых о настоящему делу (постановление от 22.04.2021 г.).

суды установили, что принятие Комиссией решения о несоответствии конкретной заявки конкретного субъекта требованиям Закона о концессионных соглашениях в рамках принятия заявок о готовности к участию в конкурсе не свидетельствует о наличии признаков нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции. При буквальном толковании данной нормы указанный антимонопольный запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, в целях предупреждения негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов. Суды указали, что антимонопольный орган не вправе вторгаться в предметную компетенцию органов публичной власти, нормативно урегулированную специальным законодательством, а должен убедиться в наличии публичного интереса в защите конкуренции. Если решениями, действиями (бездействием) органов публичной власти затрагиваются интересы отдельных действующих субъектов, данного обстоятельства недостаточно для того, чтобы считать установленным наличие признаков нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, суды пришли к выводу, что возможное нарушение решением комиссии прав отдельных лиц не доказывает наличие признаков вмененного нарушения п. 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции в действиях администрации г. Кирово-Чепецка и Комиссии.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 48 Закона о защите конкуренции основанием прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства является отсутствие нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

При указанных обстоятельствах Комиссия Кировского УФАС России усматривает основания прекращения производства по делу о нарушении антимонопольного законодательства по п. 1 ч. 1 ст. 48 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 4, 15, 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьями 48, 49 Федерального закона от 26.07.2006 года № 35-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Кировского УФАС России

РЕШИЛА:

прекратить производство по делу № 043/01/15-621/2020 в отношении администрации муниципального образования «Город Кирово-Чепецк» Кировской области прекратить в виду неподтверждения факта нарушения пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ, в трехмесячный срок.