

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

об обстоятельствах дела № 024/01/17-326/2023

о нарушении антимонопольного законодательства

04 августа 2023 года г. Красноярск

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – Чайкун И.А., и.о. заместителя руководителя управления, члены Комиссии: Жукова Т.Э., заместитель начальника отдела контроля закупок, Галимов В.Д., специалист-эксперт отдела контроля органов власти, рассмотрев дело № 024/01/17-326/2023 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное в отношении администрации г. Назарово Красноярского края (ИНН 245601244) по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступила жалоба ООО «Водоканал» (вх. №7620 от 28.04.2022) на действия организатора торгов – администрации г.

Назарово, конкурсной комиссии открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов холодного водоснабжения и водоотведения, находящихся в собственности (владении) муниципального образования город Назарово (извещение 010322/0672015/01), выразившиеся в отклонении заявки подателя жалобы по причине представления в составе заявки не заверенной нотариально копии выписки из ЕГРЮЛ.

По результатам рассмотрения вышеназванного заявления, в связи с выявлением в действиях администрации г. Назарово признаков нарушения части 1 статьи 17 Законом №135-ФЗ, приказом Красноярского УФАС России №37/23 от 14.02.2023 возбуждено настоящее дело.

Определением от 14.02.2023 о назначении дела № 024/01/17-326/2023 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика привлечена администрация г. Назарово Красноярского края, а рассмотрение дела назначено на 10 марта 2023 года.

До момента рассмотрения 10.03.2023 настоящего дела в адрес Красноярского УФАС России пришли письменные пояснения от Администрации г. Назарово, из которых следует, что Администрацией г. Назарово были приняты исчерпывающие меры направленные на исполнение предписания от 06.12.2022 № 024/10/18.1-1096/2022, по результатам которых на 06.02.2023 конкурсной комиссией принято решение о допуске заявок ООО «Водоканал», ООО «Спец-Авто», к участию в конкурсе.

10 марта 2023 года дело № 024/01/17-326/2023 рассмотрено в отсутствие представителя администрации г. Назарово Красноярского края, надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела.

Исследовав материалы дела, Комиссия пришла к выводу о том, что материалов дела недостаточно для квалификации нарушения антимонопольного законодательства, ввиду чего имеются основания для отложения рассмотрения дела.

Определением от 10.03.2023 об отложении рассмотрения дела № 024/01/17-326/2023 о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрение дела № 024/01/17-326/2023 было назначено на 3 апреля 2023 года.

До момента рассмотрения 03.04.2023 настоящего дела в адрес Красноярского УФАС России пришли письменные пояснения от Администрации г. Назарово, из которых следует, что Администрация г. Назарово обратилась с заявлением в Министерство тарифной политики Красноярского края о предоставлении сведений о ценах, значениях и параметрах, используемых для расчета дисконтированной выручки участника конкурса и согласование метода регулирования тарифов и значений долгосрочных параметров регулирования включаемых в конкурсную документацию, и с учётом указанных обстоятельств Администрация г. Назарово не может направить сведения указанные в определении об отложении рассмотрения дела № 024/01/17-326/2023 о нарушении антимонопольного законодательства от 10.03.2023 года.

3 апреля 2023 года дело № 024/01/17-326/2023 рассмотрено в отсутствие представителя администрации г. Назарово Красноярского края, надлежащим

образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела.

В результате рассмотрения дела Комиссия пришла к выводу о необходимости привлечения к участию в данном деле в качестве заинтересованных лиц: общество с ограниченной ответственностью «Водоканал» (ИНН 2456009765), общество с ограниченной ответственностью «Спец-Авто» (ИНН 2456014557), государственное предприятие Красноярского края «Центр развития коммунального комплекса» (ИНН 2460050766).

В рамках рассмотрения дела также установлено, что Арбитражным судом Красноярского края рассматривается дело № А33-6582/2023 по заявлению ГПК «ЦРКК» к администрации г. Назарово Красноярского края о признании недействительным конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов холодного водоснабжения и водоотведения муниципального образования г. Назарово (извещение 010322/0672015/01).

Определением от 03.04.2023 рассмотрение дела № 024/01/17-326/2023 было приостановлено до принятия судебного акта по делу № А33-6582/2023.

22 мая 2023 года рассмотрение дела № А33-6582/2023 в суде Арбитражного суда Красноярского края окончено. По делу принято решение, согласно которому в удовлетворении исковых требований ГПК «ЦРКК» отказано в полном объеме.

Определением от 06.07.2023 о возобновлении рассмотрения дела № 024/01/17-326/2023 о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрение дело было назначено на 4 августа 2023 года в 15:00 (время местное).

4 августа 2023 года дело № 024/01/17-326/2023 было рассмотрено в отсутствие представителя администрации г. Назарово Красноярского края, надлежащим образом уведомленного о времени и места рассмотрения дела, а также в отсутствие представителей заинтересованных лиц: общество с ограниченной ответственностью «Водоканал» (ИНН 2456009765), общество с ограниченной ответственностью «Спецавто» (ИНН 2456014557), государственное предприятие Красноярского края «Центр развития коммунального комплекса» (ИНН 2460050766), надлежащим образом уведомлённых о времени и места рассмотрения дела.

Комиссия, 04.08.2023 рассмотрев материалы дела № 024/01/17-326/2023, признала их достаточными для вынесения заключения об обстоятельствах дела.

До момента рассмотрения настоящего дела в адрес Красноярского УФАС России пришли письменные пояснения от Администрации г. Назарово, из которых следует, что администрацией г. Назарово исполнено предписание Красноярского УФАС России № 24/10/18.1-632/2023 от 20.03.2023.

Кроме того, 01.08.2023 приняты конкурсные предложения от ООО «Водоканал», ООО «Спец-Авто», ГПК «ЦРКК», по результатам которых до 08.08.2023 конкурсной комиссией будет определен победитель.

В соответствии с частью 1, 3 статьи 48.1 Закона № 135-ФЗ, перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях ответчиков по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела. В случае принятия заключения об обстоятельствах дела, дело о нарушении

антимонопольного законодательства подлежит отложению.

Срок рассмотрения дела продлен до 16.02.2024 года.

Определением от 04.06.2023 об отложении рассмотрения дела № 024/01/17-326/2023 о нарушении антимонопольного законодательства рассмотрение дела отложено на 04.09.2023.

При рассмотрении настоящего дела Комиссией установлены следующие, имеющие значение для рассмотрения дела, обстоятельства.

В адрес Красноярского УФАС России поступила жалоба ООО «Водоканал» (вх. №7620 от 28.04.2022) на действия организатора торгов – администрации г.Назарово, конкурсной комиссии открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов холодного водоснабжения и водоотведения, находящихся в собственности (владении) муниципального образования город Назарово (извещение 010322/0672015/01), выразившиеся в отклонении заявки подателя жалобы по причине представления в составе заявки не заверенной нотариально копии выписки из ЕГРЮЛ.

Решением Комиссии Красноярского УФАС России 024/10/18.1-1096/2022 от 12.05.2022 жалоба признана необоснованной. Арбитражный суд Красноярского края решением от 28.07.2022 2023-5750 по делу А33-13141/2022 признал указанное решение Красноярского УФАС России законным и обоснованным и отказал ООО «Водоканал» в удовлетворении заявленных требований о признании недействительным ненормативного акта.

Третий арбитражный апелляционный суд решение суда первой инстанции отменил, признал недействительным решение Красноярского УФАС России и постановлением от 02.11.2022 обязал Красноярское УФАС России повторно рассмотреть жалобу ООО «Водоканал», мотивируя свое решение следующим.

ООО «Водоканал» в составе заявки представлена выписка из единого государственного реестра юридических лиц, сформированная с использованием сервиса «Предоставление сведений из ЕГРЮЛ/ЕГРП о конкретном юридическом лице/индивидуальном предпринимателе в форме электронного документа», размещенного на официальном сайте ФНС России в сети Интернет. При этом, документ подписан усиленной квалифицированной электронной подписью налогового органа, указан номер сертификата, владелец и срок действия электронной подписи. В пунктах 6.1 и 6.3 части 3 статьи 25 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон № 115-ФЗ) указано, что конкурсная комиссия, в том числе, проверяет документы и материалы, представленные заявителями, участниками конкурса в соответствии с требованиями, установленными конкурсной документацией на основании пункта 5 части 1 статьи 23 указанного закона, и достоверность сведений, содержащихся в этих документах и материалах; в случае необходимости запрашивает и получает у соответствующих органов и организаций информацию для проверки достоверности представленных заявителями, участниками конкурса сведений.

В представленных обстоятельствах конкурсная комиссия не проверяла соответствие сведений, указанных в представленной обществом выписке ЕГРЮЛ, сведениям, имеющимся в открытом доступе в сети Интернет на официальном

сайте налогового органа ограничившись формальной констатацией несоответствия представленных документов требованиям предъявляемым к конкурсной документации. При этом действительность (подлинность) квалифицированной электронной подписи на выписке из данного реестра на предмет ее равнозначности документу на бумажном носителе, не была опровергнута. Комиссией Красноярского УФАС России во исполнение постановления Третьего арбитражного апелляционного суда повторно рассмотрена жалоба ООО «Водоканал» и вынесено решение от 06.12.2022 о признании жалобы обоснованной и выдаче администрации г. Назарово предписания о повторном рассмотрении заявки ООО «Водоканал» и ООО «Спец-Авто». Предписание надлежало исполнить в течение 20 календарных дней с момента получения предписания, т.е. до 09.01.2023.

Во исполнение указанного предписания Администрация г. Назарово повторно рассмотрела заявки участников ООО «Водоканал» и ООО «Спец-Авто» и представила копию протокола от 30.01.2023, согласно которому конкурсной комиссией принято решение об отклонении заявок ООО «Водоканал», ООО «Спец-Авто» в связи с рассмотрением судом кассационной инстанции жалобы администрации г. Назарово на постановление Третьего арбитражного апелляционного суда.

Комиссия, исследовав материалы дела, ознакомившись с позицией лиц, участвующих в деле, отмечает следующее.

Открытый конкурс проводился в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон № 115-ФЗ).

Согласно части 1 статьи 3 Закона о 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, за исключением случаев, если концессионное соглашение заключается в отношении объекта, предусмотренного пунктом 21 части 1 статьи 4 настоящего Федерального закона) (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.

Статьей 29 Закона № 115-ФЗ установлен порядок проведения предварительного отбора участников конкурса.

Согласно части 1 статьи 29 Закона № 115-ФЗ, предварительный отбор участников конкурса проводится в установленном конкурсной документацией порядке конкурсной комиссией, которая определяет:

1) соответствие заявки на участие в конкурсе требованиям, содержащимся в конкурсной документации. При этом конкурсная комиссия вправе потребовать от заявителя разъяснения положений представленной им заявки на участие в

конкурсе;

2) соответствие заявителя - индивидуального предпринимателя, юридического лица или выступающих в качестве заявителя юридических лиц - участников договора простого товарищества требованиям к участникам конкурса, установленным конкурсной документацией. При этом конкурсная комиссия вправе потребовать от заявителя разъяснения положений представленных им документов и материалов, подтверждающих его соответствие указанным требованиям;

3) соответствие заявителя требованиям, предъявляемым к концессионеру на основании пункта 2 части 1 статьи 5 настоящего Федерального закона;

4) отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя или о прекращении физическим лицом - заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

5) отсутствие решения о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства в отношении него.

Согласно части 3 статьи 29 Федерального Закона 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон № 115-ФЗ), решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается конкурсной комиссией в случае, если:

1) заявитель не соответствует требованиям, предъявляемым к участникам конкурса и установленным частью 1 настоящей статьи;

2) заявка на участие в конкурсе не соответствует требованиям, предъявляемым к заявкам на участие в конкурсе и установленным конкурсной документацией;

3) представленные заявителем документы и материалы неполны и (или) недостоверны;

4) задаток заявителя не поступил на счет в срок и в размере, которые установлены конкурсной документацией, при условии, что конкурсной документацией предусмотрено внесение задатка до даты окончания представления заявок на участие в конкурсе.

Таким образом, часть 3 статьи 29 Закона № 115-ФЗ устанавливает исчерпывающий и закрытый перечень условий об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе.

Из протокола от 30.01.2023 представленным администрацией г. Назарово, конкурсной комиссией было принято решение об отклонении заявок ООО «Водоканал» и ООО «Спец-Авто» в связи с рассмотрением судом кассационной инстанции жалобы администрации г. Назарово на постановление Третьего арбитражного апелляционного суда.

При этом заявки ООО «Водоканал» и ООО «Спец-Авто» полностью соответствовали по своей форме законодательству Российской Федерации, закупочной документации, что подтверждается письменными пояснениями администрации г. Назарово (вх. 15822-ЭП/23 от 04.08.2023), а также протоколом вскрытия конвертов с конкурсными предложениями на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов холодного водоснабжения и водоотведения, находящихся в

собственности (владении) муниципального образования г. Назарово Красноярского края № 13 от 01.08.2023.

Таким образом, заявки ООО «Водоканал» и ООО «Спец-Авто» неправомерно отклонены конкурсной комиссией.

Вместе с тем, в случае, если заявки ООО «Водоканал» и ООО «Спец-Авто» были бы допущены до участия в торгах, то конкурс был бы признан состоявшимся и соответственно ООО «Водоканал» или ООО «Спец-Авто» могли бы выиграть данный конкурс.

Таким образом, отклонение заявок ООО «Водоканал» и ООО «Спец-Авто», привело к невозможности определения победителя открытого конкурса, нарушению порядка определения победителя открытого конкурса.

Действия заказчика должны соответствовать целям, указанным в части 1 статьи 3 Закона № 135-ФЗ, при этом праву заказчика на своевременное и полное удовлетворение потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности корреспондирует обязанность по обеспечению возможности участия юридических и физических лиц в закупке на конкурентной основе, стимулированию такого участия, развитию добросовестной конкуренции, обеспечению гласности и прозрачности закупки, предотвращению коррупции и других злоупотреблений.

Указанная правовая позиция нашла отражение также в Постановлении Арбитражного суда Уральского округа от 14.08.2015 по делу N А60-47219/2014.

Частью 1 статьи 3 Закона № 135-ФЗ установлено, что названный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Пункт 3 части 1 статьи 17 Закона № 135-ФЗ устанавливает запрет на действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

В соответствии с письмами ФАС России от 26.02.2018 № ВК/12509/18, от 04.09.2017 № ИА/60890/17 запреты, установленные частью 1 статьи 17 Закона №-135-ФЗ, являются безусловными запретами, которые не требуют доказывания фактических или возможных негативных последствий для конкуренции в связи с его нарушением.

В ходе рассмотрения дела в соответствии с пунктом 10.9 Приказа ФАС России от

28.04.2010 № 220 (ред. от 20.07.2016) «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (Зарегистрировано в Минюсте России 02.08.2010 № 18026) проведен анализ состояния конкуренции на торгах, проводимых по извещению № 010322/0672015/01, на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов холодного водоснабжения и водоотведения, находящихся в собственности (владении) муниципального образования город Назарово.

В соответствии с пунктом 10.9 Приказа по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции включает следующие этапы:

- а) определение временного интервала исследования;
- б) определение предмета торгов;
- в) определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах.

Временной интервал определен исходя из цели исследования – анализа состояния конкурентной среды на торгах, проводимых по извещению № 010322/0672015/01, на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов холодного водоснабжения и водоотведения, находящихся в собственности (владении) муниципального образования город Назарово в период с 02.03.2022 по 27.04.2022 (время проведения конкурса).

Предметом открытого конкурса № 010322/0672015/01 выступало право заключения концессионного соглашения в отношении объектов холодного водоснабжения и водоотведения, находящихся в собственности (владении) муниципального образования город Назарово.

При проведении открытого конкурса № 010322/0672015/01 подали заявки ООО «Водоканал», ООО «Спец-Авто» и ГПКК «ЦРКК».

Учитывая вышеизложенное, в действиях Администрации г. Назарово усматривается нарушение пункта 3 части 1 статьи 17 Закона № 135-ФЗ выразившееся в неправомерном отказе в допуске заявок ООО «Водоканал» и ООО «Спец-Авто» до участия в открытом конкурсе (извещение № 010322/0672015/01) на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов холодного водоснабжения и водоотведения, находящихся в собственности (владении) муниципального образования город Назарово, что повлекло признание указанного конкурса несостоявшимся и лишило возможности ООО «Водоканал» и ООО «Спец-Авто» участвовать и победить в вышеуказанном конкурсе и имело последствия в виде недопущения конкуренции.

В соответствии с изложенным, Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела № 024/01/17-326/2023 пришла к выводу:

- об отсутствии оснований для прекращения производства по делу № 024/01/17-326/2023 в отношении администрации г. Назарово по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 17 Закона № 135-ФЗ;
- о наличии в действиях администрации г. Назарово нарушения, предусмотренного пунктом 3 части 1 статьи 17 Закона № 135-ФЗ.

В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона № 135-ФЗ лицам, участвующим в деле, предлагается в срок до 25 августа 2023 года включительно представить Комиссии пояснения, дополнительные доказательства в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела № 024/01/17-326/2023.

