

"12" ноября 2015 г.

г. Кострома

Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия Костромского УФАС России, Комиссия) в составе:

Заместитель председателя

Комиссии:

Белов Д.Ю., заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

Степина А.К., старший государственный инспектор отдела контроля в сфере закупок, торговли и рекламы;

Суюсов А.И., специалист-эксперт отдела контроля в сфере закупок, торговли и рекламы,

при ведении аудиозаписи заседания, в присутствии заместителя генерального директора ООО «НОВАТЭК – Кострома» – начальника отдела сопровождения бизнеса Колесова С.И.; в отсутствие представителя администрации городского поселения поселок Чистые Боры Буйского муниципального района Костромской области, направившего ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие своего представителя, рассмотрев в рамках статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «НОВАТЭК - Кострома» на действия организатора открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении имущественного комплекса, предназначенного для оказания коммунальных услуг по теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению, находящегося в муниципальной собственности муниципального образования городское поселение поселок Чистые Боры Буйского муниципального района Костромской области (далее – Концессионное соглашение в отношении имущественного комплекса),

УСТАНОВИЛА:

10.07.2015 г. организатором торгов - администрацией городского поселения поселок Чистые Боры Буйского муниципального района Костромской области (далее – Администрация; Организатор торгов) на сайте torgi.gov.ru размещено извещение № 100715/3064762/01 о проведении открытого конкурса на право заключения Концессионного соглашения в отношении имущественного комплекса и соответствующая конкурсная документация (далее – Конкурс на право заключения Концессионного соглашения).

ООО «НОВАТЭК - Кострома» (далее – Заявитель) обжалует действия Организатора торгов при объявлении вышеуказанного конкурса, а именно:

«При объявлении (размещении) данного конкурса со стороны администрации городского поселения поселок Чистые Боры Буйского муниципального района Костромской области нарушены следующие нормы Федерального закона «О концессионных соглашениях» от 21.07.2005 г. № 115-ФЗ:

Так, в соответствии с подпунктом 13) пункта 1.2 ч. 1 ст. 23 Федерального закона «О концессионных соглашениях» от 21.07.2005 г. № 115 - ФЗ в случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, указанное в части 1.2 статьи 10 настоящего Федерального закона (объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем), в конкурсную документацию подлежат обязательному включению следующие документы:

- 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.

В конкурсной документации, размещенной администрацией городского поселения поселок Чистые Боры Буйского муниципального района Костромской области на сайте torgi.gov.ru, в нарушение Федерального закона «О концессионных соглашениях» от 21.07.2005 г. № 115 - ФЗ отсутствуют следующие обязательные для включения в нее документы:

1). в нарушение п/п. 13 п. 1.2 ч. 1 ст. 23 в опубликованной конкурсной документации отсутствуют копии годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности за три последних отчетных периода организации, осуществлявшей эксплуатацию передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества. При этом организацией, ранее эксплуатирующей передаваемое по концессии имущество, в последние три года являлось МП ЖКХ «Водоканал».

Кроме того, согласно ч. 4 ст. 3 Федерального закона «О концессионных соглашениях» от 21.07.2005 г. № 115 - ФЗ: «Объект концессионного соглашения, подлежащий реконструкции, должен находиться в собственности концедента на момент заключения концессионного соглашения. Указанный объект на момент его передачи концедентом концессионеру должен быть свободным от прав третьих лиц».

В нарушение указанных требований федерального законодательства администрацией городского поселения поселок Чистые Боры, как концедентом, выставлено на конкурс на право заключения концессионного соглашения имущество, которое фактически находится в хозяйственном ведении МП ЖКХ «Водоканал», что подтверждается постановлением администрации указанного городского поселения от 06.09.2011 г. № 62 «О передаче муниципального имущества - тепловые сети в хозяйственное ведение МП ЖКХ «Водоканал».

При этом в отношении муниципального имущества, находящегося в хозяйственном ведении муниципального предприятия в Федеральном законе «О концессионных соглашениях» от 21.07.2005 г. № 115 - ФЗ существует специальная норма,

устанавливающая порядок передачи такого имущества в концессию.

Так, согласно пункта 1.1. части 1 статьи 5 Федерального закона «О концессионных соглашениях» от 21.07.2005 г. № 115 - ФЗ: «В случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, предусмотренное пунктами ... и 11 части 1 статьи 4 настоящего Федерального закона и принадлежащее муниципальному унитарному предприятию на праве хозяйственного ведения, такое предприятие участвует на стороне концедента в обязательствах по концессионному соглашению и осуществляет отдельные полномочия концедента наряду с иными лицами, которые могут их осуществлять в соответствии с настоящим Федеральным законом. Осуществляемые таким предприятием полномочия концедента, в том числе полномочия по передаче объекта концессионного соглашения и (или) иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества, определяются концессионным соглашением».

Таким образом, утвержденная администрацией городского поселения поселок Чистые Боры конкурсная документация, которая размещена на сайте torgi.gov.ru в извещении № 100715/3064762/01 об объявлении конкурса на право заключения концессионного соглашения, содержит недостоверные данные, что нарушает права и законные интересы потенциальных участников конкурса.

Учитывая вышеизложенное, можно сделать обоснованный вывод, что со стороны администрации городского поселения поселок Чистые Боры Буйского муниципального района Костромской области, как организатора конкурса нарушены требования Федерального закона «О концессионных соглашениях» от 21.07.2005 г. № 115-ФЗ, которые нарушают права потенциально возможных участников данного конкурса, т.е. неопределенного круга юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

Организатором торгов - администрацией городского поселения поселок Чистые Боры Буйского муниципального района Костромской области до заседания Комиссии по рассмотрению жалобы в Костромское УФАС России представлены письменные возражения по жалобе, в которых он считает жалобу необоснованной по следующим основаниям.

«В соответствии с постановлением администрации городского поселения поселок Чистые Боры 06.07.2015 года № 143 было принято решение о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении имущественного комплекса, предназначенного для оказания коммунальных услуг по теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению, находящегося в муниципальной собственности муниципального образования городское поселение поселок Чистые Боры Буйского муниципального района Костромской области.

Извещение об объявлении конкурса на право заключения концессионного соглашения на объекты теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, находящиеся в муниципальной собственности и соответствующая конкурсная документация на лот № 1 были размещены на сайте www.torgi.gov.ru 10 июля 2015 года.

В настоящее время конкурс признан несостоявшимся по причине отсутствия

заявок на участие в конкурсе (протокол № 1 вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе по сообщению № 100715/3064762/01 от 14.09.2015 года).

Согласно пункту 28 конкурсной документации в качестве приложения к конкурсной документации указано Приложение № 12 «Копии годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности за три последних отчетных периода МУП ЖКХ «Водоканал» (2012, 2013, 2014 гг.)». Однако данное приложение не было размещено на официальном сайте.

Но в тоже время администрация поселения считает, что отсутствие размещения на сайте данного приложения не могло повлечь за собой нарушения прав потенциально возможных участников данного конкурса, поскольку в соответствии с частью 5 статьи 23 Федерального закона от 21.07.2005 года № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» по запросам заявителей концедент или конкурсная комиссия обязаны предоставить в письменной форме разъяснения положений конкурсной документации, если такие запросы поступили к концеденту или в конкурсную комиссию не позднее чем за десять рабочих дней до дня истечения срока представления заявок на участие в конкурсе.

В тоже время каких-либо запросов на разъяснение конкурсной документации от заявителей в администрацию городского поселения поселок Чистые Боры не поступало.

Действительно, в соответствии с частью 4 статьи 3 Федерального закона от 21.07.2005 года № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» объект концессионного соглашения, подлежащий реконструкции, должен находиться в собственности концедента на момент заключения концессионного соглашения. Указанный объект на момент его передачи концедентом концессионеру должен быть свободным от прав третьих лиц.

Однако этой же частью статьи 3 предусмотрено, что в случае если объектом концессионного соглашения является имущество, предусмотренное пунктами 1 и 11 части 1 статьи 4 настоящего Федерального закона, такое имущество на момент заключения концессионного соглашения может принадлежать государственному или муниципальному унитарному предприятию на праве хозяйственного ведения.

Согласно положениям конкурсной документации объектом соглашения выступала система коммунальной инфраструктуры, предназначенная для оказания коммунальных услуг по теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению, находящаяся в муниципальной собственности городского поселения поселок Чистые Боры Буйского муниципального района Костромской области, что соответствует пункту 11 части 1 статьи 4 Федерального закона от 21.07.2005 года № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

На основании вышеизложенного вывод ООО «НОВАТЭК-Кострома» о том, что конкурсная документация содержит недостоверные данные не соответствует действительности.

В связи с отсутствием заявок на участие в конкурсе, а также отсутствием каких-либо запросов на разъяснение конкурсной документации от заявителей администрация городского поселения поселок Чистые Боры полагает, что

нарушения прав потенциально возможных участников данного конкурса отсутствуют».

Комиссия Костромского УФАС России считает необходимым отметить, что в рамках своих полномочий жалоба на действия организатора торгов рассматривается Комиссией на предмет соблюдения порядка организации и процедуры проведения Конкурса на право заключения Концессионного соглашения.

Рассмотрев материалы жалобы, заслушав Заявителя, изучив соответствующие документы и нормативные правовые акты, Комиссия Костромского УФАС России приходит к следующему.

В своей жалобе представитель ООО «НОВАТЭК - Кострома» заявляет довод о том, что «в нарушение п/п. 13 п. 1.2 ч. 1 ст.23 в опубликованной конкурсной документации отсутствуют копии бухгалтерской (финансовой) отчетности за три последних отчетных периода организации, осуществлявшей эксплуатацию передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества

В соответствии с подпунктом 13 пункта 1.2. части 1 статьи 23 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 115 (ред. от 29.12.2014 г.) «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях») конкурсная документация должна содержать, в том числе:

- 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.

Согласно разделу 34.28 Конкурсной документации «Перечень приложений к Конкурсной документации» указано: «Конкурсная документация содержит следующие приложения (всего 15 приложений), в том числе:

- Приложение № 12 «Копии годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности за три последних отчетных периода МУП ЖКХ «Водоканал» (2012, 2013, 2014 г.г.).

В соответствии с частью 4 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях в случае проведения открытого конкурса концедент размещает конкурсную документацию на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" в срок, предусмотренный частью 1 статьи 26 настоящего Федерального закона, одновременно с размещением сообщения о проведении открытого конкурса. Конкурсная документация, размещенная на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", должна быть доступна для ознакомления без взимания платы. Со дня опубликования в определенном концедентом официальном издании и размещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" сообщения о проведении открытого конкурса концедент, конкурсная комиссия обязаны на

основании поданного в письменной форме заявления любого заинтересованного лица предоставлять такому лицу конкурсную документацию в порядке и в сроки, указанные в сообщении о проведении открытого конкурса.

Согласно части 5 Закона о концессионных соглашениях Концедент или конкурсная комиссия обязаны предоставлять в письменной форме разъяснения положений конкурсной документации по запросам заявителей, если такие запросы поступили к концеденту или в конкурсную комиссию не позднее чем за десять рабочих дней до дня истечения срока представления заявок на участие в конкурсе. Разъяснения положений конкурсной документации направляются концедентом или конкурсной комиссией каждому заявителю в сроки, установленные конкурсной документацией, но не позднее чем за пять рабочих дней до дня истечения срока представления заявок на участие в конкурсе с приложением содержания запроса без указания заявителя, от которого поступил запрос. В случае проведения открытого конкурса разъяснения положений конкурсной документации с приложением содержания запроса без указания заявителя, от которого поступил запрос, также размещаются на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет". Указанные в настоящей части запросы заявителей и разъяснения положений конкурсной документации по запросам заявителей с приложением содержания запроса без указания заявителя, от которого поступил запрос, могут также направляться им в электронной форме.

Организатором торгов в разделе 12.10 «Порядок, место и срок предоставления Конкурсной документации» указано:

«10.1. Конкурсная документация предоставляется в письменной форме на основании поданного в письменной форме заявления любого заинтересованного лица по адресу: 157049, Костромская область, Буйский район, поселок Чистые Боры, бульвар Строителей, дом 2, в рабочие дни с 08 час. 00 мин. До 17 час. 00 мин., кроме перерыва на обед с 12 час. 00 мин. По 13 час. 00 мин., по московскому времени со дня опубликования сообщения о проведении Конкурса в течение 5 рабочих дней».

Разделом 13.11 Конкурсной документации также установлен подробный «Порядок предоставления разъяснений положений Конкурсной документации».

Таким образом, согласно соответствующим пунктам Конкурсной документации любое заинтересованное лицо могло обратиться как за получением Конкурсной документации в полном объеме, в том числе и за «Копиями годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности за три последних отчетных периода МУП ЖКХ «Водоканал» (2012, 2013, 2014 г.г.), так и за разъяснениями, однако, как следует из материалов дела, по данному поводу никто из участников закупки за разъяснением не обращался. При этом законодательством не установлено, в каком именно объеме должен быть размещен на сайте этот документ. В конкурсной документации «Копии годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности за три последних отчетных периода МУП ЖКХ «Водоканал» (2012, 2013, 2014 г.г.) имеются.

Рассмотрев данный довод, Комиссия Костромского УФАС России, не усматривает нарушения статьи 23 Закона о концессионных соглашениях, устанавливающей перечень информации, которую должна содержать конкурсная документация, поскольку конкурсная документация содержит «Копии годовой бухгалтерской

(финансовой) отчетности за три последних отчетных периода МУП ЖКХ «Водоканал» (2012, 2013, 2014 г.г.). При этом считаем, что отсутствие на сайте данного приложения не повлекло и не могло повлечь за собой нарушения прав и потенциально возможных участников данного конкурса.

Комиссия Костромского УФАС России также отмечает, что в части 3 статьи 21 Закона о концессионных соглашениях, в соответствии с которой при проведении открытого конкурса информация и протоколы конкурсной комиссии, предусмотренные статьями 24 - 26, 28, 29, 31, 33 - 35 Закона о концессионных соглашениях, подлежат размещению на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, статья 23 Закона о концессионных соглашениях «Конкурсная документация» не указана.

Второй довод жалобы ООО «НОВАТЭК – Кострома» заключается в том, что в нарушение части 4 статьи 3 Закона о концессионных соглашениях «администрацией городского поселения поселок Чистые Боры, как концедентом, выставлено на конкурс на право заключения концессионного соглашения имущество, которое фактически находится в хозяйственном ведении МП ЖКХ «Водоканал», что подтверждается постановлением администрации указанного городского поселения от 06.09.2011 г. № 62 «О передаче муниципального имущества – тепловые сети в хозяйственное ведение МП ЖКХ «Водоканал».

В соответствии с частью 4 статьи 3 Закона о концессионных соглашениях объект концессионного соглашения, подлежащий реконструкции, должен находиться в собственности концедента на момент заключения концессионного соглашения. Указанный объект на момент его передачи концедентом концессионеру должен быть свободным от прав третьих лиц. В случае если объектом концессионного соглашения является имущество, предусмотренное пунктами 1 и 11 части 1 статьи 4 настоящего Федерального закона, такое имущество на момент заключения концессионного соглашения может принадлежать государственному или муниципальному унитарному предприятию на праве хозяйственного ведения.

Согласно пункту 1.1 части 1 статьи 5 Закона о концессионных соглашениях в случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, предусмотренное пунктами 1 и 11 части 1 статьи 4 настоящего Федерального закона и принадлежащее государственному или муниципальному унитарному предприятию на праве хозяйственного ведения, такое предприятие участвует на стороне концедента в обязательствах по концессионному соглашению и осуществляет отдельные полномочия концедента наряду с иными лицами, которые могут их осуществлять в соответствии с настоящим Федеральным законом. Осуществляемые таким предприятием полномочия концедента, в том числе полномочия по передаче объекта концессионного соглашения и (или) иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества, определяются концессионным соглашением. При этом такое государственное или муниципальное унитарное предприятие передает концессионеру права владения и пользования недвижимым имуществом, входящим в состав объекта концессионного соглашения и (или) иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества, и подписывает соответствующие акты приема-передачи.

Как следует из материалов дела, постановлением администрации городского

поселения поселок Чистые Боры Буйского муниципального района Костромской области 06.07.2015 г. № 143 была утверждена конкурсная документация по проведению открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении имущественного комплекса, предназначенного для оказания коммунальных услуг по теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению, находящегося в муниципальной собственности городского поселения поселок Чистые Боры Буйского муниципального района Костромской области (далее – Конкурсная документация).

Организатором конкурса в Конкурсной документации (п.1.4) определена администрация городского поселения поселок Чистые Боры Буйского муниципального района Костромской области.

Согласно пункту 1.2 Конкурсной документации Концедентом является администрация городского поселения поселок Чистые Боры Буйского муниципального района Костромской области.

Пунктом 1.3 Конкурсной документации определено: «На стороне Концедента выступает также муниципальное унитарное предприятие жилищно-коммунального хозяйства «Водоканал» (МУП ЖКХ «Водоканал»).

Постановлением администрации городского поселения поселок Чистые Боры Буйского муниципального района Костромской области № 62 от 06.09.2011 г. «муниципальное имущество – тепловые сети 6,7 км, находящиеся в собственности городского поселения поселок Чистые Боры Буйского муниципального района Костромской области», переданы «в хозяйственное ведение МП ЖКХ «Водоканал» г.п.п. Чистые Боры».

В ходе заседания Комиссии по рассмотрению жалобы представитель ООО «НОВАТЭК - Кострома» заявил о том (и представил соответствующие документы), что Определением Арбитражного суда Костромской области от 13 февраля 2015 года по делу № А31-10563/2014 в отношении МУП ЖКХ «Водоканал» городского поселения поселок Чистые Боры Буйского муниципального района (ИНН 4409004788) (далее – МУП ЖКХ «Водоканал») введена процедура наблюдения, а Решением Арбитражного суда Костромской области от 06 октября 2015 года по делу № А31-10563/2014 МУП ЖКХ «Водоканал» признано несостоятельным (банкротом).

Таким образом, на момент объявления Конкурса на право заключения Концессионного соглашения (10 июля 2015 года) МУП ЖКХ «Водоканал», который в соответствии с пунктом 1.3. Конкурсной документации «выступает на стороне концедента», Арбитражным судом Костромской области 13.02.2015 г. в отношении МУП ЖКХ «Водоканал» введена процедура наблюдения, а 06.10.2015 г. МУП ЖКХ «Водоканал», признано несостоятельным (банкротом), в связи с чем в Конкурсной документации не должно быть указано, что «На стороне Концедента выступает также муниципальное унитарное предприятие жилищно-коммунального хозяйства «Водоканал» (МУП ЖКХ «Водоканал»).

Комиссия Костромского УФАС, выслушав представителя Заявителя, изучив соответствующие материалы и документы, приходит к выводу, что Организатором конкурса – администрацией городского поселения поселок Чистые Боры Буйского муниципального района Костромской области нарушена процедура объявления

вышеуказанного Конкурса на право заключения Концессионного соглашения.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «НОВАТЭК - Кострома» обоснованной в части указания Организатором торгов в Конкурсной документации на проведение Конкурса на право заключения Концессионного соглашения ненадлежащего предприятия (МУП ЖКХ «Водоканал») для участия на стороне концедента.

Признать факт нарушения Организатором торгов пункта 1.1 части 1 статьи 5 Закона о концессионных соглашениях.

Предписание Организатору торгов не выдавать в связи с тем, что Конкурс на право заключения Концессионного соглашения признан несостоявшимся по причине отсутствия заявок на участие в данном конкурсе.

Заместитель председателя Комиссии

Д.Ю. Белов

Члены Комиссии

А.К. Степина

А.И. Суясов