

РЕШЕНИЕ

Дело № 49/05-АМЗ-2017

г.

Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 08 ноября 2017 года.

Решение изготовлено в полном объеме 08 ноября 2017 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике - Чувашии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

«...»

при присутствии на заседании Комиссии ответчика – администрации Вурнарского городского поселения Вурнарского района Чувашской Республики:

«...», главы администрации Вурнарского городского поселения Вурнарского района Чувашской Республики

при присутствии на заседании Комиссии заявителя по делу- ООО «Газпром межрегионгаз Чебоксары»:

«...», по доверенности от 01.01.2017 № 08-01-13/003,

при отсутствии лица, располагающего сведениями относительно рассматриваемых Комиссией обстоятельств- ООО «ТеплоКомфорт»,

рассмотрев материалы дела № 49/05-АМЗ-2017, возбужденного в отношении администрации Вурнарского городского поселения Вурнарского района Чувашской Республики по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Чувашское УФАС России поступило обращение ООО «Газпром межрегионгаз Чебоксары» от 07.08.2017 № 08-02-02/4056 (вх. Управления от 08.08.2017 № 05-04/5580) о нарушении администрацией Вурнарского городского поселения Вурнарского района Чувашской Республики антимонопольного законодательства и законодательства о концессионных соглашениях. В поступившей информации указывается следующее. Заявитель считает, что администрацией Вурнарского городского поселения Вурнарского района Чувашской Республики при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения и при подведении итогов конкурса было нарушено антимонопольное законодательство, законодательство о концессионных соглашениях и теплоснабжении.

На основании вышеизложенного, заявитель просит пресечь нарушения антимонопольного законодательства со стороны администрации Вурнарского городского поселения Вурнарского района Чувашской Республики и общества с ограниченной ответственностью «ТеплоКомфорт».

На основании изложенного и в связи с наличием признаков нарушения антимонопольного законодательства приказом по Управлению от 11.08.2017 № 145 возбуждено дело № 49/05-АМЗ-2017 в отношении администрации Вурнарского городского поселения Вурнарского района Чувашской Республики по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Администрация Вурнарского городского поселения Вурнарского района Чувашской Республики нарушения антимонопольного законодательства не признала. Сообщила, что в соответствии с Федеральным законом от 21 июля 2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (с последующими изменениями), Федеральным законом от 06.10.2003г. №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», Уставом Вурнарского городского поселения было принято постановление «О принятии решения о заключении концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения муниципального образования Вурнарского городского поселения Вурнарского района Чувашской Республики. 20 сентября 2016 года на Официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов было опубликовано сообщение № 200916/0402780/01 о проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения муниципального образования Вурнарского городского

поселения Вурнарского района Чувашской Республики.

Дата и время начала подачи заявок – 21.09.2016г. 08:00 Дата и время окончания подачи заявок -03.11.2016г. 17:00

Дата и время вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе - 07.11.2016г. 11:00 Протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе опубликован - 07.11.2016г.

В соответствии с частью 6 статьи 27 Федерального закона №115-ФЗ от 21.07.2005 года конкурс на заключение концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения муниципального образования Вурнарского городского поселения Вурнарского района Чувашской Республики был признан несостоявшимся с единственным участником. На основании решения конкурсной комиссии от 07 ноября заявка, поданная ООО «ТеплоКомфорт», расположенного по адресу: 429220, Чувашская Республика, п.Вурнары, ул.Комсомольская, д.54 признана соответствующей требованиям конкурсной документации. С ООО «ТеплоКомфорт» 22 ноября 2016г. было заключено концессионное соглашение №1 в отношении отдельных объектов теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности Вурнарского городского поселения Вурнарского района Чувашской Республики.

Рассмотрев и проанализировав имеющиеся в материалах дела документы, заслушав пояснения представителей сторон по делу, Комиссия Чувашского УФАС России установила следующие обстоятельства по делу.

1. В силу части 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции целями закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о защите конкуренции антимонопольное законодательство основывается на Конституции Российской Федерации и Гражданском кодексе Российской Федерации, и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в статье 3 настоящего Федерального закона.

В соответствии с Конституцией Российской Федерации в Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции (статья 8, часть 1), установление правовых основ единого рынка, включающих вопросы единого экономического пространства и развития конкуренции (статья 71, пункт "ж"). Из этих конституционных положений вытекает обязанность государства по поддержке конкуренции и пресечению монополистической деятельности, исполняя которую оно не должно отступать от требований Конституции

Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 22 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган осуществляет функции по обеспечению государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами, в том числе в сфере использования земли, недр, водных ресурсов и других природных ресурсов.

Таким образом, Закон о защите конкуренции наделяет антимонопольный орган контрольными функциями, с целью соблюдения антимонопольного законодательства.

2. Пункт 1 части 1 статьи 1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) гласит, что одной из целей настоящего закона являются определение организационных и правовых основ защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недобросовестной конкуренции.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Пунктом 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции также установлено, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

В соответствии с пунктом 17 части 4 Закона о защите конкуренции к признакам ограничения конкуренции относятся сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке,

отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

3. В соответствии с ч. 1 ст. 21 Закона о концессионных соглашениях конкурс на право заключения концессионного соглашения может быть открытым (заявки на участие в конкурсе могут представлять любые лица) или закрытым (заявки на участие в конкурсе могут представлять лица, которым направлены приглашения принять участие в таком конкурсе в соответствии с решением о заключении концессионного соглашения).

Согласно п. 11 ч. 1 ст. 4 Закона о концессионных соглашениях объектами концессионного соглашения являются системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты тепло-, газо- и энергоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, объекты, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание, размещение твердых коммунальных отходов, объекты, предназначенные для освещения территорий городских и сельских поселений, объекты, предназначенные для благоустройства территорий, а также объекты социального обслуживания граждан.

Частью 3 ст. 4 Закона о концессионных соглашениях предусмотрено, что органы местного самоуправления в соответствии со своими полномочиями каждый год до 1 февраля текущего календарного года обязаны утверждать перечень объектов, в отношении которых планируется заключение концессионных соглашений. Указанный перечень после его утверждения подлежит размещению органами местного самоуправления на официальном сайте РФ в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством РФ, а также на официальном сайте концедента в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» или в случае отсутствия у муниципального образования официального сайта в

информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на официальном сайте субъекта РФ, в границах которого расположено такое муниципальное образование, в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет». Указанный перечень носит информационный характер. Отсутствие в перечне какого-либо объекта не является препятствием для заключения концессионного соглашения с лицами, выступающими с инициативой заключения концессионного соглашения, в соответствии с ч. 4.1 ст. 37 настоящего закона. В случае включения в перечень объектов, в отношении которых планируется заключение концессионных соглашений, объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем органы местного самоуправления размещают на указанных в настоящей части официальных сайтах в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» сведения о порядке получения копии подготовленного в соответствии с требованиями нормативных правовых актов РФ в сфере теплоснабжения, сфере водоснабжения и водоотведения отчета о техническом обследовании имущества, предлагаемого к включению в объект концессионного соглашения.

4. На официальном сайте в сети «Интернет» Вурнарского городского поселения Вурнарского района и официальном сайте РФ для размещения информации о проведении торгов - www.torgi.gov.ru 20 сентября 2016 года было размещено сообщение о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности Вурнарского городского поселения Вурнарского района Чувашской Республики, согласно которой установлены дата и время начала подачи заявок: 21.09.2016 08:00, дата и время окончания подачи заявок: 03.11. 2016 17:00.

3. В соответствии с ч.6 ст.23 Федерального закона от 21.07.2005 года №115 ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях) концедент вправе вносить изменения в конкурсную документацию при условии обязательного продления срока представления заявок на участие в конкурсе или конкурсных предложений не менее чем тридцать рабочих дней со дня внесения таких изменений.

Согласно размещенной на сайте www.torgi.gov.ru информации Администрация внесла изменения в конкурсную документацию 13 октября 2016 года. Срок представления заявок на участие в конкурсе был установлен организатором торгов до 03 ноября 2016 года, т.е. менее 30 рабочих дней.

Статья 191 ГК РФ устанавливает, что течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Учитывая порядок исчисления сроков, установленный ГК РФ, начало течения срока в рассматриваемом случае должно начаться с 14 октября 2016 года.

Установленный организатором конкурса срок на подачу заявок на участие в конкурсе с момента размещения на официальном сайте сообщения о внесении изменений составляет менее 30 рабочих дней.

В нарушение ч.6 ст.23 Закона о концессионных соглашениях Администрация при внесении изменений в конкурсную документацию не продлила срок представления заявок на участие в конкурсе не менее чем на 30 рабочих дней со дня внесения таких изменений, чем ограничила доступ к участию в торгах потенциальных участников конкурса.

5. 12 декабря 2016 года в адрес ООО «Газпром межрегионгаз Чебоксары» поступило письмо ООО «ТеплоКомфорт» от 09.12.2016 г., в котором последний просит отозвать исполнительные листы в связи со следующим: «Вследствие принятия на основании договора поставки газа №р59-5-7380 Арбитражным судом решений о взыскании задолженности за поставленный газ в марте 2016 года ООО «Газпром межрегионгаз Чебоксары» был предъявлен в службу судебных приставов исполнительный лист ИП №56559/16/21002-ИП от 08.08.2016 на сумму 3 484 593,03 руб. основного долга и 40 443 руб. госпошлины.

Кроме того, службой судебных приставов возбуждены исполнительные производства в отношении ООО «ТеплоКомфорт» по предъявленным ООО «Газпром межрегионгаз Чебоксары» исполнительным листам в сумме 7 357 576,78 руб. По поступлению вышеуказанные исполнительных листов судебными приставами - исполнителями был наложен арест на лицевой счет компании-должника.

Администрацией Вурнарского городского поселения Вурнарского района Чувашской Республики проведен открытый конкурс на право обслуживания объектов теплоснабжения, по результатам конкурса победителем объявлен ООО «ТеплоКомфорт».

Согласно п.23 Конкурсной документации Концессионер обязан подтвердить обеспечение исполнения обязательств по концессионному соглашению. В силу сложившейся ситуации (арестованных расчетов счетов организации), ООО «ТеплоКомфорт» не имеет возможности представить обеспечение участия в данном конкурсе.

Арестованные счета при получении банковской гарантии являются основанием для отказа, с чем на сегодняшний день пришлось и столкнуться. Следствием сложившейся ситуации в разгар отопительного сезона может являться последующая остановка всего технологического связанного процесса подачи тепловой энергии на территории Вурнарского городского

поселения со всеми вытекающими из этой ситуации последствиями».

Учитывая, что счета ООО «ТеплоКомфорт» были арестованы на момент проведения конкурса, можно сделать вывод о том, что ООО «ТеплоКомфорт» не могло лично и самостоятельно по условиям конкурса внести задаток в размере 50 000 рублей и соответственно, заявка последнего не могла быть признана конкурсной комиссией соответствующей требованиям конкурсной документации.

Согласно п.п.4 ч. 3 ст.29 Закона о концессионных соглашениях в случае, если 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, конкурсной комиссией принимается решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе.

Таким образом, заявка, поданная ООО «ТеплоКомфорт», конкурсной комиссией не могла быть признана соответствующей требованиям конкурсной документации и не могла быть принята к рассмотрению.

В соответствии с ч. 2. ст. 8 Закона о концессионных соглашениях при исполнении концессионного соглашения концессионер обязан:

- осуществить в установленные концессионным соглашением сроки создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения и приступить к его использованию (эксплуатации);
- использовать (эксплуатировать) объект концессионного соглашения в целях и в порядке, которые установлены концессионным соглашением;
- осуществлять деятельность, предусмотренную концессионным соглашением, и не прекращать (не приостанавливать) эту деятельность без согласия концедента, за исключением случая, указанного в части 3.7 статьи 13 настоящего Федерального закона;
- обеспечивать при осуществлении деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, возможность получения потребителями соответствующих товаров, работ, услуг;
- предоставлять потребителям установленные федеральными законами, законами субъекта Российской Федерации, нормативными правовыми актами органа местного самоуправления льготы, в том числе льготы по оплате товаров, работ, услуг, в случаях и в порядке, которые установлены концессионным соглашением;
- поддерживать объект концессионного соглашения в исправном состоянии, проводить за свой счет текущий ремонт и капитальный ремонт, нести расходы на содержание этого объекта, если иное не установлено концессионным соглашением;

- заключить с ресурсоснабжающими организациями договоры поставки энергетических ресурсов, потребляемых при исполнении концессионного соглашения, а также оплачивать указанные энергетические ресурсы.

Соответственно, размер банковской гарантии должен быть соразмерным размеру средств, необходимых концессионеру для выполнения всех 7 обязанностей, предусмотренных ч.2 ст.8 Закона о концессионных соглашениях.

Банковская гарантия, как следует из письма ООО «ТеплоКомфорт», последними представлена не была.

На основании вышеизложенного концессионное соглашение №1 от 22.11.2016 между Администрацией и ООО «ТеплоКомфорт» не могло быть заключено в соответствие с действующим законодательством Российской Федерации.

6. В соответствии с частью 1.2. статьи 23 Закона о концессионных соглашениях в случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, указанное в части 1.2. статьи 10 данного Федерального закона - объекты теплоснабжения, в конкурсную документацию также включаются определенные данным пунктом требования и критерии, необходимые отражению в конкурсной документации (в том числе копия подготовленного в соответствии с требованиями нормативных правовых актов Российской Федерации в сфере теплоснабжения отчета о техническом обследовании имущества, передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению; требования об указании участниками конкурса в составе конкурсного предложения основных мероприятий, обеспечивающих достижение предусмотренных заданием целей и минимально допустимых плановых значений показателей деятельности концессионера, с описанием основных характеристик таких мероприятий).

Также согласно части 4 статьи 28.1. Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее — Закон о теплоснабжении) объекты теплоснабжения, которые находятся в государственной или муниципальной собственности и права владения и (или) пользования которыми передаются по концессионному соглашению, подлежат техническому Обследованию в соответствии с требованиями, установленными данным Федеральным законом. Результаты технического обследования объектов теплоснабжения указываются в составе конкурсной документации.

В соответствии с частью 11 статьи 23 Закона о теплоснабжении техническое обследование объектов теплоснабжения проводится в целях определения их технических характеристик с учетом результатов экспертизы промышленной безопасности объектов теплоснабжения, предусмотренной законодательством Российской Федерации в области промышленной безопасности опасных производственных объектов. Требования к

проведению технического обследования объектов теплоснабжения устанавливаются методикой комплексного определения показателей технико-экономического состояния систем теплоснабжения, предусмотренной пунктом 14 части 2 статьи 4 данного Федерального закона.

Указанные требования организатором конкурса - Администрацией соблюдены не были (в приложении к конкурсной документации имеется отчет о техническом обследовании системы теплоснабжения п.Вурнары без даты составления, без подписей лиц, составивших отчет).

7. Согласно п.4 ч.1 ст. 10 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение должно включать в себя описание, в том числе технико-экономические показатели, объекта концессионного соглашения.

В п.3 Письма Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 10.04.2015 № 10371-АЧ/04 «О требованиях к концессионным соглашениям» указано следующее.

При описании технико-экономических показателей объектов, входящих в состав объекта концессионного соглашения, следует приводить следующие показатели - сведения о сроке эксплуатации, износе, балансовой стоимости, о проведенных мероприятиях по ремонту.

Кроме того, необходимо указать основные технические характеристики объектов недвижимого имущества, входящих в состав объекта концессионного соглашения, объектов оборудования, которыми оснащены объекты недвижимого имущества.

Аналогичным образом необходимо описывать объекты иного имущества, передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению.

Постановлением Правительства РФ от 05.12.2006 № 748 в соответствии с ч. 4 ст. 10 Закона о концессионных соглашениях утверждено примерное концессионное соглашение в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, объектов, на которых осуществляется обращение с отходами производства и потребления, объектов, предназначенных для освещения территорий городских и сельских поселений, объектов, предназначенных для благоустройства территорий, а также объектов социального обслуживания населения (далее – примерное концессионное соглашение).

Пунктом 6 раздела 2 примерного концессионного соглашения к сведениям об объекте концессионного соглашения отнесены, в том числе сведения о технико-экономических показателях, техническом состоянии, сроке службы, начальной, остаточной и восстановительной стоимости передаваемого

объекта концессионного соглашения.

Согласно ч.2 ст. 13 Закона о концессионных соглашениях концессионные соглашения заключаются в соответствии с примерными соглашениями, предусмотренными ч.4 ст. 10 настоящего Федерального закона, должны включать в себя существенные условия, установленные настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами, и могут включать в себя не урегулированные этими примерными соглашениями и не противоречащие законодательству Российской Федерации и конкурсной документации условия.

В Приложении №2 к Конкурсной документации («Состав и описание, в том числе технико-экономические показатели передаваемых объектов в составе Объекта Соглашения») относительно котельных указаны только наименование, место расположения, мощность, общая площадь, дата ввода в эксплуатацию, правоустанавливающий документ. Относительно сетей теплоснабжения указаны только наименование, место расположения, протяженность, дата ввода в эксплуатацию, правоустанавливающий документ.

Данные сведения не позволяют сделать вывод о том, что конкурсная документация содержит сведения о технико-экономических показателях объектов концессионного соглашения. В приложении № 2 к конкурсной документации отсутствуют сведения об износе, о балансовой стоимости, о проведенных мероприятиях по ремонту.

Таким образом, конкурсная документация в нарушение п.2 ч.1 ст.23 Закона о концессионных соглашениях не содержит сведения об описании объектов концессионного соглашения в части указания технико-экономических показателей объектов концессионного соглашения.

8. При проведении конкурса и при заключении концессионного соглашения Администрацией в нарушение требований ст. 11 Закона о концессионных соглашениях не был решен вопрос пользования земельными участками, на которых расположены объекты концессионного соглашения. Муниципальные земельные участки предоставлены коммерческой организации - ООО «ТеплоКомфорт» бесплатно и с нарушением действующего законодательства Российской Федерации.

9. Согласно пункту 6.1. статьи 10 Федерального закона № 115-ФЗ от 21.07.2005 «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях) в концессионном соглашении должны быть указаны способы обеспечения исполнения концессионером обязательств по концессионному соглашению (предоставление безотзывной банковской гарантии, передача

концессионером концеденту в залог прав концессионера по договору банковского вклада (депозита), осуществление страхования риска ответственности концессионера за нарушение обязательств по концессионному соглашению), размеры предоставляемого обеспечения и срок, на который оно предоставляется.

Федеральным законом от 7 мая 2013 г. N 103-ФЗ с 1 января 2014 г. рассматриваемый пункт дополнен положением, рассчитанным на случай, когда объектом концессионного соглашения является имущество, указанное в ч. 1.2 ст. 10 Закона о концессионных соглашениях, т.е. объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем. В этом случае конкурсная документация должна содержать требование о предоставлении победителем конкурса в целях обеспечения исполнения обязательств по концессионному соглашению безотзывной банковской гарантии в соответствии с требованиями, установленными частями 4 и 4.1 ст. 10 данного Закона, но не менее чем в определенном конкурсной документацией размере. С 01.01.2017 это требование изложено в ч.4 ст.42 Закона о концессионных соглашениях.

В п.7 Письма Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 10.04.2015 № 10371-АЧ/04 «О требованиях к концессионным соглашениям» указано следующее.

В случае если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, водоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения, обеспечением исполнения обязательств по концессионному соглашению может быть только безотзывная банковская гарантия.

Банковская гарантия должна быть непередаваемой и соответствовать иным требованиям постановления Правительства Российской Федерации от 19 декабря 2013 г. N 1188 "Об утверждении требований к банковской гарантии, предоставляемой в случае, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем".

В концессионном соглашении требуется указать размер банковской гарантии на каждый год действия банковской гарантии, а также срок действия банковской гарантии.

Пунктом 23 конкурсной документации, размещенной на официальном сайте администрации Вурнарского городского поселения Вурнарского района Чувашской Республики и официальном сайте РФ для размещения информации о проведении торгов, установлены требования к победителю конкурса о представлении документов, подтверждающих обеспечение исполнения обязательства концессионера по концессионному соглашению, а также требования к таким документам.

Подпунктами 23.1. и 23.2 установлено, что победитель конкурса обязан представить в конкурсную комиссию банковскую гарантию, подтверждающую обеспечение исполнения обязательств по концессионному соглашению, не позднее даты подписания концессионного соглашения.

Банковская гарантия должна быть безотзывной и непередаваемой и соответствовать утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 19 декабря 2013 г. N 1188 "Об утверждении требований к банковской гарантии, предоставляемой в случае, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем требованиям к таким гарантиям.

В нарушение указанных норм и конкурсной документации безотзывной неизменяемой банковской гарантии концессионером концеденту при заключении вышеуказанного соглашения представлено не было и в концессионном соглашении №1 от 22.11.2016 в отношении отдельных объектов теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности Вурнарского городского поселения Вурнарского района Чувашской Республики отсутствует такой способ обеспечения исполнения обязательств по концессионному соглашению, как представление концессионером безотзывной неизменяемой банковской гарантии.

10. Кроме того, в п.61 раздела 10 Концессионного соглашения установлено: «Настоящее Соглашение вступает в силу со дня его подписания и действует 10 (десять) лет, соответственно до «05» мая 2026 года».

Учитывая, что Концессионное соглашение заключено 22 ноября 2016 года, оно должно действовать до 22 ноября 2026 года.

По указанным выше основаниям, действия администрации Вурнарского городского поселения Вурнарского района Чувашской Республики при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения и при подведении итогов конкурса содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, законодательства о концессионных соглашениях и теплоснабжении.

11. Согласно ч. 1 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только по договорам их аренды, которые заключаются в соответствии с

требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства РФ и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов РФ с учетом предусмотренных настоящим законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства РФ о концессионных соглашениях, за исключением предусмотренных законодательством РФ о несостоятельности (банкротстве) и законодательством РФ о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

В соответствии с ч. 3 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа данных объектов не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования данными объектами осуществляется только по концессионному соглашению (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством РФ указанных прав на такое имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности). Таким образом, объекты теплоснабжения, в отношении которых осуществлена передача прав владения и (или) пользования, были введены в эксплуатацию менее чем за пять лет до момента опубликования извещения о проведении конкурса, в отношении таких объектов может быть заключен договор аренды, в ином случае - только концессионное соглашение.

При этом, согласно ч. 33 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении договор аренды объекта теплоснабжения, находящегося в государственной или муниципальной собственности, заключенный с нарушением требований, установленных ч. 3 или 23 данной статьи, является ничтожным.

Согласно пункту 4.1 Порядка, географические границы товарного рынка определяют территорию, на которой приобретатель (приобретатели) приобретает или имеет экономическую, технологическую или иную возможность приобрести товар и не имеет такой возможности за ее пределами.

Товарный рынок может охватывать территорию Российской Федерации или выходить за ее пределы (федеральный рынок), охватывать территорию нескольких субъектов Российской Федерации (межрегиональный рынок), не

выходить за границы субъекта Российской Федерации (региональный рынок), не выходить за границы муниципального образования (местный или локальный рынок).

Согласно Методическим рекомендациям ФАС России, рынок является локальным (в пределах муниципального образования, поселения, города федерального значения).

При определении географических границ исследуемого локального рынка необходимо учитывать все земельные участки, расположенные в пределах муниципального образования, поселения, города федерального значения во избежания создания условий для наступления последствий в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции.

Следовательно, рынок услуг может рассматриваться в пределах населенных пунктов, то есть в местах фактического предоставления услуги.

Согласно пункту 10.7 Порядка, при определении границ рынка могут приниматься во внимание, в частности:

- границы территории, на которой осуществляют свои полномочия соответствующие федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, организации, участвующие в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации;

- границы территорий, на которых действуют хозяйствующие субъекты, на деятельность которых оказали или могли оказать негативное влияние соответствующие акты, действия (бездействие);

- границы территорий, на которые поставляется товар и с которых поставляется товар.

В соответствии с Уставом (принят решением Собрания депутатов Вурнарского городского поселения Вурнарского района Чувашской Республики 14 ноября 2014 года №01), Вурнарское городское поселение Вурнарского района Чувашской Республики – муниципальное образование, наделенное статусом городского поселения Законом Чувашской Республики от 24 ноября 2004 года № 37 "Об установлении границ муниципальных образований Чувашской Республики и наделении их статусом городского, сельского поселения, муниципального района и городского округа" (далее - Закон Чувашской Республики от 24 ноября 2004 года № 37).

Административным центром Вурнарского городского поселения Вурнарского района Чувашской Республики является поселок городского

типа Вурнары.

В рассматриваемом случае, границы рынка ограничены полномочиями администрации по предоставлению муниципального имущества.

Таким образом, за географические границы рынка предоставления муниципального имущества были приняты административные границы - Вурнарское городское поселение Вурнарского района Чувашской Республики.

Данное правонарушение совершено на рынке предоставления муниципального имущества в Вурнарском городском поселении Вурнарского района Чувашской Республики и может ограничивать потенциальных участников по получению муниципального имущества.

Согласно ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2) создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

С учетом изложенного, Комиссия Чувашского УФАС России приходит к выводу, что администрацией Вурнарского городского поселения Вурнарского района Чувашской Республики нарушено требование части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии [решения](#) по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 1 статьи 50 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает ответчику предписание, которое, в силу пункта 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, направлено на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Статьей 23 Закона о защите конкуренции предусмотрено полномочие антимонопольного органа выдавать органам местного самоуправления обязательные для исполнения предписания, в том числе об отмене или изменении актов, нарушающих антимонопольное законодательство; о прекращении или об изменении соглашений, нарушающих антимонопольное законодательство; о прекращении иных нарушений антимонопольного законодательства, о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Из содержания данных норм следует, что антимонопольный орган самостоятельно определяет меры, которые необходимо применить для прекращения нарушений антимонопольного законодательства.

Применяя данные правовые нормы в совокупности с положениями статьи 23 Закона о защите конкуренции, в связи с тем, что концессионное соглашение заключено 22 ноября 2016 года, что свидетельствует о возникновении обязательных правоотношений, Комиссией принято решение об отсутствии в необходимости выдачи обязательного для исполнения предписания.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, статьей 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать совершенные администрацией Вурнарского городского поселения Вурнарского района Чувашской Республики действия нарушающими часть

1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии
«...»

Члены Комиссии
«...»

Решение и (или) предписание могут быть обжалованы в Арбитражный суд Чувашской Республики в соответствии со статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.