

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ  
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ**

**Федеральной антимонопольной службы**

**по Забайкальскому краю**

ул. Лермонтова, 14, а/я 803,

г. Чита, Забайкальский край, 672000

Тел. (3022) 35-18-41, факс (3022) 32-12-31,

E-mail: to75@fas.gov.ru

25.10.2019 № 02-05-5008

На № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_

**Заявитель:**

**ООО «Исток»**

**Организатор конкурса:**

**Администрация муниципального  
района «.....»**

**РЕШЕНИЕ**

Резолютивная часть решения  
г.Чита объявлена 22 октября 2019 года,

решение в полном объеме

изготовлено 25 октября 2019 года

Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению жалобы № 44 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии –<...>;

Члены Комиссии:

<...>, начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы;

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;

<...>, специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;

при участии:

<...>– представителя ООО «Исток» (доверенность от 11 сентября 2019 года, б/н);

<...>– представителя Администрации муниципального района «...» (доверенность № <...> от 15 октября 2018г.),

рассмотрев жалобу ООО «Исток» (далее – Заявитель) на действия Администрации муниципального района «...» (далее – Организатор конкурса) при организации и проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения, в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

## УСТАНОВИЛА:

14 октября 2019 года (вх.№ <...>) в адрес Забайкальского УФАС России поступила жалоба ООО «Исток» на действия Администрации муниципального района «...» при организации и проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения на помещение котельной, находящейся в муниципальной собственности Администрации муниципального района «...», расположенной по адресу: <...>.

Из содержания жалобы следует.

«22» мая 2019г. на официальном сайте <https://torgi.gov.ru/> размещено извещение о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении муниципального имущества, в целях реализации мероприятий по модернизации и реконструкции систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства в сфере теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности, Заказчик - Администрация муниципального района «...».

Согласно протоколу о проведении предварительного отбора участников конкурса на право заключения концессионного соглашения на пользование помещением котельной, расположенной по адресу: <...>, Конкурсная комиссия рассмотрела заявки на участие в конкурсе на соответствие требованиям, установленным конкурсной документацией, и соответствие участников размещения заказа требованиям, установленным в соответствии с Федеральным Законом № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», и путем голосования приняла решения: допустить к участию в конкурсе и признать участниками конкурса следующих участников, подавших заявку на участие в конкурсе:

1. Общество с ограниченной ответственностью «Исток» (ООО «Исток») <...>;
2. Общество с ограниченной ответственностью «Благоустройство +» (ООО «Благоустройство +» <...>.

20 мая 2019 года Администрацией муниципального района «...» издано Постановление № 353 «Об утверждении документации об открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения». «04» октября 2019 года на официальном сайте <https://torgi.gov.ru/> размещен протокол вскрытия конвертов с конкурсными предложениями на право заключения концессионных соглашений муниципального имущества, находящегося на праве собственности муниципального района «...», согласно которому: до окончания указанного в конкурсной документации срока подачи конкурсного предложения на право заключения концессионного соглашения «03» октября 2019 г. 16 часов 00 минут (время местное), было представлено 4 (четыре) запечатанных конверта: - ООО «Исток» 2 (два) конверта (копия, оригинал) от 03.10.2019г, № 1278, время 14:04. - ООО «Благоустройство+» 2 (два) конверта (копия, оригинал) от 03.10.2019г, № 1279, время 15:45.

7 октября 2019 года на официальном сайте <https://torgi.gov.ru/> размещен Протокол

№ 4 рассмотрения и оценки конкурсных предложений участников открытого конкурса на право заключения концессионных соглашений в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности муниципального района «...», согласно которому конкурсной комиссией были рассмотрены конкурсные предложения двух участников, допущенных к рассмотрению и оценке их конкурсных предложений и победителем признано ООО «Благоустройство +».

С данными обстоятельствами нельзя согласиться в силу следующего: согласно ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях) концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 настоящего Федерального закона. В соответствии с частью 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, а также иные лица подающие заявки на заключение концессионного соглашения, должны отвечать требованиям, предусмотренным частью 4.11 указанной статьи.

Согласно Разделу 12 конкурсной документации, концессионер обязан предоставить обеспечение исполнения обязательств по концессионному соглашению. Между тем, победителем требования по предоставлению документов, подтверждающих обеспечение исполнения обязательств по концессионному соглашению, не исполнено, в силу чего заявка ООО «Благоустройство+» не может соответствовать требованиям и быть признана победителем.

В соответствии с пунктом 6.1 части 1 статьи 10 Закона о концессионных соглашениях существенным условием концессионного соглашения являются 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. Согласно части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать указание на способы обеспечения концессионером исполнения обязательств по концессионному соглашению, требования к победителю конкурса о представлении документов, подтверждающих обеспечение исполнения обязательств концессионера по концессионному соглашению в соответствии с установленными Законом о концессиях способами обеспечения исполнения обязательств по концессионному соглашению, а также требования к таким документам. В соответствии с частью 1 статьи 36 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение может быть заключено только после предоставления победителем конкурса документов, подтверждающих обеспечение исполнения обязательств по концессионному соглашению. Таким образом, исходя из положений Закона о концессионных соглашениях возможности исполнения обязательств по концессионному соглашению подтверждаются на этапе заключения концессионного соглашения победителем конкурса путем предоставления финансовых гарантий.

Также, из совокупного анализа положений пункта 12 части 1 статьи 23, пункта 9.1 части 3 статьи 26, пункта 4 части 3 статьи 29, части 4 статьи 29, части 2 статьи 30, части 4 статьи 31, части 3 статьи 34, части 2 статьи 36 Закона о концессионных соглашениях следует, что конкурсная документация должна содержать размер задатка, вносимого в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения, порядок и срок его внесения, реквизиты счетов, на которые вносится задаток. При этом законодательством не предусмотрен порядок определения организатором торгов размера задатка, в связи с чем, организатор торгов обязан устанавливать размер задатка самостоятельно. Задаток является способом обеспечения исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения. В данном случае согласно условиям конкурсной документации задаток подлежит возврату равно как победителю, так и проигравшему участнику конкурса в течение пяти рабочих дней с момента подписания концессионного соглашения. Следовательно, устанавливая размер задатка, организатор торгов, по сути, страхует себя от возможных последствий не заключения концессионного соглашения и наступления последующих последствий.

Объявляя конкурс на право заключения концессионного соглашения, организатор конкурса в нарушение вышеперечисленных норм Закона о концессионных соглашениях размер задатка не установил, вследствие чего, учитывая, что передаче в концессию подлежат социально значимые объекты не предполагал удостовериться, что участник конкурса должен обладать необходимым финансовым состоянием для исполнения концессионного соглашения.

Полномочия антимонопольного органа по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества установлены пунктом 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Статья 18.1 Закона о защите конкуренции регламентирует порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства.

На основании вышеизложенного, Заявитель просит:

- 1) Приостановить определение победителя конкурса до рассмотрения жалобы по существу;
- 2) Признать незаконным протокол № 4 от 07 октября 2019 года и действия конкурсной комиссии о признании победителем конкурса ООО «Благоустройство» .
- 3) Выдать конкурсной комиссии, в результате действий которого нарушаются права и законные интересы участника конкурса, обязательное для исполнения предписание об устранении нарушения Конкурса.

Рассмотрение жалобы назначено **на 22 октября 2019 года в 15 часов 00 минут** по адресу: г. Чита, ул. Лермонтова, 14, каб. 1.

На заседании Комиссии представитель Заявителя доводы жалобы поддержал в полном объеме.

Представитель администрации муниципального района «...» с доводами жалобы не согласен. 22 октября 2019 года представил возражения на жалобу, в которых изложена следующая позиция относительно доводов Заявителя.

К участию в конкурсе на право заключения концессионного соглашения на пользование помещением котельной, расположенной по адресу: <...>».

07 октября 2019 года в результате рассмотрения и оценки конкурсных предложений, победителем конкурса признано ООО «Благоустройство+», предложившее наиболее выгодные условия.

Исходя из жалобы, ООО «Исток» не согласно с результатами конкурса по причине того, что победителем конкурса не представлены документы, подтверждающие обеспечение исполнения обязательств по концессионному соглашению, в связи с чем ООО «Благоустройство+» не может соответствовать требованиям и быть признана победителем.

Данное утверждение не состоятельно, поскольку в соответствии с ч. 1 ст. 36 Закона о концессионных соглашениях, концедент в течение пяти рабочих дней со дня подписания членами конкурсной комиссии протокола о результатах проведения конкурса направляет победителю конкурса экземпляр указанного протокола, проект концессионного соглашения, включающий в себя условия этого соглашения, определенные решением о заключении концессионного соглашения, конкурсной документацией и представленным победителем конкурса конкурсным предложением, а также иные предусмотренные настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами условия. Концессионное соглашение должно быть подписано в срок, установленный конкурсной документацией и указанный в сообщении о проведении конкурса.

Так, согласно части 23.1 конкурсной документации концессионное соглашение должно быть подписано в течение 15 рабочих дней со дня опубликования протокола о результатах проведения Конкурса. Не позднее даты подписания Концессионного соглашения Победитель конкурса обязан предоставить в Конкурсную комиссию банковскую гарантию, подтверждающую обеспечение исполнения обязательств по Концессионному соглашению.

Исходя из чего, следует, что концессионное соглашение будет заключено только после предоставления победителем конкурса банковской гарантии, что обеспечивает исполнение обязательств по Концессионному соглашению и соответствует требованиям законодательства.

Так же ООО «Исток» ссылается на нарушение в части отсутствия задатка при подаче заявок на участие в конкурсе.

Из положений пункта 12 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях следует, что в конкурсную документацию включаются сведения о размере задатка, вносимого в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения, порядок и срок его внесения, реквизиты счетов, на которые вносятся задаток.

При этом законодательством не предусмотрен порядок определения организатором торгов размера задатка, в связи с чем, организатор торгов обязан устанавливать размер задатка самостоятельно.

Во-первых, проанализировав вышеуказанное положение закона, не регламентирующие фиксированный размер задатка, и исследовав определенный организатором конкурса в конкурсной документации задаток в сумме ноль рублей, считаем отсутствующим нарушение - неустановлении размера задатка при подготовке конкурсной документации, и как следствие, нарушения требований части 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Во-вторых, данная норма устанавливает конкретный способ обеспечения исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения - задаток, что само по себе является, на наш взгляд, чрезмерным ограничением и не способствует повышению интереса к участию в торгах со стороны участников рынка. Обеспечение обязательства по заключению концессионного соглашения форме задатка привело бы к долговременному отвлечению и удержанию организатором конкурса значительных средств участников (не только победителя, но и второго участника).

Не установление задатка в конкурсной документации на результаты конкурса не повлияло и не могло повлиять, поскольку к участию в конкурсе допущены оба участника, права и законные интересы ООО «Исток» не нарушены, к ограничению конкуренции, созданию преимущественных условий для какого-либо участника данное обстоятельство не привело.

На основании изложенного, Администрация района просит в удовлетворении жалобы № 44 отказать.

**Комиссия Забайкальского УФАС России, изучив документы, представленные в материалы дела, приходит к следующим выводам.**

Протоколом № 4 рассмотрения и оценки конкурсных предложений участников открытого конкурса право заключений концессионных соглашений в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности от 07.10.2019г. оценены заявки двух участников ООО «Благоустройство+» и ООО «Исток».

Частью 1 статьи 27 Закона о концессионных соглашениях установлено, что заявки на участие в конкурсе должны отвечать требованиям, установленным к таким заявкам конкурсной документацией, и содержать документы и материалы, предусмотренные конкурсной документацией и подтверждающие соответствие заявителей требованиям, предъявляемым к участникам конкурса.

Согласно части 1 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях 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;
- 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;
- 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.

В соответствии с частью 2 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях конкурсная комиссия на основании результатов проведения предварительного отбора участников конкурса принимает решение о допуске заявителя к участию в конкурсе или об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе и оформляет это решение протоколом проведения предварительного отбора участников конкурса, включающим в себя наименование (для юридического лица) или фамилию, имя, отчество (для индивидуального предпринимателя) заявителя, прошедшего предварительный отбор участников конкурса и допущенного к участию в конкурсе, а также наименование (для юридического лица) или фамилию, имя, отчество (для индивидуального предпринимателя) заявителя, не прошедшего предварительного отбора участников конкурса и не допущенного к участию в конкурсе, с обоснованием принятого конкурсной комиссией решения.

Частью 3 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях установлено, что 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.

Разделом 4 конкурсной документации установлены требования, в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников конкурса.

К Заявителю предъявляются следующие требования, в соответствии с которыми проводится предварительный отбор Участников конкурса.

В конкурсе может принять участие индивидуальный предприниматель, российское или иностранное юридическое лицо либо действующие без образования юридического лица по договору простого товарищества (договор о совместной деятельности) два или более указанных юридических лица, соответствующие требованиям, предъявляемым к участникам конкурса настоящей конкурсной документацией.

Участник конкурса (заявитель) должен соответствовать следующим требованиям:

Соответствие заявителя требованиям, предъявляемым к участникам конкурса Федеральным законом «О концессионных соглашениях» и настоящей конкурсной документацией, в том числе:

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

- отсутствие решения о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства.

- отсутствие у участника конкурса задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника конкурса по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период. Участник конкурса считается соответствующим установленному требованию в случае, если он обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации и решение по такой жалобе на день рассмотрения заявки на участие в конкурсе не принято.

Также разделом 6 Конкурсной документации указан перечень документов и материалов, представляемых Заявителями и Участниками конкурса.

6.1. Для участия в предварительном отборе Участников конкурса Заявитель представляет в Конкурсную комиссию, согласно описи (Приложение № 6), следующие документы и материалы:

6.1.1. Заявка, составленная в соответствии с требованиями, указанными в разделе 8 Конкурсной документации, согласно Приложению № 7;

6.1.2. Удостоверенные подписью и печатью Заявителя сведения о заявителе: организационно-правовая форма, наименование, адрес фактического местоположения, почтовый адрес, номер контактного телефона, реквизиты расчетного счета Заявителя, согласно Приложению № 8;

6.1.3. Для индивидуального предпринимателя или российского юридического лица – оригинал или нотариально заверенная копия выписки из Единого государственного реестра юридических лиц (индивидуальных предпринимателей) (далее – ЕГРЮЛ), для иностранного юридического лица – оригинал или копия документа, подтверждающего надлежащую (в соответствии с личным законом указанного юридического лица) регистрацию органом публичной власти создания, реорганизации указанного юридического лица, внесения изменений в его учредительные документы и иных подлежащих регистрации действий, надлежащим образом удостоверенный и имеющий в качестве приложения заверенный перевод на русский язык указанного документа. При этом дата выдачи выписки или иного документа, указанного в настоящем подпункте, должна быть не ранее чем за шесть месяцев до дня опубликования сообщения о проведении Конкурса;

6.1.4. Документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени юридического лица или индивидуального предпринимателя, подавшего заявку на участие в конкурсе, или доверенность на уполномоченное лицо, имеющее право подписи и представления интересов организации – участника конкурса, согласно Приложению № 9;

6.1.5. Нотариально удостоверенные копии учредительных и регистрационных документов Заявителя: устав юридического лица, свидетельство о государственной регистрации, свидетельство о постановке на налоговый учет, свидетельство о внесении записи в ЕГРЮЛ;

6.1.6. Оригиналы или нотариально заверенные копии решений об одобрении сделок – Концессионного соглашения, если такое одобрение требуется в соответствии с законодательством Российской Федерации;

6.1.7. документ (заявление), подтверждающий отсутствие проводимой в отношении участника открытого конкурса процедуры ликвидации, процедуры банкротства, приостановки деятельности участника открытого конкурса в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на день рассмотрения заявки на участие в открытом конкурсе.

6.2. Для участия в конкурсе, признанный конкурсной комиссией, Участник конкурса представляет в Конкурсную комиссию:

6.2.1. Удостоверенную подписью и печатью Участника конкурса опись документов и материалов, представленных им для участия в Конкурсе, в двух экземплярах (оригинал и копия);

6.2.2. Конкурсное предложение в двух экземплярах (оригинал и копия) по форме, согласно Приложению № 11;

6.2.3. Документы и материалы, подтверждающие возможность достижения Участником конкурса значений

Критериев конкурса, указанных им в Конкурсном предложении (технико-экономические расчеты и обоснование);

6.2.4. календарные графики проведения соответствующих мероприятий,

6.2.5. письменное подтверждение Участником конкурса того, что:

а) все документы и сведения, включенные им в состав представленной ранее Заявки, остались без изменения, и на момент подачи Конкурсного предложения соответствуют действительности;

б) в случае, если указанные изменения произошли, подтверждение того, что Участник конкурса с учетом таких изменений по отношению к представленной ранее Заявке соответствует требованиям Конкурсной документации, и что Конкурсная комиссия была предварительно уведомлена о таких изменениях, соответствующее Уведомление о замене рассмотрено и такие изменения согласованы Конкурсной комиссией.

В соответствии с пунктом 12 части 1 статьи 23 Федерального закона № 115-ФЗ конкурсная документация должна содержать сведения о размере задатка, вносимого в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения, порядок и срок его внесения, реквизиты счетов, на которые вносится задаток. (**Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 31 мая 2017 г. № Ф01-2041/17 по делу № А11-7269/2016**).

При этом законодательством не предусмотрен порядок определения организатором торгов размера задатка, в связи с чем организатор торгов устанавливает размер задатка самостоятельно, исходя из оценки экономической целесообразности обеспечения исполнения обязательств лица, ставшего победителем конкурса, по подписанию концессионного соглашения, а также степени рисков, экономических потерь и издержек организатора торгов в случае отказа участника конкурса от заключения концессионного соглашения.

Задаток является способом обеспечения исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения. В данном случае согласно условиям конкурсной документации задаток подлежит возврату равно как победителю, так и проигравшему участнику конкурса в течение пяти рабочих дней с момента подписания концессионного соглашения. Следовательно, устанавливая размер задатка, организатор торгов, по сути, страхует себя от возможных последствий незаключения концессионного соглашения и наступления последующих последствий.

Частью 4 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях установлено, что заявителям, не допущенным к участию в конкурсе, направляется уведомление об отказе в допуске к участию в конкурсе с приложением копии указанного протокола и возвращаются внесенные ими суммы задатков в течение пяти рабочих дней со дня подписания указанного протокола членами конкурсной комиссии при условии, что конкурсной документацией предусмотрено внесение задатка до даты окончания представления заявок на участие в конкурсе.

Частью 4 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях установлено, что конкурсная комиссия в течение трех рабочих дней со дня подписания членами конкурсной комиссии протокола проведения предварительного отбора участников конкурса, но не позднее чем за шестьдесят рабочих дней до дня истечения срока представления конкурсных предложений в конкурсную комиссию направляет участникам конкурса уведомление с предложением представить конкурсные предложения. Заявителям, не допущенным к участию в конкурсе, направляется уведомление об отказе в допуске к участию в конкурсе с приложением копии указанного протокола и возвращаются внесенные ими суммы задатков в течение пяти рабочих дней со дня подписания указанного протокола членами конкурсной комиссии при условии, что конкурсной документацией предусмотрено внесение задатка до даты окончания представления заявок на участие в конкурсе.

Процедура представления конкурсных предложений установлена статьей 30 Закона о концессионных соглашениях, а вскрытия конвертов с конкурсными предложениями статьей 31 Закона о концессионных соглашениях.

При этом статьей 34 Закона о концессионных соглашениях установлено, что конкурсной комиссией не позднее чем через пять рабочих дней со дня подписания ею протокола рассмотрения и оценки конкурсных предложений подписывается протокол о результатах проведения конкурса, в который включаются:

- протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе;
- протокол проведения предварительного отбора участников конкурса;
- протокол вскрытия конвертов с конкурсными предложениями;

- протокол рассмотрения и оценки конкурсных предложений.

Частью 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях устанавливается перечень, того что должно содержаться в Конкурсной документации:

- 1) условия конкурса;
- 2) состав и описание, в том числе технико-экономические показатели, объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества;
- 3) требования, которые предъявляются к участникам конкурса (в том числе требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам) и в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников конкурса;
- 4) критерии конкурса и установленные в соответствии с частями 2.2, 3 и 4 статьи 24 настоящего Федерального закона параметры критериев конкурса;
- 5) исчерпывающий перечень документов и материалов и формы их представления заявителями, участниками конкурса, в том числе документов и материалов, подтверждающих:
  - а) соответствие заявителей требованиям, установленным конкурсной документацией и предъявляемым к участникам конкурса;
  - б) соответствие заявок на участие в конкурсе и конкурсных предложений требованиям, установленным конкурсной документацией;
  - в) информацию, содержащуюся в конкурсном предложении;
  - б) срок опубликования, размещения сообщения о проведении конкурса или направления этого сообщения лицам в соответствии с решением о заключении концессионного соглашения одновременно с приглашением принять участие в конкурсе;
- 7) порядок представления заявок на участие в конкурсе и требования, предъявляемые к ним;
- 8) место и срок представления заявок на участие в конкурсе (даты и время начала и истечения этого срока);
- 9) порядок, место и срок предоставления конкурсной документации;
- 10) порядок предоставления разъяснений положений конкурсной документации;
- 11) указание на способы обеспечения концессионером исполнения обязательств по концессионному соглашению, а в случае, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, требование о предоставлении победителем конкурса в целях обеспечения исполнения обязательств по концессионному соглашению безотзывной банковской гарантии в соответствии с требованиями, установленными частью 4 статьи 42 настоящего Федерального закона, но не менее чем в определенном конкурсной документацией размере;
- 12) **размер задатка, вносимого в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения (далее - задаток), порядок и срок его внесения, реквизиты счетов, на которые вносится задаток;**
- 13) размер концессионной платы, форму или формы, порядок и сроки ее внесения, за исключением случаев, предусмотренных частью 1 статьи 41 настоящего Федерального закона (при условии, что размер концессионной платы не является критерием конкурса);
- 14) порядок, место и срок представления конкурсных предложений (даты и время начала и истечения этого срока);
- 15) порядок и срок изменения и (или) отзыва заявок на участие в конкурсе и конкурсных предложений;
- 16) порядок, место, дату и время вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе;
- 17) порядок и срок проведения предварительного отбора участников конкурса, дату подписания протокола о проведении предварительного отбора участников конкурса;
- 18) порядок, место, дату или даты в случае, если конкурсной документацией предусмотрено представление конкурсных предложений в двух отдельных запечатанных конвертах в соответствии с частью 1 статьи 30 настоящего Федерального закона, и время вскрытия конвертов с конкурсными предложениями;



- 19) порядок рассмотрения и оценки конкурсных предложений;
- 20) порядок определения победителя конкурса;
- 21) срок подписания протокола о результатах проведения конкурса;
- 22) срок подписания концессионного соглашения;
- 23) требования к победителю конкурса о представлении документов, подтверждающих обеспечение исполнения обязательств концессионера по концессионному соглашению в соответствии с установленными настоящим Федеральным законом способами обеспечения исполнения обязательств по концессионному соглашению, а также требования к таким документам;
- 25) срок передачи концедентом концессионеру объекта концессионного соглашения и (или) иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества;
- 26) порядок предоставления концедентом информации об объекте концессионного соглашения, а также доступа на объект концессионного соглашения.

Из совокупного анализа положений пункта 12 части 1 статьи 23, пункта 9.1 части 3 статьи 26, пункта 4 части 3 статьи 29, части 4 статьи 29, части 2 статьи 30, части 4 статьи 31, части 3 статьи 34, части 2 статьи 36 Закона о концессионных соглашениях следует, что конкурсная документация должна содержать размер задатка, вносимого в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения, порядок и срок его внесения, реквизиты счетов, на которые вносится задаток. При этом законодательством не предусмотрен порядок определения организатором торгов размера задатка, в связи с чем, организатор торгов обязан устанавливать размер задатка самостоятельно.

Вышеуказанными положениями предусмотрено, что задаток заявителя не поступивший на счет в срок и в размере, которые установлены конкурсной документацией является основанием для отказа заявителю в допуске к участию в конкурсе. Заявителям, не допущенным к участию в конкурсе (по иным основаниям), возвращаются внесенные ими суммы задатков в течение пяти рабочих дней со дня подписания протокола. Конверт с конкурсным предложением представленным участником конкурса, которым не были соблюдены установленные конкурсной документацией порядок, размер и (или) срок внесения задатка, не вскрывается и возвращается представившему его участнику конкурса, суммы внесенных участниками конкурса задатков возвращаются всем участникам конкурса, за исключением победителя конкурса. При этом победителю конкурса, не подписавшему в установленный срок концессионного соглашения, внесенный им задаток не возвращается.

Определением Верховного Суда РФ от 11 августа 2017 г. № 303-КГ17-9997, являющимся официальным источником толкования норм права, был установлен факт нарушения организатором конкурса администрацией пункта 12 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях **в части не установления размера задатка в денежном выражении и позволяющем обеспечить выполнение требований** части 3 статьи 26, пункта 4 части 3 статьи 29, части 4 статьи 29, части 2 статьи 30, части 4 статьи 31, части 3 статьи 34, части 2 статьи 36 названного Закона.

Таким образом, в соответствии с пунктом 12 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать размер задатка, вносимого в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения, порядок и срок его внесения, реквизиты счетов, на которые вносится задаток и данный задаток должен быть выражен в денежной сумме, позволяющей обеспечить выполнение требований вышеуказанных положений Закона.

В нарушение пункта 12 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях организатором торгов в конкурсной документации установлен задаток в сумме 0 рублей, что является ненадлежащим исполнением требований законодательства Российской Федерации и не позволяет выполнить требования части 3 статьи 26, пункта 4 части 3 статьи 29, части 4 статьи 29, части 2 статьи 30, части 4 статьи 31, части 3 статьи 34, части 2 статьи 36 Закона о концессионных соглашениях.

Таким образом, учитывая совокупность имеющихся доказательств, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях администрации муниципального района «...», нарушения установленного законодательством при проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения.

На основании изложенного, руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1, частью 1 статьи 23, Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

#### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Исток» на действия Администрации

муниципального района «...» при организации и проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объекта теплоснабжения Администрации муниципального района «...» обоснованной.

2. Признать в действиях Администрации муниципального района «...» нарушение пункта 12 части 1 статьи 23, части 3 статьи 26, пункта 4 части 3 статьи 29, части 4 статьи 29, части 2 статьи 30, части 4 статьи 31, части 3 статьи 34, части 2 статьи 36 Федерального Закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».
3. Выдать администрации муниципального района «...» предписание об устранении допущенных нарушений законодательства.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: