

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе <...>

в присутствии представителей от:

- ООО «Спектр»,

- администрации Корфовского городского поселения,

рассмотрев жалобу ООО «Спектр», материалы дела №8-01\143,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Спектр» на действия конкурсной комиссии администрации Корфовского городского поселения Хабаровского муниципального района при проведении конкурса на право заключения договора аренды очистных сооружений (извещение №1 10416/4767170/01).

Из жалобы следует, что заявка общества необоснованно не допущена к участию в конкурсе по причине отсутствия документов о наличии утвержденного тарифа на водоотведение, справки об отсутствии задолженности по налогам.

Представитель администрации с доводами заявителя не согласился, пояснил, что пунктом 4.1. части 4 раздела II конкурсной документации «информационная карта» к участникам конкурса установлено требование о поставке абонентам услуг с использованием имущества, передаваемого в аренду, на основании утвержденных тарифов. В соответствии с приказом ФАС России от 10.02.2010 №67 заявка на участие в конкурсе должна содержать копии документов, подтверждающих соответствие товаров, работ, услуг установленным требованиям. В соответствии с пунктом 3.1. части 1 приказа ФАС России №67 заключение договоров аренды в отношении объектов водоотведения, отдельных объектов таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только путем проведения торгов в форме конкурса с учетом положений, предусмотренных статьей 41.1. Федерального закона от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», деятельность по водоотведению, в том числе по очистке сточных вод, относится к регулируемым видам деятельности, требование о наличии утвержденного тарифа закономерно, справка об отсутствии задолженности общества по налогам и сборам в заявке отсутствует, представленная декларация об отсутствии задолженности оформлена ненадлежащим образом.

Жалоба рассматривается Комиссией Хабаровского УФАС России по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Комиссия Хабаровского УФАС России, заслушав пояснения участвующих в рассмотрении жалобы лиц, рассмотрев материалы дела №8-01/143, пришла к следующим выводам.

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования

действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц».

Действия (бездействие) могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленной законодательством и иными нормативными правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок.

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении и водоотведении) передача прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется по договорам аренды таких систем и (или) объектов, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства Российской Федерации и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации с учетом установленных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного частью 1 статьи 9 настоящего Федерального закона.

Договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 настоящей статьи, заключается по результатам проведения конкурса на право заключения этого договора в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом установленных настоящим Федеральным законом особенностей и на условиях, предусмотренных конкурсной документацией, а также в заявке на участие в конкурсе, поданной участником торгов, с которым заключается договор (часть 6 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении).

Правила проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утверждены приказом ФАС России от 10.02.2010 №67 (далее – Правила).

В силу пункта 3.1.Правил заключение договоров аренды в отношении объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только путем проведения торгов в форме конкурса с учетом положений, предусмотренных статьей 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 №190 –ФЗ «О теплоснабжении», статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».

11.04.2016 на официальном сайте Российской Федерации www.torgi.gov.ru в сети «Интернет» администрацией размещено извещение о проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества, расположенного в с. Сосновка, с северо-восточной стороны от территории очистных сооружений в районе улицы Заречная: очистные сооружения и канализационная сеть с инв. №08:255:002:000004020, кадастровый номер участка 27:17:601402:265, вид – сооружение, назначение – нежилое, 2012 года постройки, площадь застройки – 156,9 кв.м., целевое назначение – транспортировка и очистка сточных вод,. Срок заключения договора – 5 лет, ежегодный платеж – 181 992 руб., общая (начальная) цена за договор – 909 960 руб. Размер задатка – 36 398,4 руб.

Дата окончания подачи заявок – 13.05.2016. Дата вскрытия конвертов – 13.05.2016. Дата рассмотрения заявок – 16.05.2016. Дата подведения итогов – 17.05.2016.

В установленный срок на участие в закупке поступили две заявки – от ООО «Истстрой-сервис» с ценой предложения 912 000,00 руб., ООО «Спектр» с ценой предложения 316 6860,00 руб. (протокол вскрытия конвертов от 16.05.2016).

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 18.05.2016, к участию в конкурсе допущено ООО «Истстрой-сервис», ООО «Спектр» отказано в допуске к участию в конкурсе в связи с тем, что им не представлены информация и документы, предусмотренные частью 4.1. раздела 4 конкурсной документации: подтверждающие наличие утвержденных тарифов на водоотведение в соответствии с условиями, предусмотренными Законом о водоснабжении и водоотведении, не предоставлена информация, подтверждающая отсутствие недоимки по налогам и сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за прошедший календарный год, размер которых превышает 25% балансовой стоимости активов общества, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период.

Пунктом 2.6. конкурсной документации установлен перечень документов, предоставляемых в составе заявки, в числе которых заявление об отсутствии решения о ликвидации заявителя – юридического лица, об отсутствии решения о ликвидации заявителя – юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства, об отсутствии решения о приостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном КоАП РФ, предложение о цене договора, предложения об условиях исполнения договора, которые являются критериями оценки заявок на участие в конкурсе, в случаях, предусмотренных конкурсной документацией, копии документов, подтверждающих соответствие товаров (работ, услуг) установленным требованиям, если такие требования установлены законодательством Российской Федерации, документы, подтверждающие внесение задатка.

В соответствии с пунктом 2.11 конкурсной документации конкурсной комиссией проводится предварительный отбор участников конкурса.

Пунктом 2.13 конкурсной документации установлены случаи отказа в допуске к участию в конкурсе: непредоставление документов либо наличие в них недостоверных сведений; несоответствие требованиям; невнесение задатка, если требование о внесении задатка указано в извещении о проведении конкурса; несоответствие заявки на участие в конкурсе требованиям конкурсной документации, в том числе наличие в такой заявке предложения о цене договора ниже начальной (минимальной) цены договора (цены лота); подача заявки лицом, не являющимся субъектом малого и среднего предпринимательства или организацией, образующей инфраструктуру поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства либо не соответствующего требованиям, установленным частями 3 и 5 статьи 14 Федерального закона о развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации»; наличие решения о ликвидации заявителя – юридического лица или наличие решения арбитражного суда о признании заявителя – юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства; наличие решения о приостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном КоАП РФ, на день рассмотрения заявки на участие в конкурсе.

Отказ в допуске к участию в конкурсе по иным основаниям, кроме случаев, указанных в пункте 2.11 конкурсной документации, не допускается.

Пунктом 4.1. информационной карты установлено требование к участникам – арендатор обязуется оказывать услуги в сфере водоотведения с использованием передаваемого в аренду имущества на основании утвержденных тарифов в соответствии с условиями, предусмотренными Законом о водоснабжении и водоотведении, конкурсной документацией, заявкой арендатора на участие в конкурсе в течение всего срока действия договора.

В соответствии с пунктами 17 и 18 Правил участником конкурсов или аукционов может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения, а также места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, претендующее на заключение договора. Участники конкурсов или аукционов должны соответствовать требованиям, установленным законодательством Российской Федерации к таким участникам.

Кроме указанных в пункте 18 настоящих Правил требований организатор конкурса или аукциона не вправе устанавливать иные требования к участникам конкурсов или аукционов (пункт 19 Правил).

Отказ в допуске к участию в конкурсе или аукционе по иным основаниям, кроме случаев, указанных в пунктах 24 и 24.1 настоящих Правил, не допускается. (пункт 25 Правил).

Пунктом 52 Правил установлен перечень документов, включаемых в конкурсную заявку, в котором не предусмотрено предоставление в заявке утвержденного тарифа на услуги, явившихся предметом торгов, справки налогового органа об отсутствии задолженности.

Пунктом 53 Правил не допускается требовать от заявителей иные документы, за исключением документов и сведений, предусмотренных частями «а» – «в», «д» – «ж» подпункта 1, подпунктами 2 - 4 пункта 52 настоящих Правил. Не допускается требовать от заявителя предоставление оригиналов документов.

Из представленной в материалы дела заявки ООО «Спектр» следует, что обществом представлена информация об отсутствии решения о ликвидации заявителя, об отсутствии решения арбитражного суда о признании банкротом и об открытии конкурсного производства, об отсутствии решения о приостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном КоАП РФ, об отсутствии задолженности по налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты всех уровней или государственные внебюджетные фонды за последний заверченный отчетный период.

Поскольку форма предоставления информации об отсутствии задолженности по налогам, сборам и иным обязательным платежам конкурсной документацией не определена, требование о предоставлении соответствующей справки из налогового органа, документов о наличии утвержденного тарифа Правилами не установлено, отклонение конкурсной комиссией заявки общества следует признать неправомерным.

В нарушение части 8 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении в конкурсной документации не указаны плановые значения показателей надежности, качества, энергетической эффективности; значения долгосрочных параметров регулирования тарифов в соответствии с частью 14 настоящей статьи; объем отпуска воды и (или) водоотведения в году, предшествующем первому году действия договора аренды, а также прогноз объема отпуска воды и (или) водоотведения на срок действия такого договора аренды; цены на энергетические ресурсы в году, предшествующем первому году действия договора аренды, а также прогноз цен на срок действия договора аренды; потери и удельное потребление энергетических ресурсов на единицу объема отпуска воды и (или) водоотведения в год, предшествующий первому году действия договора аренды (по каждому используемому энергетическому ресурсу); величину неподконтрольных расходов, определенную в соответствии с основами ценообразования в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденными Правительством Российской Федерации, за исключением расходов на энергетические ресурсы, арендной платы и налога на прибыль организаций; предельные (минимальные и (или) максимальные) значения предусмотренных частью 12 настоящей статьи критериев конкурса; предельный (максимальный) рост необходимой валовой выручки арендатора от осуществления регулируемых видов деятельности в сфере водоснабжения и (или) водоотведения по отношению к каждому предыдущему году; один из методов регулирования тарифов, предусмотренных частью 13 настоящей статьи; сумма, на которую должна быть предоставлена победителем конкурса банковская гарантия, и обязательства арендатора по договору аренды, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией; иные цены, величины, значения, параметры, использование которых для расчета тарифов предусмотрено основами ценообразования в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

На официальном сайте в составе конкурсной документации не размещена копия

отчета о техническом обследовании передаваемого арендатору имущества, копия годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности за три последних отчетных периода организации, осуществлявшей эксплуатацию передаваемого по договору аренды имущества.

Из пояснений администрации следует, что орган местного самоуправления до проведения конкурса в Комитет по ценам и тарифам не обращался за сведениями о ценах, величинах, значениях, параметрах, указанных в пунктах 2 - 8 и 13 части 8 статьи 41.1. указанного закона.

В силу части 12 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении в качестве критериев конкурса могут быть применены исключительно: 1) объем финансовой поддержки, необходимой арендатору и предоставляемой арендодателем в целях возмещения затрат или недополученных доходов в связи с производством, поставками товаров, оказанием услуг с использованием централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем; 2) долгосрочные параметры регулирования тарифов.

Частью 14 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении к долгосрочным параметрам регулирования тарифов относятся: размер инвестированного капитала, срок возврата инвестированного капитала в случае, если конкурсной документацией предусмотрен метод доходности инвестированного капитала; иные долгосрочные параметры регулирования тарифов для предусмотренного конкурсной документацией метода регулирования тарифов, которые установлены основами ценообразования в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденными Правительством Российской Федерации, и не являются критериями конкурса в соответствии с частью 15 настоящей статьи.

Частью 15 статьи 41.1 данного закона установлено, что к долгосрочным параметрам регулирования тарифов, являющимся критериями конкурса, относятся: базовый уровень операционных расходов; показатели энергосбережения и энергетической эффективности; норма доходности инвестированного капитала, норматив чистого оборотного капитала в случае, если конкурсной документацией предусмотрен метод доходности инвестированного капитала; нормативный уровень прибыли в случае, если конкурсной документацией предусмотрен метод индексации.

Из частей 18, 19, 20, 21, 22, 23 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении следует, что победителем конкурса признается участник конкурса, предложивший наилучшие условия, которые определены посредством сравнения условий, предложенных в заявках на участие в конкурсе его участниками. Наилучшие условия соответствуют дисконтированной выручке участника конкурса, для которого определено ее минимальное значение.

Дисконтированная выручка участника конкурса равна сумме следующих величин, рассчитанных в ценах первого года действия договора аренды с применением коэффициента дисконтирования:

1) необходимая валовая выручка от поставок товаров, оказания услуг по регулируемым тарифам в сфере водоснабжения и (или) водоотведения на каждый год срока действия договора аренды;

2) объем финансовой поддержки, необходимой арендатору и предоставляемой арендодателем в целях возмещения затрат или недополученных доходов в связи с производством, поставками товаров, оказанием услуг с использованием систем и (или) объектов водоснабжения, водоотведения на каждый год срока действия договора аренды.

Коэффициент дисконтирования принимается равным норме доходности инвестированного капитала, установленной федеральным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов в соответствии с основами ценообразования в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденными Правительством Российской Федерации. Порядок дисконтирования величин устанавливается Правительством Российской Федерации.

В случае, если при оценке заявок на участие в конкурсе предполагаемое изменение необходимой валовой выручки заявителя, определяемой в соответствии с частью 23 настоящей статьи на каждый год предполагаемого срока действия договора аренды, в каком-либо году по отношению к предыдущему году превысит установленный конкурсной документацией предельный (максимальный) рост необходимой валовой выручки заявителя от осуществления регулируемых видов деятельности в сфере водоснабжения и (или) водоотведения, заявитель отстраняется от участия в конкурсе.

В разделе III конкурсной документации применены критерии: стоимостный - цена договора -0,5; нестоимостные - выполнение за счет собственных средств арендатора работ по капитальному и текущему ремонту арендуемого имущества сверх годовой арендной платы на 20% - 0,3; бесперебойное предоставление коммунальных услуг потребителям, допустимая продолжительность перерыва предоставления коммунальных услуг - 24 часа - 0,2, что не соответствует приведенным требованиям Закона о водоснабжении и водоотведении.

Поскольку администрацией при проведении конкурса допущены существенные нарушения процедуры их проведения, не соблюдены установленные законом требования к объему отражаемой в конкурсной документации информации, в том числе по оцениваемым показателям, комиссия пришла к выводу о необходимости выдачи предписания об аннулировании конкурса.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по

результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1. части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Спектр» на действия конкурсной комиссии администрации Корфовского городского поселения Хабаровского муниципального района Хабаровского края при проведении конкурса на право заключения договора аренды очистных сооружений (извещение №110416/4767170/01) обоснованной.
2. Признать действия конкурсной комиссии администрации Корфовского городского поселения Хабаровского муниципального района Хабаровского края при проведении указанного конкурса нарушающими пункты 25 и 53 Правил проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных приказом ФАС России от 10.02.2010 №67.
3. Признать действия администрации Корфовского городского поселения Хабаровского муниципального района Хабаровского края при проведении указанного конкурса нарушающими пункты 1 - 9, 12 – 16 части 8, части 12, 14, 15, 18, 19, 20, 21, 22, 23 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».
4. Выдать администрации Корфовского городского поселения предписание об аннулировании конкурса.
5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.