ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 1

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«10» января 2019г. г. Кемерово

По результатам осуществления полномочий по контролю за соблюдением требований антимонопольного законодательства Управлением Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области установлено следующее:

Отношения, возникающие в связи с подготовкой, заключением, исполнением, изменением и прекращением концессионных соглашений об использовании имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности, регулируются Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – ФЗ № 115-ФЗ).

Пунктом 11 части 1 статьи 4 ФЗ № 115-ФЗ установлено, что объектами концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем.

Основания и порядок передачи объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения в концессию без проведения торгов предусмотрены статьей 37 ФЗ № 115-ФЗ.

Согласно части 4.1 статьи 37 ФЗ № 115-ФЗ с 01.05.2015г. допускается заключение концессионного соглашения без проведения торгов по инициативе лиц, указанных в пункте 2 части 1 статьи 5 указанного Федерального закона (концессионеров) и отвечающих требованиям, предусмотренным частью 4.11 статьи 37 указанного Федерального закона, в порядке, установленном частями 4.2 - 4.10 и 4.12 указанной статьи.

В соответствии с частью 4.2 статьи 37 ФЗ № 115-ФЗ лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, вправе представить предложение о заключении концессионного соглашения с приложением проекта концессионного соглашения, включающего в себя существенные условия, предусмотренные статьей 10 настоящего Федерального закона, и иные не противоречащие законодательству Российской Федерации условия, в т.ч. в муниципальное образование, в чьей собственности находится объект концессионного соглашения, предусмотренный таким предложением.

Согласно 4.3 статьи 37 ФЗ № 115-ФЗ в предложении о заключении концессионного соглашения лицо указывает сведения о соответствии этого лица установленным требованиям, а также сведения, подтверждающие соответствие его инициативы программам комплексного развития систем коммунальной инфраструктуры поселений, городских округов, государственным программам Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальным программам, за исключением случаев, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего

водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем. Форма предложения о заключении концессионного соглашения утверждается Правительством Российской Федерации.

Форма предложения о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения, установлена постановлением Правительства Российской Федерации от 31.03.2015 № 300 (далее - постановление № 300) и вступила в действие 1 мая 2015 г.

При этом постановлением № 300 устанавливается, в том числе, перечень документов, представляемых в подтверждение соответствия инициатора установленным требованиям.

Частью 4.4 статьи 37 ФЗ № 115-ФЗ установлено, что орган, уполномоченный, в т.ч. муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, в течение тридцати календарных дней со дня поступления предложения о заключении концессионного соглашения рассматривает такое предложение и принимает решение о:

1) возможности заключения концессионного соглашения в отношении конкретных объектов недвижимого имущества или недвижимого имущества и движимого имущества, технологически связанных между собой и предназначенных для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением на представленных в предложении о заключении концессионного соглашения условиях;

2) возможности заключения концессионного соглашения в отношении конкретных объектов недвижимого имущества или недвижимого имущества и движимого имущества, технологически связанных между собой и предназначенных для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением на иных условиях;

3) невозможности заключения концессионного соглашения в отношении конкретных объектов недвижимого имущества или недвижимого имущества и движимого имущества, технологически связанных между собой и предназначенных для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением с указанием основания отказа.

Согласно части 4.7 статьи 37 ФЗ № 115-ФЗ в случае принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения на предложенных инициатором условиях орган, уполномоченный, в т.ч. муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, в десятидневный срок со дня принятия указанного решения размещает на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложение о заключении концессионного соглашения в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым частью 4.1 настоящей статьи к лицу, выступающему с инициативой

заключения концессионного соглашения.

В соответствии с частью 4.10 статьи 37 ФЗ № 115-ФЗ в случае, если в сорокапятидневный срок со дня размещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложения о заключении концессионного соглашения не поступило заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым настоящим Федеральным законом к концессионеру, а также требованиям, предъявляемым частью 4.1 настоящей статьи, с лицом, выступившим с инициативой о заключении концессионного соглашения, концессионное соглашение заключается на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения и проекте концессионного соглашения (проекте концессионного соглашения с внесенными изменениями), без проведения конкурса в порядке, установленном настоящим Федеральным законом.

Исходя из изложенного, концессионное соглашение может быть заключено по инициативе лица, которое в соответствии с ФЗ № 115-ФЗ может являться концессионером. Такое лицо для того, чтобы инициировать заключение концессионного соглашения обращается к органу местного самоуправления. При обращении в соответствующий орган местного самоуправления инициатор концессионного проекта предоставляет предложение о заключении концессионного соглашения, оформленное надлежащим образом.

ФЗ № 115-ФЗ устанавливает обязанность органа власти, которому поступило предложение о заключении концессионного соглашения, ответить инициатору о готовности или неготовности реализовать проект на предложенных условиях или о необходимости доработки материалов по проекту. Отказ от реализации концессионного соглашения при этом должен быть обоснованным.

В случае если уполномоченный орган власти принимает решение о возможности заключения концессионного соглашения, информация о частной инициативе публикуется в установленные законом сроки в сети Интернет с тем, чтобы все другие потенциально заинтересованные в проекте лица могли также заявить о своем участии в проекте. Если в установленный законом срок заявок от других участников не поступило, соглашение заключается с инициатором без конкурса на согласованных с органом власти условиях. Если появились иные желающие заключить соглашение на указанных условиях, объявляется открытый конкурс, который проводится в соответствии с общими нормами ФЗ № 115-ФЗ.

В соответствии с частью 1 статьи 52 ФЗ № 115-ФЗ порядок заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, по инициативе потенциального инвестора устанавливается частями 4.2 - 4.4, 4.6 - 4.10 и 4.12 статьи 37 данного федерального закона с учетом требований данной статьи и положений статьи 52.1 ФЗ № 115-ФЗ.

Порядок заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения,

холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, регламентированный статьей 52 ФЗ № 115-ФЗ, не содержит особенностей, установленных для заключения концессионного соглашения по инициативе потенциального инвестора.

Таким образом, процедура заключения концессионного соглашения по инициативе потенциального инвестора проводится в общем порядке, установленном действующим законодательством РФ, с учетом требований, предусмотренных ФЗ № 115-ФЗ для заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения, водоотведения, отдельных объектов таких систем.

В соответствии с частью 1 статьи 52 ФЗ № 115-ФЗ порядок заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, по инициативе потенциального инвестора устанавливается частями 4.2 - 4.4, 4.6 - 4.10 и 4.12 статьи 37 данного федерального закона с учетом требований данной статьи и положений статьи 52.1 ФЗ № 115-ФЗ.

Порядок заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, регламентированный статьей 52 ФЗ № 115-ФЗ, не содержит особенностей, установленных для заключения концессионного соглашения по инициативе потенциального инвестора.

Таким образом, процедура заключения концессионного соглашения по инициативе потенциального инвестора проводится в общем порядке, установленном ФЗ № 115-ФЗ, с учетом требований, предусмотренных ФЗ № 115-ФЗ для заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения, водоотведения, отдельных объектов таких систем.

24.09.2018 в администрацию г. Прокопьевска с инициативой заключения концессионного соглашения в отношении объектов муниципального имущества (объектов теплоснабжения) обратилось ООО «Прокопьевск-теплоснаб».

В течение тридцати календарных дней со дня поступления предложения о заключении концессионного соглашения, а именно: до 24.10.2018, орган власти должен был направить в адрес потенциального концессионера решение о возможности заключения концессионного соглашения либо об отказе в его заключении.

Администрацией г. Прокопьевска в установленные сроки, а именно: 30 дней с момента поступления предложения о заключении концессионного соглашения, решение о возможности заключения концессионного соглашения либо об отказе в его заключении по указанному выше предложению ООО «Прокопьевск-теплоснаб» принято не было.

Решение о возможности (отказе) заключения концессионного соглашения в

адрес данного хозяйствующего субъекта направлено не было.

Кроме того, в случае принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения на предложенных инициатором условиях в соответствии с требованиями части 4.7 ФЗ № 115-ФЗ орган власти, уполномоченный на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, в десятидневный срок со дня принятия указанного решения размещает на официальном сайте торгов предложение о заключении концессионного соглашения в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым частью 4.1 статьи 37 ФЗ № 135-ФЗ к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения.

Таким образом, для органа власти установлена обязанность публикации в десятидневный срок со дня принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения на сайте торгов в сети «Интернет» предложения о заключении концессионного соглашения.

С учетом изложенного в случае принятия администрацией г. Прокопьевска решения о возможности заключения концессионного соглашения по предложению ООО «Прокопьевск-теплоснаб» от 24.09.2018 информация о частной инициативе должна была быть опубликована в сети «Интернет» с той целью, чтобы все другие потенциально заинтересованные лица также могли заявить о своем участии.

По истечении установленных законом сроков, а именно: 30 дней на принятие решения, 10 дней на публикацию, сообщение о частной инициативе ООО «Прокопьевск-теплоснаб» (от 24.09.2018) не было опубликовано.

Таким образом, с учетом того, что решение по предложению ООО «Прокопьевск-теплоснаб» от 24.09.2018 о заключении (отказе от заключения) концессионного соглашения в отношении объектов муниципального имущества (объектов теплоснабжения) не принято, бездействие администрации г. Прокопьевска при рассмотрении предложения ООО «Прокопьевск-теплоснаб» о заключении концессионного соглашения в отношении объектов муниципального имущества вступает в противоречие с требованиями части 4.4 статьи 37 ФЗ № 115-ФЗ.

Частью 1 статьи 15 ФЗ № 135-ФЗ установлен запрет на ограничивающие конкуренцию акты и действия (бездействие) федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов органов или организаций, организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственных внебюджетных фондов, Центрального банка Российской Федерации, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Администрация г. Прокопьевска в нарушение действующего законодательства,

а именно: Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», не предприняла меры по принятию и направлению в адрес ООО «Прокопьевск-теплоснаб» решения о результатах рассмотрения поступившего от данного хозяйствующего субъекта предложения о заключении концессионного соглашения, предусмотренного частью 4.4 статьи 37 настоящего закона, следствием указанного бездействия явилось (могло явиться) ограничение, устранение конкуренции, сокращение числа хозяйствующих субъектов, желающих приобрести право на заключение концессионного соглашения, в результате чего заявитель не реализовал такое право, был вынужден обратиться в антимонопольный орган.

Таким образом, бездействие администрации г. Прокопьевска, выразившееся в непринятии решения по результатам рассмотрения предложения ООО «Прокопьевск-теплоснаб» о заключении концессионного соглашения в отношении муниципального имущества (объектов теплоснабжения), содержит признаки нарушения части 1 статьи 15 ФЗ № 135-ФЗ.

В связи с наличием в действиях (бездействии) администрации г. Прокопьевска (653000, Кемеровская область, г. Прокопьевск, пр. Шахтеров, 41) признаков нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в непринятии решения по результатам рассмотрения предложения ООО «Прокопьевск-теплоснаб» о заключении концессионного соглашения в отношении муниципального имущества (объектов теплоснабжения), на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Управление Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области предупреждает о необходимости прекращения в срок до 15.02.2019 указанных действий, а именно необходимо: рассмотреть предложение ООО «Прокопьевск-теплоснаб» о заключении концессионного соглашения в отношении муниципального имущества (объектов теплоснабжения) и принять решение в соответствии с требованиями части 4.4 статьи 37 ФЗ № 135-ФЗ.

О выполнении предупреждения сообщить в Кемеровское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

<…>