

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее-Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)
Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)
<...> – (должностное лицо)

рассмотрев дело №016/01/17-327/2019 в отношении Исполнительного комитета Бугульминского муниципального района Республики Татарстан, ООО «Бугульма-Водоканал» по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части достижения антиконкурентного соглашения по вопросу заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения; в отношении Исполнительного комитета Бугульминского муниципального района Республики Татарстан по признакам нарушения статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части нарушения порядка проведения открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения,

в присутствии:

- директора ООО «Бугульма-Водоканал» -<...>-

в отсутствии:

- представителя Исполнительного комитета Бугульминского муниципального района Республики Татарстан, извещенного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

На основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан от 10.01.2019 г. №01/5-пр «О проведении плановой документарной и выездной проверки» была проведена плановая документарная и выездная проверка в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Бугульма-Водоканал» (423230, Республика Татарстан, г. Бугульма, ул. Климента Ворошилова, д.10, ИНН 1645016886, КПП 164501001, ОГРН 1031610005745, дата внесения записи в ЕГРЮЛ 26.12.2003).

По результатам проверки было установлено, что ООО «Бугульма-Водоканал» осуществляет эксплуатацию объектов водоснабжения и водоотведения, предоставленных на основании концессионного соглашения от 1 февраля 2017 г., заключенного с Исполнительным комитетом Бугульминского муниципального района Республики Татарстан.

Концессионное соглашение от 1 февраля 2017 г. было заключено по результатам открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения, находящихся в муниципальной собственности Бугульминского муниципального района Республики Татарстан.

По результатам анализа конкурсной документации было установлено, что к участникам конкурса были предъявлены необоснованные требования, не предусмотренные действующим на момент проведения торгов законодательством, что может свидетельствовать о намеренном создании условий, при которых доступ к муниципальному имуществу могло получить исключительно ООО «Бугульма-Водоканал».

На основании изложенного, был издан приказ Татарстанского УФАС России от 08.04.2019 01/160-к о возбуждении дела и создании комиссии по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» Исполнительным комитетом Бугульминского муниципального района Республики Татарстан и ООО «Бугульма-Водоканал», в части достижения антиконкурентного соглашения по вопросу заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения, в отношении Исполнительного комитета Бугульминского муниципального района Республики Татарстан по признакам нарушения статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части нарушения порядка проведения открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения.

В ходе рассмотрения дела №016/01/17-327/2019 представители Ответчиков по делу на заседании Комиссии указали на отсутствие нарушения антимонопольного законодательства.

По результатам рассмотрения дела №016/01/17-327/2019 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия пришла к следующему.

В ходе рассмотрения настоящего дела Комиссией Татарстанского УФАС России не было установлено, что Исполнительный комитет Бугульминского муниципального района Республики Татарстан и ООО «Бугульма-Водоканал» при проведении торгов на право заключения концессионного соглашения достигли соглашения, запрещенного статьей 16 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, действия Исполнительного комитета Бугульминского муниципального района Республики Татарстан при организации торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства в виду следующего.

Исполнительным комитетом Бугульминского муниципального района Республики Татарстан 3 ноября 2016 г. на официальном сайте <http://www.torgi.gov.ru> было опубликовано сообщение № 031116/0146508/01 о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения, находящихся в муниципальной собственности Бугульминского муниципального района Республики Татарстан:

Публичный партнер (концедент): Исполнительным комитетом Бугульминского муниципального района Республики Татарстан.

Дата публикации: 03.11.2016;

Дата и время начала подачи заявок: 07.11.2016 08:00;

Дата и время окончания приема заявок: 19.12.2016 12:00;

Дата подведения итогов: 31.03.2017;

Объект соглашения: объекты водоснабжения и водоотведения в Бугульминском муниципальном районе;

Срок действия соглашения: 5 лет.

Требования к участникам конкурса: Участником конкурса (заявителем) может быть индивидуальный предприниматель, юридическое лицо либо действующие без образования юридического лица по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) два и более указанных юридических лица;

Критерии конкурса и их параметры: Предельный размер расходов на строительство, реконструкцию, модернизацию централизованного водоснабжения и водоотведения, которые предполагается осуществить концессионером (максимальное значение/минимальное значение); Базовый уровень операционных расходов; Показатели эффективности использования ресурсов, в том числе уровень потерь воды; Нормативный уровень прибыли; Плановые значения показателей деятельности концессионера.

На официальном сайте Бугульминского муниципального района <http://bugulma.tatar.ru> также было размещено информационное сообщение, согласно которому Исполнительный комитет Бугульминского муниципального района РТ во исполнение распоряжения Руководителя исполнительного комитета Бугульминского муниципального района РТ от 28.10.2016. № 1749 извещает о проведении конкурса на заключение концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения в Бугульминском муниципальном районе.

Заказчик: Исполнительный комитет Бугульминского муниципального района в лице руководителя Палаты имущественных и земельных отношений Бугульминского муниципального района Республики Татарстан <...> действующего на основании доверенности Бугульминского муниципального района. Предмет конкурса: право заключения концессионного соглашения муниципального имущества.

Условия: в соответствии с конкурсной документацией.

Порядок заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения регламентирован Федеральным законом от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Требование к содержанию конкурсной документации установлены ст. 23 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ (здесь и далее в ред. от 30.12.2015, действовавшей на момент опубликования извещения) "О концессионных соглашениях" (далее также – Закон о концессионных соглашениях).

Частью 4 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях предусмотрено, что в случае проведения открытого конкурса концедент размещает конкурсную документацию на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" в срок, предусмотренный частью 1 статьи 26 настоящего Федерального закона, одновременно с размещением сообщения о проведении открытого конкурса.

На официальном сайте <http://www.torgi.gov.ru> помимо сообщения №031116/0146508/01 размещена конкурсная документация на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения в Бугульминском муниципальном районе.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать состав и описание, в том числе технико-экономические показатели, объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Кроме того, в силу п. 2 ч. 3 ст. 26 Закона о концессионных соглашениях, в сообщении о проведении конкурса должен быть указан объект концессионного соглашения.

Таким образом, действующее законодательство предусматривает обязательность отражения сведений об объекте концессионного соглашения как в извещении о проведении конкурса, так и в конкурсной документации.

Согласно п. 3.5 конкурсной документации, Концедент для осуществления деятельности по холодному водоснабжению и водоотведению предоставляет во владение и в пользование концессионера имущество, указанное в Приложении №1.

В соответствии с п. 4.2. конкурсной документации, перечень объектов концессионного соглашения необходимых для осуществления деятельности холодного водоснабжения и водоотведения населенных пунктов Бугульминского муниципального района указаны в Приложениях №1.1, 1.2 настоящей конкурсной документации.

Согласно п. 4.3. конкурсной документации, описание, в том числе технико-экономические показатели, объекта концессионного соглашения необходимых для осуществления деятельности холодного водоснабжения и водоотведения населенных пунктов Бугульминского муниципального района указаны Приложении № 2 к настоящей конкурсной документации.

Кроме того, в силу п. 12 ч. 1.2 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях, в случае, если объектом концессионного соглашения выступают системы холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, в конкурсную документацию также включается копия подготовленного в соответствии с требованиями нормативных правовых актов Российской Федерации в сфере теплоснабжения, в сфере водоснабжения и водоотведения отчета о техническом обследовании передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Согласно п. 3.53. конкурсной документации, копии подготовленных в соответствии с требованиями нормативных правовых актов Российской Федерации в сфере водоснабжения и водоотведения отчетов о техническом обследовании передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества, указаны в Приложении №2.1, 2.2.

Вместе с тем, конкурсная документация, размещенная на официальном сайте <http://www.torgi.gov.ru>, не содержит указанных приложений.

Согласно пункту 2 статьи 448 Гражданского кодекса РФ одним из условий надлежащего проведения торгов является наличие в извещении полной информации о предмете торгов. Отсутствие в извещении о торгах обязательных сведений, предусмотренных законом, является существенным нарушением порядка проведения торгов.

Вместе с тем, закон не предусматривает возможность произвольного толкования необходимости указания (неуказания) в извещении, конкурсной документации тех или иных сведений из числа прямо перечисленных в норме закона.

Указание в извещении лишь информации о том, что объектами концессионного соглашения выступают объекты водоснабжения и водоотведения при условии отсутствия в конкурсной документации состава и описания, в том числе технико-экономических показателей, объекта концессионного соглашения свидетельствует о ненадлежащем выполнении требований ст. 23, 26 Закона о концессионных соглашениях и не может быть расценено как достаточное в целях соблюдения данной нормы закона вне зависимости от объема подлежащей размещению информации.

На основании изложенного следует вывод о том, что потенциальные претенденты были лишены возможности участия в конкурсе вследствие неполучения полной, достоверной информации по проведению данного конкурса, а установленные нарушения конкурсной документации со стороны организатора стали дополнительным ограничением для участия в торгах на право заключения концессионного соглашения.

Следует учитывать, что отсутствие в составе извещения вышеуказанных сведений не позволяет заинтересованным лицам оценить потенциальные риски, предстоящие расходы, связанные с эксплуатацией объектов водоснабжения и водоотведения, возможность надлежащего исполнения обязательств по концессионному соглашению, и ряд других существенных обстоятельств, то есть сформировать правильное представление о предмете торгов и принять решение о целесообразности своего участия в конкурсе.

Кроме того, по результатам анализа конкурсной документации Комиссией Татарстанского УФАС России установлено, что в нарушение действующего законодательства в документации закреплены 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.

Разделом 5 конкурсной документации утверждены 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.

Так согласно п. 5.2 документации к участникам предъявляются следующие требования:

- наличие материально-технической базы (оборудование, станки, инструменты, товарного запаса на складе), расположенной в Бугульминском районе;
- наличие круглосуточной диспетчерской службы, пункта (круглосуточная диагностика работы объекта, принятие решений в возникающих ситуациях, круглосуточное дежурство специалистов), расположенного в Бугульминском районе;
- наличие аварийной службы (квалифицированные кадры рабочих и инженеров, знание специфики устранения аварий на водопроводе и насосных станций, круглосуточное и круглогодичное дежурство, постоянная готовность к выезду на устранение возникающих ситуаций), расположенной в Бугульминском районе;
- наличие необходимых транспортных средств и спецтехники (трактора, спецаварийные машины), расположенных в Бугульминском районе;
- наличие персонала, обученного для работы на насосных станциях, с допусками по технике безопасности различных форм и видов;
- наличие лицензии на добычу подземных вод на указанный объект (лицензии, лицензионный договор, договор водопользования);
- наличие технической документации (паспорта на скважины, на каптажи, зоны санитарной охраны);
- наличие аккредитованной лаборатории для ежедневного контроля качества воды на указанном объекте, расположенной на территории Бугульминского района;
- опыт работы не менее 10 (десяти) лет в обслуживании на объектах (скважины, каптажи, насосные станции);
- наличие договоров с ресурсоснабжающими организациями и положительная договорная история;
- отсутствие задолженности по налогам и обязательствам в бюджет и внебюджетные

фонды;

- отсутствие кредитной задолженности по заемным средствам банков и иных организаций.

По мнению Комиссии, требования, перечисленные в п. 5.2 документации, относятся к квалификационным, профессиональным, деловым качествам потенциальных участников конкурса.

Согласно п. 3 ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать 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.

Вместе с тем, по концессионному соглашению, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, требования, которые предусмотрены п. 3 ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях и предъявляются к участникам конкурса, не устанавливаются (ч. 1.6 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях).

Кроме того, необходимо отметить, что ряд требований, закрепленных в п. 5.2 документации, никак не связано с предметом концессии:

- наличие договоров с ресурсоснабжающими организациями и положительная договорная история;

- отсутствие кредитной задолженности по заемным средствам банков и иных организаций.

Несоответствие потенциального концессионера вышеперечисленным требованиям не может свидетельствовать о невозможности им исполнения обязательств, вытекающих из концессионного соглашения.

Наличие лицензии на добычу подземных вод как одно из требований к потенциальным участникам фактически приводит их к невозможности участия в конкурсе ввиду следующего.

В соответствии со статьей 17.1 Закона РФ от 21.02.1992 N 2395-1 "О недрах", переход права пользования участками недр и переоформление лицензий на пользование участками недр при заключении концессионного соглашения, договора аренды и иных договоров в отношении централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем, предусмотрено Федеральным законом "О водоснабжении и водоотведении".

В силу части 3 статьи 8 Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении", организация, заключившая договор аренды сроком более чем на один год или концессионное соглашение, объектами которых являются централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, обязана в течение трех месяцев со дня заключения указанных договора или соглашения получить лицензии на осуществление видов деятельности, связанных с осуществлением горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения.

Исходя из сути Закона, лицензию на право пользования недрами необходимо получить

после заключения концессионного соглашения, таким образом на претендентов возлагаются необоснованные требования на право заключения концессионного соглашения.

Кроме того, согласно п. 18.2. конкурсной документации, предварительный отбор участников конкурса проводится комиссией, которая определяет:

1) соответствие заявки на участие в конкурсе требованиям, содержащимся в конкурсной документации. При этом комиссия вправе потребовать от заявителя разъяснения положений представленной им заявки на участие в конкурсе;

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.

В силу п. 18.3 документации решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается комиссией в случае, если:

1) заявитель не соответствует требованиям, предъявляемым к участникам конкурса и установленным п.18.2 конкурсной документации.

Таким образом, как следует из положений конкурсной документации, несоответствие заявителя требованиям документации, в том числе, предусмотренной разделом 5, может повлечь такие негативные последствия для участника как отказ в допуске к участию в конкурсе.

По мнению Комиссии, содержащиеся в конкурсной документации дополнительные требования могут сформировать у потенциальных участников неверное представление о возможности своего участия, так как хозяйствующие субъекты перед принятием решения об участии в конкурсе оценивают соответствие организации заданным критериям.

В соответствии с протоколом № 1 вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе от 19.12.2016 г. до окончания указанного в извещении о проведении конкурса срока подачи заявок поступила единственная заявка от ООО «Бугульма-Водоканал».

Протоколом № 2 проведения предварительного отбора участников конкурса от 19.12.2016 г. комиссия в соответствии с п. 18.6 конкурсной документации приняла решение признать конкурс несостоявшимся. Пунктом 6 указанного протокола отражено, что конкурсная комиссия рассмотрела заявку ООО «Бугульма-Водоканал» и приняла решение допустить к участию участника конкурса.

Комиссия Татарстанского УФАС России, проанализировав представленную в материалы дела заявку ООО «Бугульма-Водоканал», отмечает, что она не содержит сведений, подтверждающих соответствие общества критериям и требованиям, предусмотренным разделом 5 конкурсной документации. Приложенные к заявке документы также не позволяют сделать однозначный вывод о соответствии ООО «Бугульма-Водоканал» конкурсной документации.

Вместе с тем, в нарушение раздела 5 конкурсной документации организатор торгов рассмотрел заявку ООО «Бугульма-Водоканал» и принял решение допустить к участию участника конкурса.

В ходе рассмотрения дела ООО «Бугульма-Водоканал» представила пояснения и

документы, которые свидетельствуют о наличии кредиторской задолженности за 2016-2017 года перед юридическими лицами, что не соответствует предъявляемым требованиям к участникам конкурса.

Согласно документам, представленным в ходе рассмотрения настоящего дела, в настоящий момент у общества имеются: материально-техническая база, круглосуточная диспетчерская служба, аварийная служба, транспортные средства и спецтехника, соответствующий персонал, лицензии, аккредитованная лаборатория для ежедневного контроля качества воды.

Однако указанные документы и материалы в распоряжение конкурсной комиссии не представлялись, как следует из описи документов, прилагаемых к заявке ООО «Водоканал».

Как следует из материалов дела и пояснений сторон, до заключения концессионного соглашения от 2017 г. эксплуатацию объектов водоснабжения и водоотведения также осуществляло ООО «Бугульма-Водоканал» на основании ранее действующих договоров аренды.

По мнению Комиссии, предъявление указанных дополнительных требований к потенциальным участникам торгов является необоснованным, так как хозяйствующим субъектам нецелесообразно создавать соответствующие материальные и трудовые ресурсы до заключения концессионного соглашения при условии, что ранее ими не оказывались услуги по водоснабжению и водоотведению на территории Бугульминского района.

Подобные обстоятельства могут привести к ограничению, недопущению и устранению конкуренции, что не согласуется с принципами публичности и открытости, закрепленными в законодательстве, а также с конституционными принципами обеспечения единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защиты конкуренции, лежащими в основе правового регулирования экономических отношений.

Одно из основных условий предоставления муниципального имущества является максимальное обеспечение равных возможностей хозяйствующим субъектам при приобретении муниципального имущества, а также условия предоставления достаточно полной и достоверной информации.

При этом привлечение максимального количества желающих получить доступ к указанному имуществу является выгодным условием для органов местного самоуправления.

Допущенные нарушения при проведении публичных торгов могут привести к ограничению конкуренции. Так к таким нарушениям можно отнести, в частности, публикация информации о проведении публичных торгов в ненадлежащем периодическом издании (с учетом объема тиража, территории распространения, доступности издания); нарушение сроков публикации и полноты информации о времени, месте и форме публичных торгов, их предмете, о существующих обременениях продаваемого имущества и порядке проведения публичных торгов, в том числе об оформлении участия в них, определении лица, выигравшего публичные торги, а также сведений о начальной цене, необоснованное недопущение к участию в публичных торгах.

Нарушения, допущенные организатором публичных торгов, признаются существенными, если с учетом конкретных обстоятельств дела будет установлено, что они повлияли на

результаты публичных торгов (в частности, на формирование стоимости реализованного имущества и на определение победителя торгов) и привели к ущемлению прав и законных интересов неопределенного круга заинтересованных лиц.

По мнению Комиссии, действия Исполнительного комитета Бугульминского МР РТ могли повлиять на определение победителя торгов, что привело к таким негативным последствиям, как недопущение, ограничение, устранение конкуренции либо создало реальную угрозу их возникновения.

Нарушение порядка предоставления имущества, находящегося в публичной собственности, в пользование хозяйствующим субъектам в целях осуществления последними предпринимательской деятельности ведет к ограничению, устранению конкуренции.

Одним из основных условий предоставления муниципального имущества является максимальное обеспечение равных возможностей при передачи муниципального имущества.

При предоставлении муниципального имущества приобретатели должны находиться в равных условиях. Запрещаются действия, которые могут привести к нарушению равенства хозяйствующих субъектов и граждан при получении муниципального имущества.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона «О защите конкуренции» антимонопольное законодательство основывается на Конституции Российской Федерации и Гражданском кодексе Российской Федерации и иных федеральных законах, регулирующих отношения, указанные в статье 3 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

В соответствии с п. 1 ст. 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

Целями антимонопольного законодательства являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 ФЗ «О защите конкуренции»).

Часть 3 статьи 26 Закона о концессионных соглашениях предусматривает, что конкурсная документация не должна содержать требования к участникам конкурса, необоснованно ограничивающие доступ какого-либо из участников конкурса к участию в конкурсе и (или) создающие кому-либо из участников конкурса преимущественные условия участия в конкурсе.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», конкуренция – соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Под недопущением конкуренции следует понимать такую ситуацию, когда в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления им действия (бездействия) исключается любая возможность конкуренции.

Ограничение конкуренции подразумевает то, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления им действия (бездействия) существенно снижается возможность конкуренции.

Устранение конкуренции свидетельствует о том, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления им действия (бездействия) постепенно устраняется (минимизируется) возможность конкуренции.

Признаки ограничения конкуренции - 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 (п. 17 ст. 4).

Поскольку дополнительные требования, предусмотренные разделом 5 конкурсной документации, прямо противоречат ч. 1.6 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях и необоснованно ограничивают конкуренцию участников конкурса, действия Исполнительного комитета Бугульминского МР РТ в части установления таких требований противоречат части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 5.1. статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

В связи с тем, что нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции" выявлено при проведении конкурса, то за временной

интервал исследования целесообразно принять период проведения конкурса.

Временной интервал определен с даты опубликования извещения о проведении конкурса до момента заключения концессионного соглашения.

Для определения товарного рынка необходимо установление его продуктовых границ. При этом в рассматриваемом случае продуктовые границы определены предметом торгов и конкурсной документацией.

Таким образом, Исполнительным комитетом Бугульминского муниципального района Республики Татарстан при проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения:

- 1) в составе конкурсной документации, размещенной на сайте <http://www.torgi.gov.ru>, не отражены обязательные сведения, в частности, о составе и состоянии передаваемого имущества;
- 2) к участникам конкурса предъявлены дополнительные требования, предусмотренные разделом 5 конкурсной документации, что прямо противоречит ч. 1.6 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях;
- 3) ООО «Бугульма-Водоканал» было допущено к участию без оценки его соответствия требованиям, предусмотренным п.5.2 конкурсной документации.

Комиссия, исследовав доказательства по делу, оценив позиции сторон, приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия Исполнительного комитета Бугульминского муниципального района Республики Татарстан, которые привели или могли привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения в Бугульминском муниципальном районе, как нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии со ст. 48.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссией в адрес ответчиков было направлено заключение об обстоятельствах дела № 016/01/17-327/2019.

До оглашения резолютивной части решения по настоящему делу в адрес Комиссии поступили возражения в письменной форме от Исполнительного комитета.

Согласно позиции Исполнительного комитета, в силу муниципальных правовых актов Бугульминского муниципального района на Палату имущественных и земельных отношений Бугульминского муниципального района Республики Татарстан возложены функции по распоряжению муниципальным имуществом, в связи с чем считает, что в действиях Исполнительного комитета отсутствуют признаки нарушения Закона о защите конкуренции. В подтверждение своей позиции ответчик направил постановление Исполнительного комитета об утверждении Положения о Палате от 29.06.2017 г. (Комиссия отмечает, что постановление принято после проведения конкурса).

Палата имущественных и земельных отношений письмом № 479/1 от 13.06.2019 (вх. № 9387 от 14.06.2019 г.) пояснила, что организатором проведенных торгов на заключение концессионного соглашения от 01.02.2017г. в отношении объектов водоотведения и водоснабжения на территории Бугульминского района выступал Исполнительный комитет. Согласно распоряжению № 2068 от 16.12.2016г. председателем комиссии

являлся руководителем Исполнительного комитета БМР РТ <...>

Принимая во внимание содержание информационных сообщений о проведении конкурса, концессионного соглашения, состав конкурсной комиссии по проведению конкурса, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу, что организатором торгов выступал Исполнительный комитет Бугульминского муниципального района Республики Татарстан.

Исполнительный комитет указывает, что по мнению антимонопольного органа к претендентам на участие в конкурсе на право заключения концессионного соглашения предъявлены в нарушение части 1.6 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях излишние требования (требования, которые предъявляются участникам конкурса, в том числе требования к их квалификационным, профессиональным, деловым качествам). Однако Федеральным законом от 03.07.2016 № 275-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон "О концессионных соглашениях"» данная норма признана утратившей силу.

Однако Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан не может согласиться с позицией Исполнительного комитета, так как часть 1.6 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" утратила силу 01.01.2017, а извещение о проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения было опубликовано 3 ноября 2016 г. на официальном сайте <http://www.torgi.gov.ru> с конкурсной документацией.

Таким образом, на момент опубликования извещения на официальном сайте <http://www.torgi.gov.ru>, вышеуказанное положение Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» являлось действующим.

Кроме того, Комиссия считает необходимым отметить, что действующая редакция ч. 5 ст. 46 Закона о концессионных соглашениях также не позволяет предъявлять требования (в том числе требования к квалификации, профессиональным, деловым качествам) к участникам конкурса на право заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты водоснабжения и водоотведения.

Ответчики в рамках рассмотрения антимонопольного дела не представили документы и информацию о том, что вменяемые нарушения антимонопольного законодательства были вызваны чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвидимыми, непредотвратимыми препятствиями, находящимися вне контроля данных юридических лиц, при соблюдении ими той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от них в целях надлежащего исполнения обязанностей по соблюдению требований норм действующего законодательства, в том числе антимонопольного.

Доводы Комиссии, в том числе, основываются на позиции Верховного суда, отраженной в Определении от 21.08.2017 N 309-КГ17-10655 по делу N А60-39654/2016.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьями 41, 49 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать Исполнительный комитет Бугульминского муниципального района Республики Татарстан (ИНН 1645019735; ОГРН 1051689013441; 423234, РТ, Бугульминский р-н, г. Бугульма, ул. Газинура Гафиатулина, д. 7) нарушившим требования части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что

выразилось в совершении действий, которые привели или могли привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения в Бугульминском муниципальном районе.

2. Передать материалы настоящего дела должностному лицу, уполномоченному рассматривать дела об административных правонарушениях, для возбуждения административного производства по фактам, указанным в решении по настоящему делу.

3. Основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)