

Заявителю

Обществу с ограниченной
ответственностью <...>

Ответчику

Администрации <...>

Заинтересованным лицам

Обществу с ограниченной
ответственностью <...>

Правительству <...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ

№ 019/01/15-234/2020

Резолютивная часть решения оглашена 21 октября 2020 года.

В полном объеме решение изготовлено 30 октября 2020 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>

кворум комиссии имеется, комиссия правомочна осуществлять свои функции,

рассматривает дело № 019/01/15-234/2020, возбужденное по признакам нарушения Администрацией <...> части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в незаконном отклонении заявки общества с ограниченной ответственностью <...> о готовности участия в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения, право собственности на которые принадлежит муниципальному образованию <...> Республики Хакасия (сообщение № 041019/2935139/01 на официальном сайте в сети «Интернет» - torgi.gov.ru)

в отсутствие представителей <...>, надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела,

в присутствии представителя Правительства <...>

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения настоящего дела послужили следующие обстоятельства.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия 21.11.2019 (вх. № 6520) поступило заявление ООО <...> о признаках нарушения Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях Администрации <...> Республики Хакасия, выразившегося в незаконном отклонении заявки общества о готовности участия в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения и водоснабжения, право собственности на которые принадлежит муниципальному образованию <...> Республики Хакасия (сообщение № 041019/2935139/01 на официальном сайте в сети «Интернет» - torgi.gov.ru).

Усмотрев в действиях Администрации муниципального образования

<...> Республики Хакасия признаки нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в принятии акта, осуществлении действий (бездействий), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в части отклонения заявки ООО <...> о готовности участия в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения и водоснабжения, право собственности на которые принадлежит муниципальному образованию <...> Республики Хакасия и не проведения конкурса, Хакаское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции выдало предупреждение о необходимости прекращения действий, содержащих признаки нарушения части 1 статьи 15 данного закона, для чего необходимо:

1. Администрации <...> Республики Хакасия объявить конкурс на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения и водоснабжения, право собственности на которые принадлежит муниципальному образованию <...> Республики Хакасия в порядке, установленном статьей 21 Закона о концессионных соглашениях.

Действия в соответствии с настоящим предупреждением необходимо совершить **в месячный срок с момента получения настоящего предупреждения.**

Предупреждение Хакаского УФАС России от 21.02.2020 г. № 2-П-20 получено Администрацией <...> Республики Хакасия 05.03.2020 г.

Из представленного 14.04.2020 г. (вх. № 2318) Администрацией <...> ответа на выданное предупреждение от 21.02.2020 г. № 2-П-20 следует, что 19.02.2020 г., то есть до выдачи антимонопольным органом предупреждения, между муниципальным образованием <...> Республики Хакасия, ООО <...> и Республикой Хакасией заключено концессионное соглашение № 07-д в отношении объектов теплоснабжения, право собственности на которые принадлежит муниципальному образованию <...> Республики Хакасия.

Таким образом, с 19.02.2020 г. право распоряжения объектами теплоснабжения перешло ООО <...> в рамках заключенного концессионного соглашения, и до того момента, как данные концессионные соглашения в установленном законом порядке не будут расторгнуты, у Администрации <...> отсутствуют правовые основания для проведения открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объекта теплоснабжения.

Согласно разъяснениям ФАС России, изложенным в письме от 30.08.2016 г. № ИА/59698/16 «Рекомендации по порядку применения статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»» предупреждение не может быть выдано, если действия (бездействие), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, на момент принятия решения о выдаче предупреждения прекращены. Вместе с тем, если последствия нарушения продолжают существовать, то антимонопольный орган обязан выдать предупреждение о принятии мер по устранению последствий такого нарушения, если такие меры не направлены на разрешение гражданско-правового спора.

В соответствии с действующим законодательством разрешение рассматриваемого гражданско-правового спора о расторжении сделки, заключенной с нарушением требований действующего законодательства, относится к исключительной компетенции судов.

В связи с чем, концессионное соглашение от 19.02.2020 г. № 07-д в отношении объектов теплоснабжения, право собственности на которые принадлежит муниципальному образованию <...> Республики Хакасия, подлежит расторжению в порядке подпункта «б» пункта 6 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции по исковому заявлению антимонопольного органа.

На основании вышеизложенного, поскольку ввиду вышеуказанных обстоятельств Администрация <...> лишена возможности в добровольном порядке выполнить выданное предупреждение, Хакасское УФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства по обстоятельствам не объявления Администрацией конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения.

В связи с чем, Хакасское УФАС России обратилось в Арбитражный суд Республики Хакасия с исковым заявлением о признании недействительным концессионное соглашение от 19.02.2020 г. № 07-д в отношении объектов теплоснабжения, право собственности на которые принадлежат муниципальному образованию <...> Республики Хакасия.

Решением Арбитражного суда Республики Хакасия от 27.08.2020 дело № А74-5235/2020, исковое заявление антимонопольного органа удовлетворено.

Постановлением Третьего арбитражного апелляционного суда от 05.11.2020 вышеуказанное решение оставлено без изменения.

Вместе с тем, Администрацией <...> не представлены сведения об объявлении конкурса на право заключения концессионного соглашения **в отношении объектов водоснабжения** либо о заключении концессионного соглашения **в отношении объектов водоснабжения**.

Таким образом, выданное Администрации <...> предупреждение от 21.02.2020 г. № 2-П-20 Хакасского УФАС России в части объявления конкурса на право заключения концессионного соглашения **в отношении объектов водоснабжения**, право собственности на которые принадлежит муниципальному образованию <...> Республики Хакасия в порядке, установленном статьей 21 Закона о концессионных соглашениях, не исполнено.

В соответствии с Приказом Хакасского УФАС России от 17.04.2020 г. № 49 в отношении Администрации <...> возбуждено дело № 019/01/15-234/2020 по признакам нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Определением от 17.04.2020 г. о назначении дела № 019/01/15-234/2020 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению дело назначено на 02 июня 2020 г.

20.05.2020 г. (вх. № 3360) в адрес Хакасского УФАС России от Администрации <...> поступила копия концессионного соглашения от 15.05.2020 г. № 18-д, заключенного между Администрацией, ООО <...> и Республикой Хакасией в отношении объектов водоснабжения, право собственности на которые принадлежит муниципальному образованию <...> Республики Хакасия.

Также 02.06.2020 г. (вх. 4005) от Администрации <...> поступили письменные пояснения по существу рассматриваемого дела.

На заседании комиссии представитель ООО <...> поддержал доводы заявления.

Согласно части 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

В случае принятия заключения об обстоятельствах дела дело о нарушении антимонопольного законодательства подлежит отложению (положения части 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции).

02.06.2020 г. комиссия антимонопольного органа приняла Заключение об обстоятельствах дела № 019/01/15-234/2020.

Определением от 02.06.2020 г. об отложении рассмотрения дела № 019/01/15-234/2020 рассмотрение дела отложено на 14.07.2020 г.

14.07.2020 г. (вх. 6074) от ООО <...> поступило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя общества.

Также ООО <...> представлены письменные пояснения по существу рассматриваемого дела (вх. № 6075 от 14.07.2020 г.).

Исследовав имеющиеся в материалах дела документы, в связи с тем, что после возбуждения настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства между Администрацией, ООО <...> и Республикой Хакасия в отношении объектов водоснабжения, право собственности на которые принадлежит муниципальному образованию <...> Республики Хакасия заключено концессионное соглашение от 15.05.2020 г. № 18-д, комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства сочла необходимым привлечь Правительство Республики Хакасия к участию в деле в качестве заинтересованного лица по делу № 019/01/15-234/2020, поскольку в связи с рассмотрением дела о нарушении антимонопольного законодательства могут быть затронуты его права и законные интересы как стороны по концессионному соглашению.

Определением от 14.07.2020 г. о привлечении в качестве заявителей по делу № 019/01/15-234/2020 Комиссия Хакасского УФАС России к участию в рассмотрении настоящего дела в качестве заинтересованного лица привлекла Правительство <...>.

Определением от 14.07.2020 г. об отложении рассмотрения дела № 019/01/15-234/2020 рассмотрение дела отложено на 10.09.2020 г.

Поскольку заключение об обстоятельствах дела по настоящему делу было принято 02.06.2020 г., то есть до привлечения Правительства <...> к участию в деле в качестве заинтересованного лица, в связи с чем, Правительство <...> лишено было возможности реализовать свое право на представление комиссии пояснений, доказательств и

приведению доводов в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела (часть 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции), комиссия антимонопольного органа принимает перед окончанием рассмотрения дела повторное заключение об обстоятельствах дела № 019/01/15-234/2020.

Положениями пункта 3 части 1.1 статьи 47 Закона о защите конкуренции установлено, что комиссия обязана отложить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае принятия заключения об обстоятельствах дела.

Определением об отложении рассмотрения дела № 019/01/15-234/2020 рассмотрения дела отложено на 21.10.2020 г.

12.10.2020 (вх. № 10163) поступили пояснения Администрации <...> на заключение об обстоятельствах дела от 15.09.2020, согласно которым концессионное соглашение между ООО <...> и администрацией в отношении объектов теплоснабжения и водоснабжения № 07-д было заключено 19.02.2020, то есть до момента вынесения предупреждения Хакасского УФАС России от 21.02.2020 № 2-П-20.

В связи с чем, концессионное соглашение подлежит расторжению в порядке, предусмотренном подпунктом «б» пункта 6 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции по исковому заявлению антимонопольного органа. В настоящий момент решение суда о расторжении сделки, вступившее в законную силу, отсутствует.

Таким образом, Администрация < ... > лишена возможности в добровольном порядке исполнить вышеуказанное предупреждение, поскольку расторжение сделки, заключенной с нарушением требований действующего законодательства, относится к исключительной компетенции судов.

14.10.2020 (вх. № 10171) от Правительства <...> поступили пояснения на заключение об обстоятельствах дела № 019/01/15-234/2020, согласно которым Администрация <...> правомерно отклонила заявку ООО <...>, поскольку Обществом не представлены в полном объеме сведения в соответствии с требованиями части 4.11 статьи 37 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях).

Кроме того, Правительство <...> полагает, что позиция

антимонопольного органа ставит в неравное положение лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, по сравнению с иным лицом, подающим заявку на заключение концессионного соглашения.

20.10.2020 (вх. № 10333) от ООО <...> поступили письменные пояснения, исходя из которых следует, что Администрация <...> на законных основаниях отклонила заявку ООО <...>. С целью подтверждения своей позиции ООО <...> представило копии решения Забайкальского УФАС России по жалобе о нарушении антимонопольного законодательства от 19.06.2017.

21.10.2020 г. на заседании Комиссии антимонопольного органа представитель Правительства <...> поддержал позицию, изложенную ранее в письменных пояснениях.

Из анализа представленных документов и сведений комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия установлены следующие фактические и иные обстоятельства дела.

04.10.2019 г. на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов - <https://torgi.gov.ru> (далее - официальный сайт <https://torgi.gov.ru>) опубликовано сообщение о предложении инвестора ООО <...> в отношении объектов теплоснабжения и водоснабжения, право собственности на которые принадлежит муниципальному образованию <...> Республики Хакасия (сообщение № 041019/2935139/01 на официальном сайте в сети «Интернет» - torgi.gov.ru).

Публичный партнер (концедент): Администрация <...> Республики Хакасия.

Дата и время начала подачи заявок: 07.10.2019 г. 10:00.

Дата и время окончания подачи заявок: 19.11.2019 г. 10:00.

Дата подведения итогов: 19.11.2019 г.

Порядок и место представления заявок о готовности участия в конкурсе: Республика Хакасия, <...>.

19.11.2019 г. Администрации <...> поступила заявка ООО <...> о готовности участия в конкурсе на право заключения концессионного

соглашения в отношении объектов теплоснабжения и водоснабжения, право собственности на которые принадлежит муниципальному образованию <...> Республики Хакасия, в которой ООО <...> продекларировало свое соответствие требованиям части 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях.

Также к своей заявке ООО <...> приложило пакет документов.

Согласно протоколу от 19.11.2019 г. рассмотрения заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения и водоснабжения <...>, рабочая группа Администрации <...> приняла решение заключить концессионные соглашения в отношении объектов теплоснабжения и водоснабжения с инициатором концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения, в порядке, установленном действующим законодательством, ввиду не предоставления ООО <...> в составе заявки о готовности к участию в конкурсе документа, подтверждающего наличие средств или возможности их получения в размере не менее пяти процентов от объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций (предельного размера расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения).

Исследовав материалы дела № 019/01/15-234/2020 о нарушении антимонопольного законодательства, комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия пришла к выводу об установлении в действиях Администрации <...> Республики Хакасия нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции на основании следующего.

Отношения, возникающие в связи с подготовкой, заключением, исполнением, изменением и прекращением концессионных соглашений регулирует Федеральный закон от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях), устанавливающий гарантии прав и законных интересов сторон концессионного соглашения.

Частью 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях предусмотрено, что концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 настоящего Федерального закона.

Статья 23 Закона о концессионных соглашениях устанавливает требования к конкурсной документации; статья 37 указанного Федерального закона - порядок заключения концессионного соглашения без проведения конкурса; статья 52 указанного Федерального закона - 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.

Согласно части 1 статьи 52 Закона о концессионных соглашениях 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 настоящего Федерального закона с учетом требований настоящей статьи и положений статьи 52.1 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 4.7 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях в случае принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения на предложенных инициатором условиях орган, уполномоченный Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо 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.

Согласно части 4.9. статьи 37 Закона о концессионных соглашениях в случае, если в сорокапятидневный срок с момента размещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложения о заключении концессионного соглашения поступили заявки о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного 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**, орган, уполномоченный Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, обязан разместить данную информацию на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации. В этом случае заключение концессионного соглашения осуществляется на конкурсной основе в порядке, установленном настоящим Федеральным **законом**.

На основании изложенного, Хакасское УФАС России пришло к выводу, что действующим законодательством предусмотрено две процедуры заключения концессионного соглашения: посредством проведения конкурса (общее правило) и без проведения такового (в случае наличия инициативы со стороны концессионера и отсутствия заявок о готовности к участию в конкурсе).

При этом как лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, так и лица, подающие заявки на заключение концессионного соглашения, должны отвечать требованиям части 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях.

В силу части 4.3 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях (с учетом Постановления Правительства Российской Федерации от 31.03.2015 № 300 «Об утверждении формы предложения о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой

заклучения концессионного соглашения») лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения обязано документально подтвердить свое соответствие заявленным требованиям, путем предоставления подтверждающих документов, поскольку в случае отсутствия заявок о готовности к заключению соглашения, именно с лицом, инициировавшим заключение концессионного соглашения, заключается договор без предоставления каких-либо дополнительных документов.

Вместе с тем, для лица, подающего заявку о готовности участия в конкурсе, таких требований Законом о концессионных соглашениях не установлено, в том числе не предусмотрено утвержденной обязательной формы подачи заявления о готовности участия в конкурсе, не установлено обязанности по приложению к подаваемому заявлению каких-либо подтверждающих документов.

Таким образом, из действующего законодательства следует, что при подаче заявки о готовности участия в конкурсе лицо только декларирует свое соответствие указанным в законе требованиям, так как подача такой заявки не влечет автоматического заключения с ним соглашения, а лишь означает для уполномоченного органа необходимость перехода к заключению концессионного соглашения по общим правилам, то есть принятие мер по организации и проведению конкурса.

Аналогичную правовую позицию также высказал Третий арбитражный апелляционный суд в своем постановлении от 23.01.2019 г. по делу № А33-12980/2018 и Арбитражный суд Республики Хакасия в решении по делу № А74-5235/2020 от 27.08.2020.

Таким образом, Администрация <...> после получения заявки ООО <...> о готовности участия в конкурсе в независимости от приложенных к нему документов в силу положений части 4.9 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях была обязана осуществить заключение концессионного соглашения на конкурсной основе.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции данный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции органами государственной власти субъектов Российской Федерации.

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

В силу пункта 7 статьи 4 Закона 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 15 Закона о защите конкуренции органам государственной власти субъектов Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

При вышеуказанных обстоятельствах необоснованное отклонение заявки ООО <...> о готовности участия в конкурсе и не проведение Администрацией <...> Республики Хакасия конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения, право собственности на которые принадлежит муниципальному образованию <...> Республики Хакасия, привели или могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в связи с чем, рассматриваемые действия Администрации <...> Республики Хакасия нарушают положения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Комиссия антимонопольного органа считает довод Администрации о невозможности исполнения предупреждения № 2-П-20 от 21.02.2020 г. в связи с отсутствием решения суда о расторжении сделки необоснованным по следующим основаниям.

Хакасским УФАС России 21.02.2020 в связи с наличием в действиях Администрации < ... > признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, на основании статьи 39.1 Закона о защите

конкуренции выдано предупреждение о необходимости прекращения действий, содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства, для чего необходимо было:

Администрации < ... > объявить конкурс на право заключения концессионного соглашения **в отношении объектов теплоснабжения и водоснабжения**, право собственности на которые принадлежит муниципальному образованию <...> Республики Хакасия в порядке, установленном статьей 21 Закона о концессионных соглашениях.

Действия в соответствии с настоящим предупреждением необходимо было совершить **в месячный срок с момента получения настоящего предупреждения**.

Вместе с тем, 19.02.2020 г., то есть до выдачи антимонопольным органом предупреждения, между муниципальным образованием <...> Республики Хакасия, ООО <...> и Республикой Хакасией заключено концессионное соглашение № 07-д **в отношении объектов теплоснабжения**, право собственности на которые принадлежит муниципальному образованию <...> Республики Хакасия.

15.05.2020 г. между Администрацией, ООО <...> и Республикой Хакасией заключено концессионное соглашение № 118-д **в отношении объектов водоснабжения**, право собственности на которые принадлежит муниципальному образованию <...> Республики Хакасия.

Исходя из вышеизложенного, следует, что Администрации <...> необходимо было провести конкурс на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения и водоснабжения в соответствии с требованиями законодательства, а не заключать концессионные соглашения с нарушениями требований Закона о концессионных соглашениях, Закона о защите конкуренции, без проведения обязательной конкурсной процедуры.

Доводы Правительства <...> и ООО <...> об обоснованном отклонении заявки ООО <...> на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения и водоснабжения, поскольку ООО <...> не в полном объеме представило сведения, предусмотренные пунктом 3 части 4.11 статьи 37 Закона о концессионном соглашении, являются необоснованными по следующим обстоятельствам.

Из материалов дела следует, что ООО <...> выступило с инициативой

заклучения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения и водоснабжения, право собственности на которые принадлежит муниципальному образованию <...> Республики Хакасия, путем обращения в адрес администрации с соответствующим предложением.

В связи с поступлением такого предложения, Администрация опубликовала на официальном сайте в сети «Интернет» сообщение о предложении инвестора ООО <...> в отношении объектов теплоснабжения и водоснабжения, право собственности на которые принадлежит муниципальному образованию < ... > Республики Хакасия, где установила также даты и время начала и окончания подачи заявок: 07.10.2019 10:00 и 19.11.2019 10:00, соответственно.

Заявка ООО <...>, в которой Общество проинформировало о своей заинтересованности в заключении концессионного соглашения, поступила в администрацию 19.11.2019.

Таким образом, администрация на момент рассмотрения заявок (19.11.2019), располагая сведениями о том, что ООО <...> имеет заинтересованность в заключении концессионного соглашения, не могла оставить без рассмотрения поступившую заявку ООО <...> о готовности к участию в конкурсе на право заключения концессионного соглашения.

При этом, заявка ООО <...> о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения не предполагает обязанность Общества заключить концессионное соглашение на предусмотренных информационным сообщением условиях, а лишь информирует орган местного самоуправления о своей заинтересованности в заключении концессионного соглашения в отношении объектов муниципального имущества на определенных условиях.

Вместе с тем, Администрацией < ... > заявка третьего лица о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения, право собственности на которые принадлежит муниципальному образованию <...>, на условиях, предусмотренных в предложении инвестора о заключении концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, соответствующая требованиям, предъявляемым Законом о концессионных соглашениях, была признана несоответствующей требованиям, предъявляемым частью 4.1 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях (протокол

заседания группы по рассмотрению предложения ООО <...> о заключении концессионного соглашения с лицом, выступившим с инициативой заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения и объектов водоснабжения администрации <...> Республики Хакасия от 19.11.2019), конкурс на право заключения концессионного соглашения не проведен.

Из указанного протокола от 19.11.2019 следует, что заявка <...> признана несоответствующей требованиям, предъявляемым частью 4.1 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, поскольку ООО <...> не подтвердило наличие средств или возможности их получения в размере не менее пять процентов от объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций.

Вместе с тем, из анализа норм Закона о концессионных соглашениях, лицо, подающее заявку о готовности к участию в конкурсе, только декларирует свое соответствие предъявляемым требованиям, и ни Законом о концессионных соглашениях, ни иным нормативно-правовым актом не предусмотрена обязанность приложения таким лицом каких-либо документов, подтверждающих заявленное соответствие.

Таким образом, иной подход к необходимости предоставления лицом, подающим заявку о готовности к участию в конкурсе всех документов, как для лица, выступающего с инициативой заключения концессионного соглашения, основан на неверном толковании норм права.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы или органы местного самоуправления.

Из содержания данной нормы следует, что антимонопольный орган в ходе рассмотрения дела определяет меры, которые необходимо применить для прекращения нарушения антимонопольного законодательства.

Как было установлено Комиссией Хакасского УФАС России, концессионное соглашение от 15.05.2020 г. № 18-д заключено с

нарушениями требований Закона о концессионных соглашениях, Закона о защите конкуренции, без проведения обязательной конкурсной процедуры, что свидетельствует о ничтожности спорного концессионного соглашения как нарушающего публичные интересы.

Статьей 168 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что за исключением случаев, предусмотренных пунктом 2 данной нормы или иным законом, сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта, является оспоримой, если из закона не следует, что должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки. Сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

В связи с чем, Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу о невозможности невыдачи предписания по настоящему делу и необходимости обращения в Арбитражный суд Республики Хакасия с иском о признании недействительным заключенного концессионного соглашения от 15.05.2020 г. № 18-д.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию <...> нарушившей положения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в части необоснованного отклонения заявки ООО <...> о готовности участия в конкурсе и не проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения, право собственности на которые принадлежит муниципальному образованию <...> Республики Хакасия.
2. Предписание по настоящему делу не выдавать.
3. Обратиться в Арбитражный суд Республики Хакасия с иском о признании недействительным концессионного соглашения от 15.05.2020 г. № 18-д.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу

Хакасского УФАС России для возбуждения в отношении должностного лица Администрации < ... > дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Республики Хакасия.