

РЕШЕНИЕ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе:

Председателя Комиссии:

<...> – заместителя руководителя управления-начальника отдела контроля закупок Кировского УФАС России,

членов Комиссии:

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти Кировского УФАС России;

<...> – специалиста 1 разряда отдела контроля органов власти Кировского УФАС России,

<...> – специалиста 1 разряда отдела контроля органов власти Кировского УФАС России,

в присутствии представителя Заявителя – <...> по доверенности от 16.04.2017 г.;

в присутствии представителей Организатора торгов – <...>, <...> по доверенности от 26.05.2017 г.,

рассмотрев жалобу № 20/05-17ж по признакам нарушения части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

25.05.2017 г. в Кировское УФАС России поступила жалоба ИП <...> (далее – Заявитель) на действия Организатора торгов – администрации Орловского городского поселения Орловского района Кировской области при проведении открытого конкурса на право заключения концессионных соглашений в отношении объектов теплоснабжения (извещение № 190916/2131979/03).

Лот № 1: Здание котельной № 9, расположенное по адресу: Кировская область, г. Орлов, ул. С.Халтурина, д. 3а.

Номер извещения 190916/2131979/03. Дата публикации сообщения: 19.09.2016 г.

Суть жалобы в следующем: Заявитель считает, что конкурс проводится с

нарушением Федерального закона от 21.07.2005 г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) по следующим основаниям. Извещение о проведении торгов, размещенное на сайте www.torgi.gov.ru, и конкурсная документация содержат расхождения в указаниях банковских реквизитов для перечисления задатка. В нарушение ч. 1 ст. 26 Закона о концессионных соглашениях организатором торгов не опубликовано сообщение о проведении торгов, а также вносимые в документацию изменения в официальном издании, определяемом концедентом. Кроме того, как указывает заявитель, проект договора аренды не предусматривает участие в заключении договора третьей стороны – субъекта РФ в нарушение требований действующего законодательства.

В связи с вышеизложенным просит рассмотреть указанные в обращении доводы.

Рассмотрение антимонопольным органом жалобы на нарушение процедуры торгов осуществляется в соответствии и в порядке ст.18.1 Закона о защите конкуренции.

Кировским УФАС России в адрес Заявителя, Организатора торгов, направлено уведомление о рассмотрении жалобы с требованием о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы. У Организатора торгов истребованы документация о проведении конкурса, протоколы конкурсной комиссии, а также запрошены письменные пояснения. Документы представлены организатором торгов в полном объеме.

Дело № 20/05-17ж назначено к рассмотрению на 01 июня 2017 г. в 13 часов 30 минут.

До заседания комиссии 30.05.2017 г. в Кировское УФАС России поступило письменное ходатайство Организатора торгов об отложении рассмотрения жалобы в связи с необходимостью в ознакомлении с материалами дела и получении дополнительных доказательств по делу.

Комиссия, выслушав пояснения представителей заявителя, организатора торгов, ознакомившись с представленными документами, посчитала возможным рассмотрение жалобы отложить в целях предоставления лицами, участвующими в деле, дополнительных документов.

На основании ч. 14.1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции рассмотрение жалобы отложено на 13 июня 2017 года.

В силу необходимости предоставления Организатором торгов дополнительных документов определением об объявлении перерыва от 13.06.2017 г. рассмотрение дела назначено на 14 июня 2017 г.

В целях объективного и всестороннего рассмотрения доводов жалобы № 20/05-17ж установлена необходимость получения дополнительных сведений и документов, в связи с чем принято решение об отложении рассмотрения жалобы № 20/05-17ж на 22 июня 2017 г.

На заседании комиссии 22.06.2017 представитель Заявителя поддержал изложенные в жалобе доводы.

Представители Организатора торгов на заседании Комиссии пояснили, что 07.09.2016 г. ими было направлено в адрес Центра регистрации официального сайта заявление на изменение сведений об активации организатора торгов в части платежных реквизитов, заявленных на сайте. По результатам проведенной переписки от Центра регистрации поступило сообщение об удалении платежных реквизитов. В личном кабинете администрации отражаются в настоящее время актуальные реквизиты. Сообщение о проведении аукциона в указании порядка внесения задатка содержит ссылку на конкурсную документацию, в которой указаны платежные реквизиты, действующие до и после января 2017 года. Потенциальный участник, ознакомившись с указанной информацией, имел возможность внести задаток. Сообщение о проведении торгов, а также вносимые в документацию изменения были опубликованы в официальном издании поселения – Информационном бюллетене органов местного самоуправления Орловского городского поселения Орловского района Кировской области (№ 12/2016 от 20.09.2016 г., № 14/2016 от 21.11.2016 г., № 15/2016 от 27.12.2016 г.). Порядок размещения сообщения о проведении торгов не нарушен. Требование об участии в заключении концессионного соглашения субъекта РФ в качестве третьей стороны вступило в силу с 01.01.2017 г. Извещение о проведении торгов было размещено администрацией 19.09.2016. Таким образом, нарушение законодательства о концессионных соглашениях в рассматриваемом случае отсутствует. Доводы заявителя считают необоснованными. Дополнительно сообщают об отсутствии нарушения прав заявителя в силу того, что ИП <...> не подавал заявку на участие в конкурсе, не обращался к организатору торгов с запросом о разъяснении конкурсной документации.

Изучив имеющиеся в деле материалы, выслушав доводы представителей Заявителя и Организатора торгов, комиссия Кировского УФАС пришла к следующим выводам:

Администрацией Орловского городского поселения Орловского района Кировской области на официальном сайте www.torgi.gov.ru размещено сообщение о проведении открытого конкурса на право заключения концессионных соглашений в отношении объектов теплоснабжения.

Сообщение о проведении конкурса № 190916/2131979/03. Лот № 1: Здание котельной № 9, общей площадью 136,6 кв.м., расположенное по адресу: Кировская область, г. Орлов, ул. С.Халтурина, д. 3а.

Дата публикации сообщения: 19.09.2016 года.

1. В соответствии с п. 9.1 ч. 3 ст. 26 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) в сообщении о проведении конкурса должны быть указаны в том числе размер задатка, порядок и сроки его внесения, реквизиты счетов, на которые вносится задаток.

Согласно п. 2 Конкурсной документации (в ред. 19.09.2016 г.) к моменту подачи в конкурсную комиссию заявителем своей заявки на участие в открытом конкурсе,

и не позднее срока окончания приема заявок на участие в открытом конкурсе, в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения каждый заявитель должен внести задаток определенный по каждому лоту отдельно (ЛОТ № 1 сумма задатка 2 000 000 (два миллиона) рублей). Задаток, уплачиваемый претендентами, перечисляется на счёт Финансовое управление администрации Орловского района Кировской области ИНН/КПП 4336003596/433601001, л/с 05980360351 Расчетный счет 40302810422125000002, Корреспондентский счет 30101810600000000787, Банк: «Россельхозбанк» БИК: 043304787.

Пункт 2 Конкурсной документации был дополнен следующим положением (в ред. 27.12.2016 г):

С 01 января 2017 года в соответствии с сообщением органа Федерального казначейства (Управление Федерального казначейства по Кировской области) и изменением реквизитов задаток перечисляется на счёт Управление Федерального казначейства по Кировской области (Администрация Орловского городского поселения Орловского района Кировской области л/счет 05403014160), ИНН/КПП 4336002994/433601001, расчетный счет 40302810622023330188, Отделение Киров БИК 043304001.

Вместе с тем, на сайте www.torgi.gov.ru в извещении о проведении торгов № 190916/2131979/03 при просмотре общей информации по лотам в строке «Размер задатка» при нажатии иконки «Просмотр информации» указаны следующие банковские реквизиты:

<i>Расчетный счет</i>	40302810422125000002
<i>Корреспондентский счет</i>	30101810600000000787
<i>БИК</i>	043304787
<i>Банк</i>	Кировский РФ ОАО «Россельхозбанк» г. Киров

Дополнительные реквизиты для л/с, открытых в финансовых органах:

<i>Наименование финансового органа администрации</i>	Финансовое управление администрации Орловского района Кировской области
------------------------------------------------------	-------------------------------------------------------------------------

<i>Лицевой счет</i>	05980360351
---------------------	-------------

Таким образом, извещение о проведении торгов на сайте www.torgi.gov.ru содержит платежные реквизиты, актуальные на момент создания и размещения извещения (19.09.2016 г.).

С 01.01.2017 г. претендент, желая принять участие в открытом конкурсе, должен внести задаток на счёт Управление Федерального казначейства по Кировской области (Администрация Орловского городского поселения Орловского района Кировской области л/счет 05403014160), ИНН/КПП 4336002994/433601001, расчетный счет 40302810622023330188, Отделение Киров БИК 043304001.

Переписка с Центром регистрации официального сайта РФ для размещения информации о проведении торгов, осуществляемая Организатором торгов до 01.01.2017 г., подтверждает добавление новых платежных реквизитов, действующих с 01.01.2017 г., но не исключает реквизиты, используемые для перечисления задатка до 01.01.2017 г.

Данное обстоятельство подтверждаются сведениями об организаторе торгов – администрации Орловского сельского поселения Орловского района Кировской области, размещенными на сайте www.torgi.gov.ru. Согласно указанным сведениям, организатор торгов обладает двумя актуальными платежными реквизитами.

В извещении о проведении торгов № 190916/2131979/03 при просмотре общей информации по лотам в строке «Порядок и срок внесения задатка» содержится формулировка «в соответствии с документацией».

Лицо, имеющее намерение принять участие в конкурсе, обращается к конкурсной документации, где в полном объеме содержится информация о порядке внесения задатка.

Комиссия Кировского УФАС России, изучив извещение о проведении торгов № 190916/2131979/03, а также конкурсную документацию, пришла к выводу о том, что, ознакомившись с конкурсной документацией, потенциальный участник торгов располагает необходимой информацией о порядке внесения задатка.

Нежелание ИП <...> обращаться к Организатору торгов с целью уточнения платежных реквизитов для перечисления задатка само по себе не свидетельствует о нарушении его прав.

Указанная информация о платежных реквизитах одинакова и доступна для всех потенциальных участников торгов на право заключения концессионного соглашения. Установлено, что единственный участник конкурса ООО <...> согласно записи журнала регистрации заявок на участие в открытом конкурсе подал свою заявку, соответствующую требованиям конкурсной документации, 13.02.2017 г., то есть после даты изменения платежных реквизитов.

В соответствии с ч. 2 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок, если организаторами или заказчиками торгов, запроса котировок являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок.

Комиссия Кировского УФАС России считает неподтвержденным факт ограничения доступа к участию в торгах в действиях Организатора торгов – администрации Орловского сельского поселения Орловского района Кировской области. Признаки нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемом случае отсутствуют.

2. В соответствии с ч. 1 ст. 26 Закона о концессионных соглашениях при проведении открытого конкурса сообщение о проведении конкурса публикуется конкурсной комиссией в определяемом концедентом официальном издании и размещается на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Данные формы опубликования являются обязательными.

Сообщение о проведении конкурса № 190916/2131979/03 размещено Организатором торгов на сайте www.torgi.gov.ru 19.09.2016 года.

Установлено и подтверждается материалами дела, что сообщение о проведении торгов, а также вносимые в документацию изменения были опубликованы также в официальном издании поселения – «Информационном бюллетене органов местного самоуправления Орловского городского поселения Орловского района Кировской области» (№ 12/2016 от 20.09.2016 г., № 14/2016 от 21.11.2016 г., № 15/2016 от 27.12.2016 г. соответственно).

Решением Орловской городской Думы от 21.11.2005 г. № 2/18 печатное средство массовой информации «Информационный бюллетень органов местного самоуправления Орловского городского поселения Орловского района Кировской области» учреждено в качестве официального издания для опубликования муниципальных правовых актов, иной официальной информации органов местного самоуправления Орловского городского поселения Орловского района Кировской области.

Исходя из толкования части 1 статьи 26 Закона о концессионных соглашениях, не содержащей иных требований к определяемому концедентом изданию, учитывая придание данному печатному средству массовой информации статуса официального издания, Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу о соблюдении Организатором торгов порядка размещения сообщения о проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения. Доводы Заявителя являются необоснованными.

3. В соответствии с ч. 1.1 ст. 3 Закона о концессионных соглашениях в случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, предусмотренное [пунктом 11 части 1 статьи 4](#) настоящего Федерального закона, подготовка, заключение, исполнение, изменение и прекращение концессионных соглашений осуществляются с учетом особенностей, установленных [главой 4](#) настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 1 ст. 39 Закона о концессионных соглашениях по концессионному соглашению, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем и концедентом по которому выступает муниципальное образование, третьей стороной в обязательном порядке является также субъект Российской Федерации, в границах территории которого находится имущество, передаваемое

концессионеру по концессионному соглашению, в случае, если полномочия по государственному регулированию тарифов в сфере теплоснабжения, в сфере водоснабжения и водоотведения не переданы указанному муниципальному образованию в соответствии с законодательством субъекта Российской Федерации.

Положения главы 4 Закона о концессионных соглашениях введены Федеральным законом от 03.07.2016 № 275-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» (вступил в силу с 01 января 2017 года).

Таким образом, извещение о проведении конкурса № 190916/2131979/03 было размещено до даты введения в действие положений главы 4 Закона о концессионных соглашениях.

В соответствии с ч. 2 ст. 3 Федерального закона от 03.07.2016 № 275-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» положения Федерального [закона](#) от 21 июля 2005 года № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (в редакции настоящего Федерального закона) не распространяются на правоотношения, возникшие из концессионных соглашений, заключенных до дня вступления в силу настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 1 ст. 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных [статьей 37](#) настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 4 ст. 36 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается в письменной форме с победителем конкурса или иными указанными в [частях 2, 3](#) и [3.2](#) настоящей статьи лицами при условии представления ими документов, предусмотренных конкурсной документацией и подтверждающих обеспечение исполнения обязательств по концессионному соглашению. Концессионное соглашение вступает в силу с момента его подписания.

В силу п. 2 ст. 307 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) обязательства могут возникать из договора и других сделок, вследствие причинения вреда, вследствие неосновательного обогащения, а также иных оснований, указанных в настоящем Кодексе.

Согласно ст. 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. Если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

В ст. 432 ГК РФ предусмотрено, что договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах

как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

В соответствии с ч. 4 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях 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.

Часть 6 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях устанавливает, что концедент вправе вносить изменения в конкурсную документацию при условии обязательного продления срока представления заявок на участие в конкурсе или конкурсных предложений не менее чем на тридцать рабочих дней со дня внесения таких изменений. Сообщение о внесении изменений в конкурсную документацию в течение трех рабочих дней со дня их внесения публикуется конкурсной комиссией в определяемом концедентом официальном издании, размещается на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» или направляется лицам, которым направлены приглашения принять участие в закрытом конкурсе.

Таким образом, размещение конкурсной документации, публикуемой вместе с сообщением о проведении конкурса, является моментом возникновения прав и обязанностей сторон концессионного соглашения, так как конкурсная документация содержит в себе существенные условия договора, изменение которых без проведения соответствующей процедуры недопустимо и является нарушением статьи 15 Закона о защите конкуренции.

С учетом изложенного, особенности главы 4 Закона о концессионных соглашениях не применяются к правоотношениям по заключению концессионного соглашения, обязательства по заключению которого возникли на основании Закона о концессионных соглашениях в редакции, действовавшей до 01.01.2017 г.

Таким образом, Комиссия Кировского УФАС России пришла к выводу об отсутствии обязанности по включению в проект концессионного соглашения в качестве третьей стороны субъекта Российской Федерации.

На основании изложенного, руководствуясь частью 2 статьи 17, статьей 18.1, частью 1 статьи 23, Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» комиссия,

РЕШИЛА:

Признать необоснованной жалобу индивидуального предпринимателя <...> на действия Организатора торгов – администрации Орловского городского

поселения Орловского района Кировской области при проведении открытого конкурса на право заключения концессионных соглашений в отношении объектов теплоснабжения (извещение № 190916/2131979/03).

В соответствии со ст. 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>

<...>