

Заявителям –

1. Прокуратуре Усть-Абаканского района Республики Хакасия

ул. Октябрьская, д. 1, рп Усть-Абакан,
Усть-Абаканский район, Республика
Хакасия, 655100

2. ООО «УК Хорс»

ул. Б.З. Шумяцкого, д. 7а, кв. 5, г.
Красноярск, 660118

Ответчику –

Администрации Расцветовского
сельсовета Усть-Абаканского района
Республики Хакасия
ул. Школьная, д. 4, п. Расцвет, Усть-
Абаканский район, Республика Хакасия,
655138

Заинтересованному лицу –

ИП <...>
<...>, рп Усть-Абакан, Усть-Абаканский
район, Республика Хакасия, 655150

РЕШЕНИЕ

по делу № 56-А-17

г. Абакан

Резолютивная часть решения оглашена 06 апреля 2018 года.

В полном объеме решение изготовлено 09 апреля 2018 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: <...> –
заместитель руководителя – начальник
отдела антимонопольного законодательства
и рекламы;

Члены комиссии: <...> – главный
специалист-эксперт отдела
антимонопольного законодательства и
рекламы;

<...> – ведущий
специалист-эксперт отдела товарных,
финансовых рынков и естественных
монополий;

<...> – ведущий
специалист-эксперт отдела
антимонопольного законодательства и
рекламы (отсутствует),

кворум комиссии имеется, комиссия правомочна осуществлять свои функции,

в присутствии представителя ответчика – от Администрации Расцветовского сельсовета Усть-Абаканского района Республики Хакасия по доверенности от 19.02.2018, выданной на срок до 31.12.2018, <...>,

в отсутствии иных лиц, участвующих в деле, надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев дело № 56-А-17, возбужденное по признакам нарушения Администрацией Расцветовского сельсовета Усть-Абаканского района Республики Хакасия части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в действиях по проведению открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, которые могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела послужили следующие обстоятельства.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакасское УФАС России) поступили материалы Прокуратуры Усть-Абаканского района Республики Хакасия от 09.10.2017 года № 380к-2017 (входящий от 12.10.2017 года № 7834), которые, в свою очередь, в прокуратуру поступили от ООО «УК Хорс», о нарушениях администрацией Расцветовского сельсовета

требований федерального законодательства о концессионных соглашениях.

Усмотрев признаки нарушения антимонопольного законодательства, Хакасское УФАС России Приказом от 13.11.2017 № 247 возбудило дело № 56-А-17 в отношении Администрации Расцветовского сельсовета Усть-Абаканского района Республики Хакасия по признакам нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в действиях по проведению открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, которые могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Определением о назначении дела № 56-А-17 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 13.11.2017 года рассмотрение дела назначено на 07.12.2017 года.

Определением об отложении рассмотрения дела от 07.12.2017 рассмотрение дела было отложено на 18.01.2017 года.

Определением об отложении рассмотрения дела от 18.01.2018 рассмотрение дела было отложено на 02.03.2018 года, ответчику была добавлена квалификация – пункт 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

02.03.2018 проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке.

02.03.2018 года комиссия антимонопольного органа приняла Заключение об обстоятельствах дела № 56-А-17, в котором пришла к выводу об установлении в действиях Администрации Расцветовского сельсовета Усть-Абаканского района Республики Хакасия признаков нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, отсутствии признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

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.

В связи с чем, рассмотрение дела было отложено на 06.04.2018 года.

На заседаниях комиссии лицами, участвующими в деле, были озвучены следующие пояснения.

В соответствии с пояснениями ООО «УК Хорс», поддержанными

Прокуратурой Усть-Абаканского района Республики Хакасия, многократность несостоявшихся конкурсов, проводимых Администрацией Расцветовского сельсовета, свидетельствуют о наличии существенных несоответствий в конкурсной документации (сроки, суммы, даты), а не об отсутствии желания заинтересованных лиц участвовать в конкурсе.

Согласно пояснениям Администрации Расцветовского сельсовета Усть-Абаканского района Республики Хакасия в период до 27.07.2017 проводилось 5 открытых конкурсов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения.

В связи с необходимостью начала отопительного сезона 13.09.2016 между Администрацией Расцветовского сельсовета и ООО «УК Хорс» был заключен договор аренды муниципального имущества, объектов коммунальной инфраструктуры, находящихся в муниципальной собственности Расцветовского сельсовета и предназначенного для оказания услуг по теплоснабжению в п.Расцвет и п.Тепличный со сроком действия с 13 сентября 2016 года по 11 октября 2016 года.

В дальнейшем Постановлением Администрации Усть-Абаканского района Республики Хакасия от 11.10.2016 №1090-п на территории Расцветовского сельсовета был введен режим чрезвычайной ситуации в результате чего 12.10.2016 был заключен аналогичный договор аренды с ООО «УК Хорс» со сроком до окончания отопительного сезона 2016-2017гг.

После окончания отопительного сезона 15.05.2017 объекты коммунальной инфраструктуры были переданы Администрации Расцветовского сельсовета Усть-Абаканского района Республики Хакасия, после чего специалисты администрации приступили к подготовке документов для объявления открытого конкурса на право заключения концессионного заключения в 6 раз. 27.07.2017 было издано Постановление № 206-п о проведении в 6 раз открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения.

Необходимо обратить внимание, что в 2016 году было объявлено 5 открытых конкурсов с целью заключения концессионного соглашения, однако ООО «УК Хорс» не изъявляло своего желания на участие в открытом конкурсе, несмотря на то, что было согласно на заключение вышеназванных договоров аренды, что свидетельствует об отсутствии намерения участвовать в открытом конкурсе ООО «УК Хорс».

От заинтересованного лица – ИП <...> какие-либо пояснения и документы не поступали.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия рассмотрела представленные материалы, заслушала доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле № 56-А-17 о нарушении антимонопольного законодательства, и установила следующее.

В силу Постановления от 27.07.2017 № 206-п «О проведении в шестой раз открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения» постановлено провести открытый конкурс на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в собственности Администрации Расцветовского сельсовета Усть-Абаканского района Республики Хакасия.

27.07.2017 и.о. Главы Расцветовского сельсовета <...> утверждена конкурсная документация по проведению открытого конкурса.

Сообщение о проведении конкурса было размещено на сайте www.torgi.gov.ru 27 июля 2017 года.

Дата и время начала подачи заявок: 28.07.2017 08:00.

Дата и время окончания подачи заявок: 08.09.2017 10:00.

Дата и время вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе: 11.09.2017 10:00.

Дата и время начала представления конкурсных предложений: 12.09.2017 08:00.

Дата и время окончания представления конкурсных предложений: 26.09.2017 16:00.

Дата и время вскрытия конвертов с конкурсными предложениями: 27.09.2017 10:00.

Срок подписания протокола о результатах конкурса: 27.09.2017.

Срок подписания соглашения: в течение 15 рабочих дней со дня подписания протокола о результатах проведения конкурса.

Учитывая изложенное, период исследования товарного рынка определим периодом с 27.07.2017 года по настоящее время.

На участие в указанном конкурсе поступила одна заявка (исх. № 16 от 07.09.2017) индивидуального предпринимателя <...> с приложением следующих документов:

- анкеты участника,
- действующей выписки из ЕГРИП,
- нотариально заверенной копии свидетельства о постановке на учет физического лица в налоговом органе,
- нотариально заверенной копии свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя,
- копии паспорта ИП <...>,
- копии свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

Согласно части 6 статьи 27 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) в случае, если по истечении срока представления заявок на участие в конкурсе представлено менее двух заявок на участие в конкурсе, конкурс по решению концедента, принимаемому на следующий день после истечения этого срока, объявляется несостоявшимся.

В силу части 6 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях в случае если конкурс объявлен не состоявшимся в соответствии с частью 6 статьи 27 настоящего Федерального закона, концедент вправе вскрыть конверт с единственной представленной заявкой на участие в конкурсе и рассмотреть эту заявку в порядке, установленном настоящей статьей, в течение трех рабочих дней со дня принятия решения о признании конкурса несостоявшимся.

В случае, если заявитель и представленная им заявка на участие в конкурсе соответствуют требованиям, установленным конкурсной документацией, концедент в течение десяти рабочих дней со дня принятия решения о признании конкурса несостоявшимся вправе предложить такому заявителю представить предложение о заключении концессионного соглашения на условиях, соответствующих конкурсной документации. Срок представления заявителем этого предложения составляет не более чем шестьдесят рабочих дней со дня получения заявителем предложения концедента. Срок рассмотрения концедентом представленного таким заявителем предложения устанавливается решением концедента, но не может составлять более чем пятнадцать рабочих дней со дня представления таким заявителем предложения. По результатам рассмотрения представленного заявителем предложения концедент в случае, если это предложение соответствует требованиям конкурсной документации, в том числе критериям конкурса, принимает решение о заключении концессионного соглашения с

таким заявителем.

В соответствии с протоколом № 1 вскрытия и рассмотрения единственной заявки на участие в конкурсе на право заключения концессионного соглашения от 11.09.2017 конкурсная комиссия решила:

1. признать открытый конкурс несостоявшимся;
2. считать ИП <...> и предоставленную единственную заявку на участие в конкурсе соответствующими требованиям, установленным конкурсной документацией;
3. в течение 10 рабочих дней со дня принятия решения о признании конкурса несостоявшимся предложить ИП <...> заключить концессионное соглашение на условиях, соответствующих конкурсной документации.

14.09.2017 (исх. № 876) в адрес ИП <...> было направлено уведомление о том, что его заявка соответствует требованиям, установленным конкурсной документацией. Заявителю было предложено заключить концессионное соглашение на условиях, соответствующих конкурсной документацией.

Вместе с тем, в конкурсной документации Хакасским УФАС России установлены следующие противоречия в сроках:

<p>П. 10.1 раздела 10 – заявка должна быть представлена в Конкурсную комиссию по адресу: Республика Хакасия, Усть-Абаканский район, п. Расцвет, ул. Школьная, д.4, в рабочие дни с 8 час. 00 мин. до 16 час. 00 мин., кроме перерыва на обед с 12 час. 00 мин. по 13 час. 00 мин., по местному времени, с 28.07.2017-08.09.2017г. включительно.</p>	<p>П. 18.1 раздела 18 – Конверты с Заявками вскрываются на заседании Конкурсной комиссии по адресу: Республика Хакасия, Усть-Абаканский район, п. Расцвет, ул. Школьная, 4, в 11 час. 00 мин. 08 сентября 2017 года.</p> <p>П. 5 раздела 28 – Вскрытие Конкурсной комиссией представленных конвертов с Заявками на участие в Конкурсе (дата признания конкурса несостоявшимся) 11.09.2017 года.</p>
<p>П. 19.1 раздела 19 – Конкурсная комиссия по адресу: п.Расцвет, ул. Школьная, 4, с 11 час. 00 мин до 15 час. 00 мин., кроме перерыва на обед с 12 час. 00</p>	<p>Пп. 6.1, 6.2 раздела 28 – Рассмотрение Конкурсной комиссией представленных Заявок на участие в Конкурсе и подписание членами Конкурсной комиссии</p>

мин. по 13 час. 00 мин. 08.09.2017 года проводит предварительный отбор участников конкурса.	протокола проведения предварительного отбора Заявителей – 11.09.2017 года.
П. 20.1 раздела 20 – в 11 часов 00 минут 25.09.2017 вскрытие конвертов с конкурсными предложениями.	П. 7 раздела 28 конкурсной документации – подача конкурсных предложений с 12.09.2017 по 26.09.2017, п. 8 раздела 28 – вскрытие конвертов с конкурсными предложениями – 27.09.2017 года.
Раздел 23 – Конкурсной комиссией в срок до 25.09.2017 года подписывается протокол о результатах проведения конкурса.	П. 9.3 раздела 28 – подписание протокола о результатах проведения конкурса и размещение его на официальном сайте в сети «Интернет» – 27.09.2017 года.

В соответствии с письменными пояснениями Администрации Расцветовского сельсовета указанные расхождения явились следствием технических ошибок специалистов Администрации; верным считаются сроки, установленные в разделе 28 конкурсной документации.

В соответствии с разделом 5 конкурсной документации к заявителю предъявляются следующие **требования, в соответствии с которыми проводится предварительный отбор Участников конкурса:**

- заявителем является индивидуальный предприниматель, российское или иностранное юридическое лицо либо действующие без образования юридического лица по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) два и более указанных юридических лица,

- отсутствует решение о ликвидации юридического лица – заявителя или о прекращении физическим лицом – заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя,

- отсутствует решение о признании Заявителя банкротом или об открытии в отношении него конкурсного производства,

- **опыт создания и управления (эксплуатации) объектами, используемым для предоставления услуги теплоснабжения, а также положительной репутации осуществления указанной деятельности, подтверждаемой в установленном настоящей конкурсной документацией порядке,**

- иметь лицензии, допуски и разрешения, необходимые для осуществления деятельности, предусмотренной Концессионным соглашением.

В силу пункта 9.1 конкурсной документации заявки должны отвечать требованиям, установленным к таким Заявкам Конкурсной документацией, и содержать документы и материалы, предусмотренные Конкурсной документацией и **подтверждающие соответствие Заявителей требованиям, предъявляемым к Участникам конкурса.**

Заявитель – ИП <...> не представил документы и материалы, предусмотренные Конкурсной документацией и подтверждающие соответствие Заявителя требованиям, предъявляемым к Участникам конкурса, в части наличия опыта создания и управления (эксплуатации) объектами, используемым для предоставления услуги теплоснабжения, а также положительной репутации осуществления указанной деятельности, подтверждаемой в установленном настоящей конкурсной документацией порядке.

Между тем, конкурсная комиссия посчитала ИП <...> соответствующим требованиям, установленным конкурсной документацией.

Кроме того, в соответствии с дополнительными письменными пояснениями Администрации Расцветовского сельсовета (вх. № 8362 от 02.11.2017) было указано на то, что организатор торгов учел тот факт, что в составе заявки было свидетельство о допуске к определенному виду или видам работ. После получения уведомления от 14.09.2017 ИП <...> предоставил копии договоров, положительную репутацию и опыт работы с объектами, используемыми для предоставления услуг по теплоснабжению.

Однако документы, подтверждающие наличие опыта создания и управления (эксплуатации) объектами, используемым для предоставления услуги теплоснабжения, а также положительную репутацию осуществления указанной деятельности, были представлены после вскрытия конвертов и рассмотрения заявок.

Исследовав материалы дела № 56-А-17 о нарушении антимонопольного законодательства, комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия пришла к выводу об установлении в действиях Администрации Расцветовского сельсовета Усть-Абаканского района Республики Хакасия признаков нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции на основании следующего.

В силу части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при

проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

При применении статьи 17 Закона о защите конкуренции необходимо учитывать правовую позицию Президиума ВАС РФ, выраженную в Постановлении от 28 декабря 2010 г. № 11017/10, согласно которой основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Как указывается судами при рассмотрении дел, для квалификации действий (бездействия) по организации и проведению торгов как нарушающих требования антимонопольного законодательства необходимы установление и оценка последствий тех или иных нарушений специального законодательства, регламентирующего порядок проведения торгов, запроса котировок, запроса предложений и закупок (например, в сфере закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд), и Закона о защите конкуренции с точки зрения их фактического либо возможного влияния на конкурентную среду. Таким образом, антимонопольному органу не требуется доказывать недопущение, ограничение или устранение конкуренции. Достаточно доказать возможность наступления указанных последствий.

Выявленные противоречия в сроках, установленных в конкурсной документации, могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, поскольку подобные действия организатора торгов вводят в заблуждение участников конкурса, в том числе ООО «УК Хорс».

В силу части 1 статьи 27 Закона о концессионных соглашениях заявки на участие в конкурсе должны отвечать требованиям, установленным к таким заявкам конкурсной документацией, и содержать документы и материалы, предусмотренные конкурсной документацией и подтверждающие соответствие заявителей требованиям, предъявляемым к участникам конкурса. В качестве заявителей могут выступать лица, указанные в пункте 2 части 1 статьи 5 настоящего Федерального закона, а именно: индивидуальный предприниматель, российское или иностранное юридическое лицо либо действующие без образования юридического лица по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) два и более указанных юридических лица.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 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, согласно части 5 статьи 46 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, требования, которые предусмотрены пунктом 3 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона и предъявляются к участникам конкурса, не устанавливаются.

Следовательно, при проведении предварительного отбора участников конкурса на право заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, конкурсная комиссия не определяет соответствие заявителей требованиям, предусмотренным пунктом 2 части 1 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях.

Действующее законодательство предусматривает особый порядок регулирования проведения конкурсов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения.

Таким образом, раздел 4 конкурсной документации не соответствует части статьи 46 Закона о концессионных соглашениях.

Рассматриваемые действия Администрации Расцветовского сельсовета Усть-Абаканского района Республики Хакасия содержат признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в действиях по проведению открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, которые могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в части выявленных противоречий в сроках, установленных в конкурсной документации, и установлении требований к участникам конкурса об опыте создания и управления (эксплуатации) объектами, используемыми для предоставления услуг теплоснабжения, а также положительной репутации осуществления указанной деятельности, что не соответствует требованиям Закона о концессионных соглашениях.

Ввиду того, что на момент принятия настоящего решения между Администрацией Расцветовского сельсовета Усть-Абаканского района Республики Хакасия и ИП <...> заключено концессионное соглашение, у Комиссии Хакасского УФАС России отсутствуют основания для выдачи обязательного для исполнения предписания.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию муниципального образования Расцветовский сельсовет Усть-Абаканского района Республики Хакасия нарушившей часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции в части действий по проведению открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, которые могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

2. Предписание по настоящему делу не выдавать.

Председатель
комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

(отсутствует)

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения и предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.