

РЕШЕНИЕ № 38

г. Горно-Алтайск

Резолютивная часть решения оглашена 11.12.2014г.

В полном объеме решение изготовлено 17.12.2014г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее по тексту – Комиссия УФАС по РА),

рассмотрев 11.12.2014г. дело № 38 от 17.11.2014г. по признакам нарушения Администрацией МО «Турочакский район» (Республика Алтай, Турочакский район, с. Турочак, ул. Советская, 77) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в установлении в конкурсной документации на право заключения концессионного соглашения на объекты теплоснабжения Турочакского района Республики Алтай (извещение № 290814/2236042/01 от 29.08.2014г.) критериев конкурса, несоответствующих требованиям законодательства, необоснованного установления параметров критериев, не включения в конкурсную документацию и не согласования с уполномоченным органом, осуществляющим регулирование цен (тарифов) долгосрочных параметров регулирования деятельности концессионера, метода регулирования тарифа, установления излишних требований к участникам конкурса, необоснованного отказа в допуске к участию в конкурсе БУ «Коммунальщик» Турочакского сельского поселения, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в присутствии представителя Администрации МО «Турочакский район» <...> (доверенность от 07.02.2014г.),

УСТАНОВИЛА:

27.10.2014г. Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров рассмотрела дело № 5-Т по жалобе БУ «Коммунальщик» Турочакского сельского поселения на действия конкурсной комиссии организатора торгов – Администрации МО «Турочакский район» при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения на объекты теплоснабжения Турочакского района Республики Алтай (извещение № 290814/2236042/01 от 29.08.2014г.) и признала администрацию МО «Турочакский район» нарушившей п.3 ч.1 ст. 23, п. 1, 8, 9 ч.1.2 ст. 23 Федерального закона №115-ФЗ от 21.07.2005г. «О концессионных соглашениях» в части установления критериев конкурса, несоответствующих требованиям законодательства, необоснованного установления параметров критериев, не включения в конкурсную документацию и не согласования с уполномоченным органом, осуществляющим регулирование цен (тарифов) долгосрочных параметров регулирования деятельности концессионера, метода регулирования тарифа, установления излишних требований к участникам конкурса.

А также признала конкурсную комиссию администрации МО «Турочакский район» нарушившей ч.2 ст. 29 Федерального закона №115-ФЗ от 21.07.2005г. «О

концессионных соглашениях» в части необоснованного отказа в допуске к участию в конкурсе БУ «Коммунальщик» Турочакского сельского поселения.

По результатам рассмотрения дела № 5-Т УФАС по РА выдало администрации МО «Турочакский район» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов путем отмены открытого конкурса, приведения конкурсной документации в соответствие с требованиями Федеральных законов №115-ФЗ от 21.07.2005г. «О концессионных соглашениях», №190-ФЗ от 27.07.2010г. «О теплоснабжении», и повторного проведения процедуры торгов (в случае необходимости).

В рамках исполнения данного предписания администрация МО «Турочакский район» 31.10.2014г. отменила вышеуказанный конкурс.

Управлением на основании приказа № 461 от 17.11.2014г. возбуждено дело № 38 и создана Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении администрации МО «Турочакский район» по признакам нарушения ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции». Рассмотрение дела назначено на 11.12.2014г.

Определением о назначении дела № 38 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 17.11.2014г. у Администрации запрошено письменное пояснение по выявленным признакам нарушения антимонопольного законодательства.

Администрация МО «Турочакский район» 08.12.2014г. представила письменные пояснения, согласно которым администрация проводит работу по приведению конкурсной документации в соответствии с требованиями законодательства РФ, для последующего размещения на официальном сайте РФ.

Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства Алтайского республиканского УФАС России, рассмотрев представленные документы, установила следующее:

29.08.2014 на сайте <http://torgi.gov.ru>, а также на официальном сайте концедента <http://turochak-altai.ru> размещена конкурсная документация (с предварительным отбором участников конкурса) на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения муниципального образования «Турочакский район».

Организатором данного конкурса является администрация МО «Турочакский район» Республики Алтай.

Открытый конкурс проводился в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

В соответствии с п. 3 ч.1 ст.23 Федерального закона №115-ФЗ от 21.07.2005г. «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 производится предварительный отбор участников конкурса. Однако, в силу ч. 1.6 указанной статьи п. 3 ч.1 ст.23 не устанавливается к участникам конкурса в случае, если объектом концессионного соглашения

является имущество, указанное в ч.1.2 ст. 10 (объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем) рассматриваемого закона.

Таким образом, конкурсная документация содержит излишние требования к участникам открытого конкурса (п.п.4 п. 1.5 документации) в части подтверждения наличия квалифицированных специалистов.

В соответствии с ч.1 ст. 24 Закона о концессионных соглашениях критерии конкурса устанавливаются решением о заключении концессионного соглашения и используются для оценки конкурсных предложений в порядке, установленном статьями 32, 33 данного закона. Использование критериев конкурса, не предусмотренных ст. 24, не допускается (ч. 6 ст. 24).

В ч. 2.3 ст.24 Закона о концессионных соглашениях установлены критерии конкурса, объектом концессионного соглашения по которому является имущество, указанное в ч.1.2 ст. 10 данного закона.

Для критериев конкурса, указанных в ч. 2.3 ст. 24 Закона о концессионных соглашениях, не устанавливаются параметры критериев конкурса, предусмотренные ч. 3 данной статьи (ч.4 ст. 24).

В нарушение указанных норм Закона конкурсная документация на право заключения концессионного соглашения на объекты теплоснабжения Турочакского района Республики Алтай содержит параметры критериев открытого конкурса (таблица №1 к Приложению №4), указанные в ч. 3 ст. 24, а также критерии, несоответствующие ч. 2.3 ст.24 Закона о концессионных соглашениях.

В соответствии с ч.1.2 ст.23 Федерального закона №115-ФЗ от 21.07.2005г. «О концессионных соглашениях» в конкурсную документацию включаются также минимально допустимые плановые значения показателей деятельности концессионера и долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера в соответствии с частью 1.4 настоящей статьи (п.1), один из предусмотренных частью 1.3 настоящей статьи методов регулирования тарифов (п.8).

Однако, конкурсная документация не содержит данные сведения.

Глава Администрации МО «Турочакский район» на заседании комиссии УФАС по РА (дело №5-Т) пояснила, что в Комитет по тарифам Республики Алтай не обращались.

В соответствии с ч.1 ст.2 Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» законодательство Российской Федерации о концессионных соглашениях состоит из настоящего Федерального закона, других федеральных законов и принимаемых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации.

Федеральным законом от 07.05.2013г. №103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» определено, что передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований,

установленных статьей 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. №190-ФЗ «О теплоснабжении».

При разработки конкурсной документации на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения муниципального образования «Турочакский район» организатором торгов не были учтены положения ст.28.1 Федерального закона о теплоснабжении.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе от 13.10.2014г. поступило 2 заявки (ООО «Теплосервис Турочакского района», БУ «Коммунальщик» Турочакского сельского поселения).

Согласно протоколу проведения предварительного отбора участников открытого конкурса №2 от 15.10.2014г. заявка БУ «Коммунальщик» Турочакского сельского поселения не допущена к участию в открытом конкурсе. В обосновании отклонения указано, что заявка не соответствует требованиям конкурсной документации и нормативно-правовым актам РФ и РА п.п.1 п. 2.9 документации.

Исчерпывающий перечень оснований для отказа в допуске к участию в конкурсе содержится в ч.3 ст. 29 Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

В качестве концессионера в соответствии с п.2 ч.1 ст. 5 Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» могут выступать индивидуальные предприниматели, российские или иностранные юридические лица, либо действующие без образования юридические лица по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) два и более указанных юридических лица.

Аналогичное требование к участникам конкурса установлены в п.1.5 конкурсной документации.

В п.3 ст. 50 ГК РФ установлено, что некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям.

Согласно п. 2.2.1 Устава БУ «Коммунальщик» Турочакского сельского поселения, утвержденного постановлением Главы Турочакского сельского поселения №5 от 25.04.2011г., организация осуществляет оказание коммунальных услуг населению, в том числе организацию эксплуатации коммунальной инфраструктуры в целях обеспечения тепло-водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, утилизацию твердых бытовых отходов.

Запрета на участие в открытом конкурсе для некоммерческих организаций ни в Законе о концессионных соглашениях, ни в конкурсной документации не установлено.

Следовательно, конкурсная комиссия необоснованно отклонила конкурсную заявку БУ «Коммунальщик» Турочакского сельского поселения на этапе предварительного отбора как несоответствующую целям рассматриваемого конкурса (привлечение инвестиций, эффективное использование имущества объектов теплоснабжения Турочакского района).

Частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на совершение при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с п. 17 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» признаками ограничения конкуренции являются установление органами местного самоуправления требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

БУ «Коммунальщик» Турочакского сельского поселения 17.10.2014г. обратилось в УФАС по РА с жалобой на действия конкурсной комиссии организатора торгов – администрации МО «Турочакский район» при проведении данного конкурса, что свидетельствует о нарушении прав участника конкурса.

Таким образом, действия Администрации МО «Турочакский район» являются нарушением ч.1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившимся в установлении в конкурсной документации на право заключения концессионного соглашения на объекты теплоснабжения Турочакского района Республики Алтай (извещение № 290814/2236042/01 от 29.08.2014г.) критериев конкурса, несоответствующих требованиям законодательства, необоснованного установления параметров критериев, не включения в конкурсную документацию и не согласования с уполномоченным органом, осуществляющим регулирование цен (тарифов), долгосрочных параметров регулирования деятельности концессионера, метода регулирования тарифа, установления излишних требований к участникам конкурса, необоснованного отказа в допуске к участию в конкурсе БУ «Коммунальщик» Турочакского сельского поселения.

Учитывая изложенные обстоятельства и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию МО «Турочакский район» нарушившей часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с нарушением требований п.3 ч.1 ст. 23, п. 1, 8, 9 ч.1.2 ст. 23, ч.2 ст. 29 Федерального закона №115-ФЗ от 21.07.2005г. «О концессионных соглашениях», при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения на объекты теплоснабжения Турочакского района Республики Алтай (извещение № 290814/2236042/01 от 29.08.2014г.), так как данные нарушения приводят к ограничению, устранению конкуренции.

2. Выдать администрации МО «Турочакский район» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, а именно в целях заключения концессионного соглашения согласовать с уполномоченным органом, осуществляющим регулирование цен (тарифов), долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера, метод регулирования тарифа.

3. Передать материалы дела специалисту УФАС по РА для возбуждения административного производства в отношении должностного лица администрации, виновного в нарушении антимонопольного законодательства.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 38

17 декабря 2014 года

г. Горно-Алтайск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

руководствуясь частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 17.12.2014г. по делу № 38 от 17.11.2014г. о нарушении Администрацией МО «Турочакский район» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Администрации МО «Турочакский район» совершить действия, направленные на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, а именно в целях заключения концессионного соглашения на объекты теплоснабжения согласовать с уполномоченным органом, осуществляющим регулирование цен (тарифов), долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера, метод регулирования тарифа.

О выполнении настоящего Предписания сообщить **в срок до 30 апреля 2015г.**, представив в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай подтверждающие документы.