

Дело № 18-17

05-03/2052 Ответчик:

Администрация МО «Талажское»»

Заинтересованное лицо:

ООО «Комплексное коммунальное предприятие»

ОПРЕДЕЛЕНИЕ О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 18-17 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

«12» мая 2017 года г. Архангельск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) Бугаев Д.В.,

установил:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области поступило заявление Агентства по тарифам и ценам Архангельской области, в котором указано, что концессионное соглашение в отношении объектов теплоснабжения в д. Повракульская Приморского района Архангельской области от 15.12.2016 заключено Администрацией МО «Талажское» и ООО «Комплексное коммунальное предприятие» с нарушением требований статьи 10 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», в редакции, действовавшей на момент подписания соглашения.

В ходе рассмотрения обращения было установлено следующее.

10.08.2016 на сайте forgi.gov.ru было опубликовано сообщение № 100816/13964025/01 о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в собственности МО «Талажское».

Концедентом выступило муниципальное образование «Талажское» в лице администрации МО «Талажское».

Объектом концессионного соглашения являются: теплотрасса протяженностью 3586,6 м, расположенная по адресу: по адресу: Архангельская область, Приморский район, дер. Повракульская, центральный тепловой пункт общей площадью 259,7 кв. м., расположенный по адресу: Архангельская область, Приморский район, дер. Повракульская, ул. Центральная, д. 1, стр. 1, техническое здание общей площадью 116,1 кв. м., расположенное по адресу: Архангельская область, Приморский район, дер. Повракульская, ул. Центральная, д. 1, стр. 2.

На участие в конкурсе была подана одна заявка от ООО «Комплексное коммунальное предприятие».

Согласно протоколу проведения предварительного отбора участников конкурса от 27.09.2016 № 2 ООО «Комплексное коммунальное предприятие» было признано участником конкурса.

29.09.2016 в адрес ООО «Комплексное коммунальное предприятие» было направлено уведомление № 10-4/1614, в котором участнику было предложено в срок, установленный частью 6 статьи 29 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», представить предложение о заключении концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения в д. Повракульская Приморского района Архангельской области, находящихся в собственности МО «Талажское», на условиях, соответствующих конкурсной документации.

08.11.2016 в Администрацию МО «Талажское» поступило письмо ООО «Комплексное коммунальное предприятие» от 07.11.2016 № 13, в котором общество просит заключить концессионное соглашение на условиях конкурсной документации.

В соответствии с протоколом вскрытия конвертов с конкурсными предложениями от 23.12.2016 № 3 конкурсной комиссией было принято решение о соответствии конкурсного предложения конкурсной документации.

15.12.2016 Администрацией МО «Талажское» и ООО «Комплексное коммунальное предприятие» было подписано концессионное соглашение в отношении объектов теплоснабжения в д. Повракульская Приморского района Архангельской области. Акт приема-передачи имущества подписан 15.12.2016.

Согласно части 6 статьи 29 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (в редакции, действовавшей на момент проведения конкурса) (далее — Закон о концессионных соглашениях), в случае если конкурс объявлен не состоявшимся в соответствии с частью 6 статьи 27 данного 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.

08.11.2016 в Администрацию МО «Талажское» поступило письмо ООО «Комплексное коммунальное предприятие» от 07.11.2016 № 13 (входящий № 1991), в котором общество просит заключить концессионное соглашение на условиях конкурсной документации.

В соответствии с требованиями части 6 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях данное предложение должно было быть рассмотрено в срок до 29.11.2017.

При рассмотрении предложения устанавливается его соответствие требованиям конкурсной документации, в том числе критериям конкурса.

Фактически решение конкурсной комиссии о соответствии конкурсного предложения ООО «Комплексное коммунальное предприятие» конкурсной документации выражено в протоколе вскрытия конвертов с конкурсными предложениями от 23.12.2016 № 3, т.е. срок рассмотрения представленного заявителем предложения, установленный частью 6 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях, соблюден не был.

Помимо этого, решение о соответствии конкурсного предложения ООО «Комплексное коммунальное предприятие» конкурсной документации противоречит требованиям пункта 1 части 3 статьи 32 Закона о концессионных соглашениях.

В соответствии с требованиями части 2.3 статьи 22 Закона о концессионных соглашениях (в редакции, действовавшей на момент организации и проведения конкурса) пунктом 4 постановления Администрации МО «Талажское» от 08.08.2016 № 42 «О заключении концессионного соглашения» было установлено: участникам конкурса с составе конкурсного предложения указывать мероприятия по созданию и реконструкции объекта концессионного соглашения, обеспечивающие достижение предусмотренных заданием целей и минимально допустимых плановых значений показателей деятельности концессионера, с описанием основных характеристик таких мероприятий.

Согласно пункту 3.1 Конкурсной документации конкурсное предложение участник открытого конкурса, прошедший предварительный отбор, оформляет на русском языке в письменной форме, установленной настоящей конкурсной документацией, в двух экземплярах (оригинал и копия), каждый из которых удостоверяется подписью участника открытого конкурса и представляется в конкурсную комиссию в порядке, установленном настоящей конкурсной документацией, в отдельном запечатанном конверте.

Форма конкурсного предложения установлена разделом IV конкурсной документации (форма 4.5).

Форма 4.6 «Опись документов» устанавливает, что конкурсное предложение подается в запечатанном конверте, на котором указывается полное наименование открытого конкурса. Участник конкурса указывает на таком конверте свои реквизиты. Опись предполагает представление заверенного участникам открытого конкурса предложения в двух экземплярах (оригинал и копия) и документов, подтверждающих возможность достижения участником конкурса значений критериев, указанных им в конкурсном предложении, с обязательным

приложением описания предлагаемых участником конкурса мероприятий, календарный график проведения соответствующих мероприятий, необходимых технико-экономических расчетов, обоснований, документации на предлагаемое к установке (монтажу) оборудование и т.п.

Как следует из представленных материалов, 08.11.2016 в Администрацию МО «Талажское» поступило письмо ООО «Комплексное коммунальное предприятие» от 07.11.2016 № 13, в котором общество просит заключить концессионное соглашение в отношении объектов теплоснабжения в д. Повракульская Приморского района Архангельской области, находящихся в собственности МО «Талажское», на условиях конкурсной документации открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения (письмо на 1 листе не соответствующее форме 4.5). Другие документы не представлены.

Принимая во внимание, что в составе конкурсного предложения ООО «Комплексное коммунальное предприятие» не были указаны основные мероприятия, обеспечивающие достижение предусмотренных заданием целей и минимально допустимых плановых значений показателей деятельности концессионера, с описанием основных характеристик таких мероприятий, т.е. участником конкурса не были представлены документы и материалы, предусмотренные конкурсной документацией, подтверждающие соответствие конкурсного предложения требованиям, установленным конкурсной документацией, конкурсной комиссии согласно пункту 1 части 3 статьи 32 Закона о концессионных соглашениях следовало принять решение о несоответствии данного конкурсного предложения требованиям конкурсной документации.

Вместе с тем, конкурсной комиссией было принято решение о соответствии конкурсного предложения конкурсной документации (протокол вскрытия конвертов с конкурсными предложениями от 23.12.2016 № 3).

На основании части 3 статьи 36 Закона о концессионных соглашениях, в случае заключения концессионного соглашения в соответствии с частью 6 статьи 29 данного закона не позднее чем через пять рабочих дней со дня принятия концедентом решения о заключении концессионного соглашения с заявителем, представившим единственную заявку на участие в конкурсе, концедент направляет такому заявителю проект концессионного соглашения, включающий в себя условия этого соглашения, определенные решением о заключении концессионного соглашения, конкурсной документацией, а также иные предусмотренные настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами условия. В этом случае концессионное соглашение должно быть подписано в срок, установленный конкурсной документацией, указанный в сообщении о проведении конкурса и исчисляемый со дня направления такому заявителю или такому участнику конкурса проекта концессионного соглашения. В случае если до установленного конкурсной документацией дня подписания концессионного соглашения такой заявитель или такой участник конкурса не представил концеденту документы, предусмотренные конкурсной документацией и подтверждающие обеспечение исполнения обязательств по концессионному соглашению, концедент принимает решение об отказе в заключении концессионного соглашения с таким заявителем или таким участником конкурса.

Как отмечалось ранее, решение о заключении концессионного соглашения концедент принимает по результатам рассмотрения представленного заявителем

предложения в случае, если это предложение соответствует требованиям конкурсной документации.

Как следует из представленных материалов, концессионное соглашение в отношении объектов теплоснабжения д. Повракульская Приморского района Архангельской области подписано 15.12.2016. Акт приема передачи имущества подписан 15.12.2016.

При этом, конкурсное предложение ООО «Комплексное коммунальное предприятие» было рассмотрено конкурсной комиссией только 23.12.2016 (протокол вскрытия конвертов с конкурсными предложениями от 23.12.2016 № 3).

Конкурсной документацией было установлено, что обеспечение исполнения концессионером обязательств по концессионному соглашению осуществляется путем предоставления безотзывной банковской гарантии на весь срок действия концессионного соглашения в размере: 50 000,00 (пятьдесят тысяч) рублей. Срок действия концессионного соглашения в соответствии с конкурсной документацией составляет 20 лет.

Банковская гарантия № 724/4939-00033/Г выдана 21.12.2016 и действует до 20.12.2018 включительно, т.е. срок действия банковской гарантии составляет 3 года.

При этом, возможность выдачи банковской гарантии сроком на три года с последующей выдачей банковской гарантии на новый срок конкурсной документацией не предусмотрена.

Учитывая, что ООО «Комплексное коммунальное предприятие» не представило концеденту документы, предусмотренные конкурсной документацией и подтверждающие обеспечение исполнения обязательств по концессионному соглашению (безотзывную банковскую гарантию на весь срок действия концессионного соглашения) концедент в соответствии с требованиями части 3 статьи 36 Закона о концессионных соглашениях должен был принять решение об отказе в заключении концессионного соглашения с таким заявителем.

На основании части 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Согласно части 2 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях концессионные соглашения заключаются в соответствии с примерными соглашениями, предусмотренными частью 4 статьи 10 данного закона, должны включать в себя существенные условия, установленные настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами, и могут включать в себя не урегулированные этими примерными соглашениями и не противоречащие законодательству Российской Федерации и конкурсной документации условия.

Обязательные условия концессионного соглашения установлены статьей 10

Закона о концессионных соглашениях.

В концессионном соглашении в отношении объектов теплоснабжения в д. Повракульская Приморского района Архангельской области от 15.12.2016, подписанном Администрацией МО «Талажское» и ООО «Комплексное коммунальное предприятие», отсутствуют сведения, предусмотренные пунктом 6.5 части 1, пунктами 1, 2 (в части описания основных характеристик мероприятий), 4 части 1.2 статьи 10 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», в редакции действовавшей на момент подписания соглашения.

В соответствии с пунктом 1 информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.02.2014 № 165 если между сторонами не достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора, он не считается заключенным. Указанный договор не только не порождает последствий, на которые был направлен, но и является отсутствующим фактически, поскольку стороны не достигли какого-либо соглашения, а следовательно, не может породить такие последствия и в будущем.

Вместе с тем несоблюдение администрацией МО «Талажское» порядка проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения фактически привело к неправомерному предоставлению в пользование ООО «Комплексное коммунальное предприятие» находящихся в собственности МО «Талажское» объектов теплоснабжения дер. Повракульская Приморского района Архангельской области.

На основании части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.

В рассматриваемом случае условием предоставления прав владения и пользования в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в собственности МО «Талажское», и доступа на рынок теплоснабжения дер. Повракульская Приморского района Архангельской области является заключение концессионного соглашения в порядке, установленном Законом о концессионных соглашениях. Однако, поскольку установленный нормативными правовыми актами порядок проведения конкурса на право заключения концессионного и порядок заключения данного соглашения Администрацией МО «Талажское» соблюден не был, возможность использования муниципального имущества и доступ на рынок теплоснабжения получены ООО «Комплексное коммунальное предприятие» неправомерно.

Несоблюдение порядка предоставления прав владения и пользования в отношении муниципального имущества, предназначенного для теплоснабжения, в том числе принятие решения о заключении концессионного соглашения с заявителем, которым не были представлены документы и материалы, предусмотренные конкурсной документацией, подтверждающие соответствие конкурсного предложения требованиям, установленным конкурсной документацией (не были указаны основные мероприятия, обеспечивающие достижение предусмотренных заданием целей и минимально допустимых плановых значений показателей деятельности концессионера, с описанием основных характеристик таких мероприятий) противоречит целям предоставления

имущества на условиях концессионного соглашения в части обеспечения эффективного использования имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности, на условиях концессионных соглашений и повышение качества товаров, работ, услуг, предоставляемых потребителям, и не обеспечивает развитие добросовестной конкуренции за доступ на рынок.

С учетом изложенного, в действиях Администрации МО «Талажское» по несоблюдению порядка организации и проведения конкурса по извещению № 100816/13964025/01 на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в собственности МО «Талажское», содержатся признаки нарушения требований части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного Управлением Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области издан приказ от 12.05.2017 № 109 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 18-17 по признакам нарушения Администрацией МО «Талажское» требований части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

определил:

1. Назначить дело № 18-17 к рассмотрению на 09 июня 2017 года в 11 часов 00 минут, по адресу: г. Архангельск, ул. Набережная Северной Двины, 2, корп. 2 (10 учебный корпус С(А)ФУ, Институт математики, информационных и космических технологий), 1 этаж, Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области, зал заседаний.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика: Администрацию МО «Талажское».

Представление письменного отзыва с правовым обоснованием своей позиции обязательна.

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица:

ООО «Комплексное коммунальное предприятие».

4. На основании статьи 25, части 5 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 №

135 ФЗ «О защите конкуренции», Администрации МО «Талажское» в срок до 31.05.2017 представить в Архангельское УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, 2, следующие документы и материалы:

- письменные возражения, объяснения, пояснения по вменяемому нарушению антимонопольного законодательства, с приложением необходимых документов и правовым обоснованием своей позиции;
- пояснения в отношении оснований подписания концессионного соглашения и фактической передачи имущества до момента рассмотрения конкурсного предложения;
- основания принятия решения о соответствии конкурсного предложения ООО «Комплексное коммунальное предприятие» конкурсной документации, в то время как в составе конкурсного предложения не были указаны основные мероприятия, обеспечивающие достижение предусмотренных заданием целей и минимально допустимых плановых значений показателей деятельности концессионера, с описанием основных характеристик таких мероприятий;
- пояснения, почему не было принято решение об отказе в заключении концессионного соглашения, когда ООО «Комплексное коммунальное предприятие» не представило концеденту документы, предусмотренные конкурсной документацией и подтверждающие обеспечение исполнения обязательств по концессионному соглашению (безотзывную банковскую гарантию на весь срок действия концессионного соглашения);
- пояснения в отношении отсутствия в составе конкурсной документации документов и сведений, предусмотренных пунктами 12, 13, 14 части 1.2 статьи 23 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (в редакции, действовавшей на момент размещения сообщения о проведении конкурса);
- пояснение, почему задание, являющееся приложением к постановлению администрации МО «Талажское» от 08.08.2016 № 42, не содержало информации о величинах необходимой тепловой мощности в определенных точках поставки, точках подключения (технологического присоединения), сроках ввода мощностей в эксплуатацию и вывода их из эксплуатации;
- копию письма министерства топливно-энергетического комплекса и жилищно коммунального хозяйства Архангельской области от 20.07.2016 № 203/01135178, на которое указано в задании;
- сведения об организации в настоящее время теплоснабжения в дер. Повракульская;
- схему теплоснабжения МО «Талажское» или указать адрес страницы сайта в сети Интернет на котором опубликована данная информация;
- сведения о лице, которым осуществлялась эксплуатация объектов теплоснабжения дер. Повракульская до момента подписания концессионного соглашения от 15.12.2016, указать основания пользования имуществом;
- иную информацию для полного, всестороннего и объективного рассмотрения

дела.

5. На основании статьи 25, части 5 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции», ООО «Комплексное коммунальное предприятие» в срок до 31.05.2017 представить в Архангельское УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, 2, следующие документы и материалы:

- правовую позицию по вменяемому администрации МО «Талажское» нарушению антимонопольного законодательства;

- пояснения в отношении неуказания в составе конкурсного предложения основных мероприятий, обеспечивающие достижение предусмотренных заданием целей и минимально допустимых плановых значений показателей деятельности концессионера, с описанием основных характеристик таких мероприятий;

- переписку по вопросу заключения концессионного соглашения;

- иную информацию для полного, всестороннего и объективного рассмотрения вопроса.

В соответствии со статьей 43 Федерального закона «О защите конкуренции», с момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства и отводы, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле. Лица, участвующие в деле, обязаны пользоваться добросовестно своими правами при рассмотрении дела.

На основании части 2 статьи 45.2 Федерального закона «О защите конкуренции» каждое лицо, участвующее в деле, должно раскрыть доказательства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений, перед другими лицами, участвующими в деле, в пределах срока, установленного комиссией.

В соответствии с частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации), влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Председатель комиссии Д.В. Бугаев