

РЕШЕНИЕ № 036/10/18.1-788/2022

по результатам рассмотрения жалобы ООО УК «Гарант Эксперт-Сервис» на нарушение процедуры организации торгов

26.08.2022 г.
Воронеж

г.

Резолютивная часть решения объявлена 24.08.2022 г.

Решение в полном объеме изготовлено 26.08.2022 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции»), на нарушение процедуры торгов (далее – Комиссия) в составе:

Михин С.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;

Колмаков Р.В. - член Комиссии, начальник отдела;

Артамонов Д.В. – член Комиссии, ведущий специалист-эксперт;

при участии в рассмотрении жалобы: представителей заявителя - <...> (доверенность от 09.08.2022) и директора ООО УК «Гарант Эксперт-Сервис» <...>;

представителей организатора торгов – и.о. главы администрации Стрелицкого городского поселения <...> (распоряжение № 6 от 12.08.2022) и <...> (доверенность от 06.04.2022);

рассмотрев жалобу ООО УК «Гарант Эксперт-Сервис» на действия организатора торгов - Администрация Стрелицкого городского поселения Семилукского муниципального района Воронежской области при организации и проведении аукциона на право заключения договора аренды объектов водоснабжения, водоотведения Стрелицкого городского поселения Семилукского муниципального района Воронежской области (номер извещения на сайте ГИС Торги – 22000117240000000001), в соответствии со статьей 18.1 Закона «О защите конкуренции»,

установила:

08.08.2022 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее — Воронежское УФАС России) поступила жалоба ООО УК «Гарант Эксперт-Сервис» на действия организатора торгов - Администрации Стрелицкого городского поселения Семилукского муниципального района Воронежской области при организации и проведении аукциона на право заключения договора аренды объектов водоснабжения, водоотведения Стрелицкого городского поселения Семилукского муниципального района Воронежской области (номер извещения на сайте ГИС Торги – 22000117240000000001) (далее — Торги).

Существо жалобы, с которой обратился Заявитель, состоит в следующем. На часть объектов, планируемых к передаче по договору по итогам Торгов, в документации о торгах отсутствует информация о дате ввода в эксплуатацию, что является обязательным условием для передачи данных объектов не по договору аренды, а по договору концессии.

В ходе рассмотрения жалобы, назначенной на 15.08.2022, Комиссией для представления участниками заседания дополнительных доказательств объявлялись перерывы до 17.08.2022 и до 24.08.2022; продлен срок рассмотрения жалобы.

Статьей 18.1 Закона «О защите конкуренции» установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, который распространяется только на те торги, проведение которых является обязательным в соответствии с Законодательством РФ. К числу торгов, проведение которых является обязательным, относятся, в том числе торги, организуемые в соответствии с требованиями Правил проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных Приказом ФАС России от 10.02.2010 N 67 (далее – Правила № 67).

В соответствии со статьей 18.1 Закона «О защите конкуренции» действия (бездействие) организатора торгов могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в

торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов. Заявитель жалобы указал на нарушение порядка организации торгов, неверном выборе выставленного на торги права, следовательно, входит в круг субъектов, наделенных правом обжалования в антимонопольном органе действий организатора торгов.

Указанная жалоба признана соответствующей требованиям, предусмотренным частью 6 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» и принята к рассмотрению по существу.

О времени и месте рассмотрения жалобы стороны были уведомлены надлежащим образом.

Представители заявителя в ходе заседания комиссии поддержали доводы жалобы.

Представители организатора торгов в своих письменных и устных возражениях просили признать жалобу необоснованной. В обоснование возражений пояснили, что у администрации Стрелицкого городского поселения отсутствует возможность проводить конкурс на право заключения концессионного соглашения, так как пунктом 1 статьи 39 Федерального закона № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» предусмотрено обязательное участие в таких соглашениях субъекта Российской Федерации. Однако в апреле 2021 года Правительство Воронежской области не согласовало направленный Стрелицким городским поселением проект концессионного соглашения, в связи с тем, что Воронежская область является дотационным регионом. Кроме того, на основании муниципального контракта от 26.09.2018 г. были выполнены работы по реконструкции систем водоснабжения и водоотведения Стрелицкого городского поселения Семилукского муниципального района Воронежской области; указанный объект функционирует как единый комплекс, поэтому считается введенным в эксплуатацию в 2022 году. Также полагали, что действия организатора конкурса не создают препятствий для конкуренции, жалоба подана не с целью устранения нарушения прав Заявителя, поскольку до момента окончания приема заявок заявитель жалобы заявки на торгах не подавал.

В результате исследования всех имеющихся доказательств и материалов, в соответствии с требованиями статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции», Комиссией Воронежского УФАС России установлено следующее.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ

"О защите конкуренции" целями настоящего Федерального 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.

Согласно статье 2 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" антимонопольное законодательство Российской Федерации (далее - антимонопольное законодательство) основывается на Конституции Российской Федерации, Гражданском кодексе Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в статье 3 настоящего Федерального закона. Отношения, указанные в статье 3 настоящего Федерального закона, могут регулироваться постановлениями Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами федерального антимонопольного органа в случаях, предусмотренных антимонопольным законодательством.

В соответствии с пунктом 1 статьи 166 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

Согласно пункту 1 статьи 167 ГК РФ недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения.

В силу пунктов 1 и 2 статьи 168 ГК РФ, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 2 настоящей статьи 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.

15.07.2022 г. на официальном сайте РФ в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (torgi.gov.ru) Организатором торгов опубликовано извещение с реестровым номером 22000117240000000001.

16.07.2022 на торговой платформе АО «ЕЭТП» по адресу: «<http://178fz.roseltorg.ru>» опубликовано извещение об указанных тогах с

идентичным номером.

Данные Торги проводятся в форме открытого аукциона в электронной форме.

Согласно пункту 3.1 опубликованной аукционной документации предметом аукциона является право заключения договора аренды объектов водоснабжения, водоотведения Стрелицкого городского поселения Семилукского муниципального района Воронежской области.

В соответствии с пунктом 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении" (далее – Закон № 416-ФЗ) передача прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется по договорам аренды таких систем и (или) объектов, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства Российской Федерации и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации с учетом установленных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного частью 1 статьи 9 настоящего Федерального закона.

Пунктом 3 статьи 41.1 Закона № 416-ФЗ предусмотрено, что в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения или одной системы из числа таких систем, одного отдельного объекта таких систем, находящегося в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного такого объекта или одной такой системы, одного отдельного объекта таких систем не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами осуществляется только по концессионным соглашениям (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на это имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случаях, если это имущество является частью

соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Согласно пункту 5 статьи 41.1 Закона № 416-ФЗ конкурс на право заключения концессионного соглашения, объектом которого являются системы и (или) объекты, указанные в части 1 настоящей статьи, является открытым.

В Приложении № 5 к аукционной документации (характеристика объектов) содержится таблица, в которой в столбце «год ввода в эксплуатацию /год реконструкции» в отношении 29 объектов информация о дате ввода в эксплуатацию отсутствует, а именно в отношении указанных под порядковыми номерами: 11, 12, 38, 39, 58, 59, 60, 61, 62, 63, 64, 65, 66, 67, 68, 69, 70, 95, 96, 97, 98, 99, 100, 101, 102, 103, 104, 105, 106.

На заседании комиссии представители организатора торгов пояснили, что по выставленным на торги объектам, находящимся в поселке Бахчеево, относящемся к Стрелицкому городскому поселению, информации и документов о дате ввода объектов в эксплуатацию не сохранилось, и эти объекты не подвергались реконструкции.

В обоснование своих доводов Организатором торгов также представлена копия разрешения на ввод объекта в эксплуатацию № RU 36528103-27-2022 г. от 21.04.2022, подписанная заместителем руководителя отдела архитектуры, градостроительства, имущества и земельных отношений администрации Семилукского муниципального района М.Н. Золотаревой. Однако данный документ, как и представленные Комиссии Организатором торгов: муниципальный контракт от 26.09.2018 г. (не содержит подписей сторон), копии актов приема объектов капитального строительства в отношении: здания КПП водозабора по ул. Космонавтов уч. 1б Стрелицкого городского поселения, здания насосной станции 2-го подъема, павильона над скважиной водозабора по ул. Космонавтов уч. 1б Стрелицкого городского поселения, устройства монолитных резервуаров V-180м³, устройства дизель-генераторной установки контейнерного типа ДЭС-100кВт, здания КПП водозабора по ул. Железнодорожная уч. 46а Стрелицкого городского поселения, павильона над скважиной водозабора по ул. Железнодорожная уч. 46а Стрелицкого городского поселения, устройства дизель-генераторной установки контейнерного типа ДЭС-140 кВт, КНС производительностью 15м³/ч – не подтверждают дату ввода в эксплуатацию по каждому из 29 объектов, по которым в Приложении № 5 к аукционной документации (характеристика объектов) отсутствуют соответствующие сведения. Кроме того, согласно тексту разрешения на ввод объекта в эксплуатацию № RU 36528103-27-2022 г. от

21.04.2022 данное разрешение недействительно без технического плана от 28.05.2021. О необходимости представления на заседание Комиссии технического плана от 28.05.2021 председателем Комиссии было указано представителю организатора торгов, в связи с чем в заседании был объявлен перерыв. Однако технический план от 28.05.2021 на заседание Комиссии после перерыва не был представлен.

Доводы Организатора торгов о функционировании системы водоснабжения и водоотведения как единого целого не выводят правовое регулирование спорных правоотношений из-под действия пункта 3 статьи 41.1 Закона № 416-ФЗ, в котором императивно предусмотрено заключение только концессионных соглашений при невозможности определить дату ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта системы или одной такой системы, одного отдельного объекта таких систем, либо в случае если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения или одной системы из числа таких систем, одного отдельного объекта таких систем, находящегося в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении конкурса, превышает 5 лет.

В соответствии с частями 2 и 3 статьи 40, Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" В случае, если при осуществлении концессионером деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, реализация концессионером производимых товаров, выполнение работ, оказание услуг осуществляются по регулируемым ценам (тарифам) и (или) с учетом установленных надбавок к ценам (тарифам) и если концедентом по такому концессионному соглашению является муниципальное образование, которому не переданы в соответствии с законодательством субъекта Российской Федерации полномочия по тарифному регулированию, утверждению инвестиционных программ организаций, осуществляющих регулируемые виды деятельности, а также возмещению недополученных доходов, экономически обоснованных расходов таких организаций в соответствии с законодательством Российской Федерации, в качестве самостоятельной стороны концессионного соглашения в обязательном порядке участвует субъект Российской Федерации, от имени которого выступает высшее должностное лицо (руководитель высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации) такого субъекта Российской Федерации. В случае неподписания субъектом Российской Федерации концессионного

соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, такое концессионное соглашение считается незаключенным.

Ссылка Организатора торгов на то, что в апреле 2021 года проект концессионного соглашения не был согласован Правительством Воронежской области (представлены: письмо руководителя департамента финансов Воронежской области Н.Г. Сафоновой от 18.03.2021 и заместителя руководителя департамента жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Воронежской области, вх. № 339 от 01.04.2021) также не имеет правового значения для рассмотрения настоящей жалобы, так как не может являться оправданием нарушения организатором торгов требований закона, а именно пункта 3 статьи 41.1 Закона № 416-ФЗ. Кроме того, с момента получения указанных писем об отказе в согласовании проекта концессионного соглашения до публикации извещения спорных Торгов 15.07.2022 прошел значительный период, более года.

Указанное допущенное Организатором торгов нарушение пункта 3 статьи 41.1 Закона 416-ФЗ безусловно ограничивает конкуренцию и права неограниченного круга потенциальных участников торгов, так как не позволяют хозяйствующим субъектом участвовать в проводимой на законных основаниях конкурентной процедуре в целях заключения действительного договора.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что при установленных в ходе рассмотрения жалобы обстоятельствах, следуя требованиям пункта 3 статьи 41.1 Закона № 416-ФЗ, передача прав владения и (или) пользования предмета спорных Торгов должна осуществляться не по договору аренды, а по концессионному соглашению. Однако организатором торгов не соблюдены порядок организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, а именно: в нарушение пункте 3 статьи 41.1 Закона № 416-ФЗ не верно определен способ передачи имущества.

Следовательно, доводы жалобы заявителя являются обоснованными.

На основании вышеизложенного, Комиссия, рассмотрев доводы жалобы ООО «ММВ» в пределах предоставленных полномочий, выявив нарушение порядка проведения торгов по реализации муниципального имущества, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, частью 1 статьи 23 Закона «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО УК «Гарант Эксперт-Сервис» на действия организатора торгов - Администрация Стрелицкого городского поселения Семилукского муниципального района Воронежской области при организации и проведении аукциона на право заключения договора аренды объектов водоснабжения, водоотведения Стрелицкого городского поселения Семилукского муниципального района Воронежской области (номер извещения на сайте ГИС Торги – 22000117240000000001), обоснованной.

2. Выдать предписание об устранении выявленного нарушения.

Настоящее решение размещено на сайте Воронежского УФАС России в сети «Интернет»: voronezh.fas.gov.ru.

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

Председатель Комиссии
С.В. Михин

Члены Комиссии
Колмаков

Р.В.

Артамонов

Д.В.