

## РЕШЕНИЕ

по делу № Т-02/2019

21.02.2019

Благовещенск

Г.

(в полном объеме изготовлено 25.02.2019)

Комиссия Амурского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции»,

в отсутствие представителей заявителя жалобы и организатора торгов (стороны о месте и времени рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом, от Администрации Томского сельсовета в адрес антимонопольного управления поступило ходатайство о рассмотрении дела № Т-02/2019 в отсутствие представителя организатора торгов, ходатайство удовлетворено),

рассмотрев поступившую 01 февраля 2019 года в Амурское УФАС России от ООО «РЕГИОН» жалобу на действия организатора торгов - администрации Томского сельсовета Амурской области при осуществлении торгов в форме открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объекта системы теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности Томского сельсовета, Серышевского района, Амурской области (лот № 1), опубликованных сообщением № 191118/1188021/01 от 19.11.2018 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru), выразившиеся, по мнению заявителя, в нарушении Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях),

### УСТАНОВИЛА:

19.11.2018 администрацией Томского сельсовета Амурской области на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) опубликовано сообщение № 191118/1188021/01 о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объекта системы теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности Томского сельсовета, Серышевского района, Амурской области (лот № 1).

Дата и время начала подачи заявок установлены - 21.12.2018 в 08:00, окончания приема заявок - 08.02.2019 в 16:00, подведения итогов - 07.06.2019.

Согласно протоколу № 3 вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе по сообщению №191118/1188021/01 от 11.02.2019 на участие в конкурсе подано три заявки: от МУП «Жилкомэнерго», ООО «ТеплоКом» и ООО «Теплоком».

В соответствии с протоколом № 4 проведения предварительного отбора участников по открытому конкурсу сообщения №191118/1188021/01 данные участники признаны прошедшими стадию предварительного отбора и допущены к участию в открытом конкурсе.

Из жалобы ООО «РЕГИОН» следует, что организатором торгов – Администрацией Томского сельсовета Амурской области при подготовке конкурсной документации на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов системы теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности Томского сельсовета, Серышевского района, Амурской области, допущены многочисленные нарушения требований Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях». Общество просит отменить открытый конкурс и выдать организатору торгов предписание об устранении допущенных нарушений действующего законодательства Российской Федерации.

Как следует из письменных возражений организатора торгов, Администрация Томского сельсовета Амурской области признает наличие в конкурсной документации нарушений Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях, Федеральный закон № 115-ФЗ), просит рассмотреть вопрос об отмене конкурса.

Рассмотрев жалобу, письменные пояснения стороны по делу, изучив материалы дела, Комиссия Амурского УФАС России приходит к следующим выводам.

Пунктом 12 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях предусмотрено, что конкурсная документация должна содержать информацию о размере задатка, вносимого в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения (далее - задаток), порядок и срок его внесения, реквизиты счетов, на которые вносится задаток. Каких-либо дополнительных требований или ограничений к сроку внесения задатка данный федеральный закон не содержит. Следовательно, Комиссия Амурского УФАС России приходит к выводу о том, что установление Администрацией Томского сельсовета Амурской области срока внесения задатка с 01 января 2019 по 30 января 2019 года (пункт 2.2 раздела II конкурсной документации) не противоречит требованиям Федерального закона № 115-ФЗ.

Довод жалобы о нарушении в действиях организатора торгов Закона о концессионных соглашениях в части установления требования о предоставлении обеспечения исполнения обязательств в виде безотзывной банковской гарантии и обязанности концессионера уплатить концеденту неустойку в виде штрафа в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения концессионных обязательств не находит своего подтверждения ввиду следующего.

В силу пункта 11 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать указание на способы обеспечения концессионером исполнения обязательств по концессионному соглашению, а в случае, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, требование о предоставлении победителем конкурса в целях обеспечения исполнения обязательств по концессионному соглашению безотзывной банковской гарантии в соответствии с требованиями, установленными частью 4 статьи 42 настоящего Федерального закона, но не менее чем в определенном конкурсной документацией размере.

Стороны концессионного соглашения несут имущественную ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств по концессионному соглашению, предусмотренную настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и концессионным соглашением (часть 1 статьи 16 Закона о концессионных соглашениях).

Возмещение сторонами концессионного соглашения убытков и уплата неустойки в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства по концессионному соглашению не освобождают сторону концессионного соглашения от исполнения этого обязательства в натуре (часть 2 статьи 16 Закона о концессионных соглашениях).

Кроме того, согласно части 2 статьи 3 Федерального закона № 115-ФЗ концессионное соглашение является договором, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных федеральными законами. К отношениям сторон концессионного соглашения применяются в соответствующих частях правила гражданского законодательства о договорах, элементы которых содержатся в концессионном соглашении, если иное не вытекает из настоящего Федерального закона или существа концессионного соглашения.

На основании вышеизложенного, Комиссия Амурского УФАС России приходит к выводу об отсутствии в действиях организатора торгов при установлении в конкурсной документации требования о предоставлении обеспечения исполнения обязательств в виде безотзывной банковской гарантии и обязанности концессионера уплатит концеденту неустойку в

виде штрафа в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения концессионных обязательств противоречий Закону о концессионных соглашениях.

В части наличия в конкурсной документации противоречий при указании состава и описания объектов концессионного соглашения Комиссией антимонопольного управления установлено следующее.

В Приложении № 1 к концессионному соглашению «Состав и описание объектов концессионного соглашения» проекта концессионного соглашения в столбце «Индивидуальные характеристики имущества» в строке 2 указано, что теплотрасса с. Томское, Серышевского района введена в эксплуатацию в 1991 году. В Приложении № 4 «Параметры тепловых сетей» проекта концессионного соглашения указан год постройки с 1981 по 1997 год.

В Приложении № 4 «Технико-экономические показатели» проекта концессионного соглашения в столбце 15 «Потери в сетях, Гкал/год» таблицы указано значение 2553,82 Гкал/год. Согласно Приложению 7 проекта концессионного соглашения, норматив технологических потерь тепловой энергии при передаче тепловой энергии установлен регулятором на уровне 2089,94 Гкал/год.

В Приложении № 1 «Состав и описание объектов концессионного соглашения» проекта концессионного соглашения в столбце «Индивидуальные характеристики имущества» в строке 2 указано: «Теплотрасса - с. Томское Серышевского района - 1991 год ввода, протяженность теплотрассы 5006,9 п.м.: в нее вошло: тепловая сеть, в том числе водопровод-4729,7 п.м., водопроводная сеть отдельно (без «спутника»)- 277,2 п.м.; протяженность воздушной прокладки – 3987,6; подземной прокладки – 1019,3. Количество смотровых колодцев – 13; Количество компенсаторов – 5; количество вводов – 88, количество задвижек – 41. Теплоизоляция наружных сетей – минвата, сталь». Однако в Приложении № 4 «Параметры тепловых сетей» проекта концессионного соглашения отсутствует описание параметров водопровода и водопроводной сети.

В Приложении № 5 «Объем расходов, финансируемых за счет средств концессионера, на создание и (или) реконструкцию объектов концессионного соглашения» указаны мероприятия, которые необходимы к выполнению в течении срока действия концессионного соглашения. Однако, в конкурсной документации не указано, какие виды работ необходимы для реконструкции котельной с. Томское, на каких участках теплотрассы и какой длины необходима замена изоляции, на каких участках теплосетей необходимы выполнить капитальный ремонт, за чей счет покупаются котлы при выполнении предусмотренных работ по замене котлов и т.д.

В Приложении № 19 КД к конкурсной документации «Копия отчета о техническом обследовании передаваемого Концедентом Концессионеру по концессионному соглашению Объекта» строки 2 и 3 не соответствуют

значениям, указанным в Приложениях № 1 и № 4 проекта концессионного соглашения.

Вместе с тем, пунктом 1 части 1 статьи 23 Федерального закона № 115-ФЗ предусмотрено, что конкурсная документация должна содержать состав и описание, в том числе технико-экономические показатели, объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества. Из анализа вышеприведенной нормы закона следует, что информация об объекте концессионного соглашения должна быть полной, точной, достоверной и идентичной во всех разделах, частях, приложениях конкурсной документации, сведения, содержащиеся в ней, не должны вызывать у потенциальных участников торгов двусмысленности толкования. В связи с этим, действия организатора торгов в части описания объекта концессионного соглашения признаются Комиссией Амурского УФАС России нарушающими требования пункта 1 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях.

Довод жалобы ООО «РЕГИОН» о нарушениях в действиях организатора торгов в части указания сроков плановых значений показателей деятельности концессионера (Приложение № 6), долгосрочных параметров регулирования в сфере теплоснабжения по с. Томское Серышевского района (Приложение № 7), предполагаемого объема необходимой валовой выручки концессионера (Приложение № 10), отличных от срока действия концессионного соглашения, признается обоснованным ввиду следующего.

Частью 1 статьи 46 Закона о концессионных соглашениях предусмотрено, что по концессионному соглашению, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, в конкурсную документацию помимо условий, установленных статьей 23 настоящего Федерального закона, также включаются минимально допустимые плановые значения показателей деятельности концессионера и долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера в соответствии с частью 3 настоящей статьи.

Согласно части 3 статьи 46 Федерального закона № 115-ФЗ в конкурсной документации также устанавливаются по согласованию с уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации или органом местного самоуправления, осуществляющими регулирование цен (тарифов) в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере государственного регулирования цен (тарифов), следующие долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера:

1) размер инвестированного капитала, срок возврата инвестированного капитала в случае, если конкурсной документацией предусмотрен метод обеспечения доходности инвестированного капитала (метод доходности

инвестированного капитала);

2) иные не являющиеся в соответствии с частью 2 статьи 47 настоящего Федерального закона критериями конкурса долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера для предусмотренного конкурсной документацией метода регулирования тарифов в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения, в сфере водоснабжения и водоотведения.

Как следует из части 1 статьи 47 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, в качестве критериев конкурса устанавливаются:

1) предельный размер расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, без учета расходов, источником финансирования которых является плата за подключение (технологическое присоединение);

2) объем расходов, финансируемых за счет средств концедента, на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения на каждый год срока действия концессионного соглашения в случае, если решением о заключении концессионного соглашения, конкурсной документацией предусмотрено принятие концедентом на себя расходов на создание и (или) реконструкцию данного объекта;

3) объем расходов, финансируемых за счет средств концедента, на использование (эксплуатацию) объекта концессионного соглашения на каждый год срока действия концессионного соглашения в случае, если решением о заключении концессионного соглашения, конкурсной документацией предусмотрено принятие концедентом на себя расходов на использование (эксплуатацию) данного объекта;

4) долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера в соответствии с частью 2 настоящей статьи;

5) плановые значения показателей деятельности концессионера;

6) плата концедента в случае, если в качестве критериев конкурса не установлены критерии, указанные в пунктах 2 и 3 настоящей части, и если решением о заключении концессионного соглашения, конкурсной документацией предусмотрена плата концедента.

В силу части 4 статьи 47 Федерального закона № 115-ФЗ предельный размер расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения устанавливается на весь срок действия концессионного соглашения. Соответствующие расходы, возникающие в связи с принятием

обязательств, предусмотренных пунктами 2, 3 и 6 части 1 настоящей статьи, подлежат учету при корректировке бюджета концедента в течение действия концессионного соглашения.

В соответствии с пунктом 7.13. раздела I конкурсной документации концессионное соглашение заключается на срок 9 (девять) лет 11 (одиннадцать) месяцев 30 (тридцать) дней со дня его подписания. Однако, в Приложении № 5 «Объем расходов, финансируемых за счет средств Концессионера, на создание и (или) реконструкцию объектов концессионного соглашения, на использование (эксплуатацию) объектов концессионного соглашения на каждый срок действия концессионного соглашения, содержащийся в проекте конкурсной документации» установлен период с 2018 по 2022 год. В Приложении № 6 «Плановые значения показателей деятельности концессионера» указаны значения показателя по предлагаемым годам концессии в период с 2018 по 2022 годы. В Приложении № 7 «Долгосрочные параметры регулирования в сфере теплоснабжения по с. Томское Серышевского района» отражен период с 2018 по 2023 год. В Приложении № 10 «Предполагаемый объем необходимой валовой выручки концессионера» указан период с 2018 по 2013 год.

Таким образом, Комиссия Амурского УФАС России приходит к выводу о нарушениях в действиях организатора торгов частей 1 и 3 статьи 46, частей 1 и 4 статьи 47 Закона о концессионных соглашениях.

На основании вышеизложенного, комиссия Амурского УФАС России, рассмотрев жалобу ООО «РЕГИОН» на действия организатора торгов - администрации Томского сельсовета Амурской области при осуществлении торгов в форме открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объекта системы теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности Томского сельсовета, Серышевского района, Амурской области (лот № 1), опубликованных сообщением № 191118/1188021/01 от 19.11.2018 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru), руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», приняла

#### РЕШЕНИЕ:

1. Признать жалобу ООО «РЕГИОН» обоснованной.
2. Признать в действиях организатора торгов - администрации Томского сельсовета Амурской области нарушение частей 1 и 1.1 статьи 23, частей 1 и 3 статьи 46, частей 1 и 4 статьи 47 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

3. Выдать организатору торгов предписание об устранении допущенного нарушения.

4. Передать материалы дела должностному лицу Амурского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

Решение и/или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>