

1. Организатору торгов –
Администрации Жемчужненского
сельсовета Ширинского района
Республики Хакасия

ул. Аптечная, д. 1, п Жемчужный,
Ширинский район,
Республика Хакасия, 655220

zgemchugin@mail.ru

2. Обществу с ограниченной
ответственностью «Проект
Комплексное Управление Бизнесом»

пр. Космонавтов, 26, г. Черногорск,
Республика Хакасия, 655158

79039241000@yandex.ru

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 64-Т

«14» сентября 2017 г.

Абакан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по
Республике Хакасия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры
торгов и порядка заключения договора в составе:

Председатель
комиссии -

Члены комиссии:

при участии со сторон:

1) Организатора торгов – Администрации Жемчужненского сельсовета

Ширинского района Республики Хакасия:

- «...», на основании Постановления о регистрации избранного главы Администрации № 137/912-3 от 18.09.2015 года;

- «...», на основании доверенности от 01.06.2017 г. № 4.

2) заявителя – Общества с ограниченной ответственностью «Проект Комплексное Управление Бизнесом» (далее – ООО «Проект КУБ»):

- «...», на основании доверенности от 12.09.2017г. б/н,

3) в качестве слушателя - представителя ООО «Жилищно-коммунальный комплекс»:

- «...».

рассмотрев жалобу № 64-Т ООО «Проект Комплексное Управление Бизнесом» на действия организатора торгов – Администрации Жемчужненского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения на муниципальный имущественный комплекс системы водоснабжения и водоотведения муниципального образования Жемчужненский сельсовет (номер извещения на сайте –№ 110717/0068496/01), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

на рассмотрении жалобы велась аудиозапись,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия 06.09.2017 г. вх. № 6694 поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью «Проект Комплексное Управление Бизнесом» на действия организатора торгов – Администрацию Жемчужненского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения на муниципальный имущественный комплекс системы водоснабжения и водоотведения муниципального образования Жемчужненский сельсовет (номер извещения на сайте –№ 110717/0068496/01).

Заявитель не согласен с признанием его заявки не соответствующей требованиям установленным Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных

соглашениях), поданной на участие в вышеуказанном открытом конкурсе.

Податель жалобы поясняет, что 05.09.2017 года ООО «Проект КУБ» получено письмо от Администрации Жемчужненского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия о том, что заявка была рассмотрена и признана не соответствующей по следующим причинам:

1) заявка не отвечает требованиям, предъявляемым частью 4.1 Закона о концессионных соглашениях;

2) в заявке не представлены документы в соответствии с пунктом 3 части 4.11 статьи 37 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ (ред. 29.07.2017) «О концессионных соглашениях»: Справка № 74512 от 25.08.2017 не является документом, подтверждающим исполнение организацией обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов;

3) Представленные копии заверены печатью ООО «ПРОЕКТ «КУБ» и подписью директора «...», что не соответствует действующему законодательству.

По мнению заявителя, признание его заявки не соответствующей требованиям Закона о концессионных соглашениях неправомерно, так как в указанном законе не определены требования к заявке о готовности к участию в открытом конкурсе.

Также заявитель поясняет, что ООО «Проект КУБ» в заявке о готовности к участию в конкурсе была приложена справка Федеральной налоговой службы, подтверждающая отсутствие недоимки по налогам и сборам.

Заявитель считает, что требование об обязательном нотариальном удостоверении копий распространяется исключительно на документы, прилагаемые к предложению о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения, так как данные требования установлены Постановлением Правительства РФ от 31.03.2015 № 300 «Об утверждении формы предложения о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения» (далее – Постановление Правительства РФ 31.03.2015 № 300).

По мнению Заявителя, в Законе о концессионных соглашениях и Постановлении Правительства РФ от 31.03.2015 № 300 отсутствуют нормы права, распространяющие действия Постановления Правительства РФ от 31.03.2015 № 300 на заявки о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения.

В связи с чем, Заявитель считает действия Администрации Жемчужненского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия незаконными.

Заявитель просит дать правовую оценку действиям Единой комиссии организатора торгов.

Присутствующие на рассмотрении жалобы представители организатора торгов - Администрации Жемчужненского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия выразили несогласие с доводами жалобы и пояснили следующее.

Согласно Закона о концессионных соглашениях, заявки о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, должны отвечать требованиям, предъявляемым к концессионеру, а также требованиям, предъявляемым частью 4.1 Закона о концессионных соглашениях.

По доводу Заявителя о несоответствии заявки требованиям, предъявляемым частью 4.1 Закона о концессионных соглашениях, представители Администрации пояснили, что лица, подающие заявку о готовности к участию в конкурсе, предоставляют заявку в соответствии с частью 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, и также указывают, что в виду неурегулированности Законом о концессионных соглашениях порядка рассмотрения заявок до проведения торгов заявка ООО «Проекту КУБ» оценивалась на соответствие требованиям вышеуказанной статьи.

Согласно части 4.3 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, форма предложения о заключении концессионного соглашения утверждается Правительством РФ.

Таким Постановлением является – Постановление Правительства РФ от 31.03.2015 № 300 «Об утверждении формы предложения о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения».

Представители Администрации делают вывод, что заявка о готовности к участию в конкурсе должна быть представлена по форме, утверждённой в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 31.03.2015 № 300.

По доводу Заявителя об отсутствии в составе заявки документа, подтверждающего отсутствие недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной

системы РФ представители Администрации пояснили следующее.

В составе заявки в качестве документа, подтверждающего отсутствие у участника задолженности по уплате налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за прошедший календарный год, ООО «Проект Куб» представлена справка о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам организаций и индивидуальных предпринимателей № 74512, выданная по состоянию на 25 августа 2017 года (далее - справка № 74512).

При этом в справке прямо указывается, что «настоящая справка не является документом, подтверждающим исполнение организацией (индивидуальным предпринимателем) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов».

На основании чего, Единой комиссией Администрации при рассмотрении заявки был сделан вывод об отсутствии документа, подтверждающего отсутствие недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы РФ.

По доводу подателя жалобы о несоответствии представленных документов в составе заявки действующему законодательству, представители Администрации пояснили, что в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 31.03.2015 № 300 в составе заявки должны быть предоставлены нотариально заверенные копии учредительных документов, а также копия договора простого товарищества (договора о совместной деятельности) юридических лиц или нотариально заверенная копия свидетельства о государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

В свою очередь, представленные копии учредительных документов заверены печатью ООО «ПРОЕКТ «КУБ» и подписью директора «...», на основании чего Единой комиссией Администрации был сделан вывод о несоответствии представленных Обществом учредительных документов требованиям Постановления Правительства РФ от 31.03.2015 № 300.

Кроме того, представители Администрации пояснили, что организация конкурса начинается с момента принятия решения о заключении концессионного соглашения, предусмотренного статьей 22 Закона о концессионных соглашениях, такое решение Администрацией на момент рассмотрения жалобы принято не было, конкурс на право заключения концессионного соглашения не проводился.

На основании чего, представители Администрации делают вывод, что

процедура по сбору заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения по объектам водоснабжения и водоотведения (номер извещения на официальном сайте № 110717/0068496/01) не является процедурой проведения торгов.

На основании изложенного, представители Администрации просят прекратить рассмотрение жалобы.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия установила, что все истребованные у организатора торгов - Администрации Жемчужненского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия документы и информация о проведении вышеуказанных торгов представлены на рассмотрение жалобы № 64-Т в полном объеме. В результате анализа и оценки информации и документов комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, **заключении договоров по результатам торгов** или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 1 статьи 52 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) порядок заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, по инициативе потенциального инвестора устанавливается частями 4.2 - 4.4, 4.6 - 4.10 и 4.12 статьи 37 настоящего Федерального закона с учетом требований настоящей статьи и положений статьи 52.1 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 4.1 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, концессионное соглашение может быть заключено по инициативе лиц, указанных в пункте 2 части 1 статьи 5 настоящего

Федерального закона и отвечающих требованиям, предусмотренным частью 4.11 настоящей статьи, в порядке, установленном частями 4.2 - 4.10 и 4.12 настоящей статьи.

Согласно части 4.2 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, вправе представить предложение о заключении концессионного соглашения с приложением проекта концессионного соглашения, включающего в себя существенные условия, предусмотренные статьей 10 Закона о концессионных соглашениях, и иные не противоречащие законодательству Российской Федерации условия, в Правительство Российской Федерации, либо субъект Российской Федерации, либо муниципальное образование в зависимости от того, в чьей собственности находится объект концессионного соглашения, предусмотренный таким предложением.

В соответствии с положениями части 4.7 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, в случае принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения на предложенных инициатором условиях орган, уполномоченный Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, в десятидневный срок со дня принятия указанного решения размещает на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложение о заключении концессионного соглашения в целях **принятия заявок о готовности к участию в конкурсе** на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым частью 4.1 настоящей статьи к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения.

Согласно части 4.10 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, в случае, если в сорокапятидневный срок со дня размещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложения о заключении концессионного соглашения **не поступило** заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения, **от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым** настоящим Федеральным законом к концессионеру, а

также требованиям, предъявляемым **частью 4.1** настоящей статьи, и в случае, если в ценовых зонах теплоснабжения инициатором заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, отдельные объекты таких систем, выступает единая теплоснабжающая организация с лицом, выступившим с инициативой о заключении концессионного соглашения, концессионное соглашение заключается на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения и проекте концессионного соглашения (проекте концессионного соглашения с внесенными изменениями), **без проведения конкурса в порядке**, установленном настоящим Федеральным законом, с учетом следующих особенностей:

1) решение о заключении концессионного соглашения, предусмотренное статьей 22 Закона о концессионных соглашениях, принимается в течение тридцати календарных дней после истечения срока, установленного настоящей частью;

2) уполномоченный орган направляет концессионеру проект концессионного соглашения в течение пяти рабочих дней после принятия решения о заключении концессионного соглашения и устанавливает срок для подписания этого соглашения, который не может превышать один месяц;

3) лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, до принятия решения о заключении этого соглашения обязано указать источники финансирования деятельности по исполнению концессионного соглашения и представить в уполномоченный орган подтверждение возможности их получения.

В соответствии с частью 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, а также иные лица, подающие заявки на заключение концессионного соглашения, **должны** отвечать следующим требованиям:

1) отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя (лица, подающего заявку на заключение концессионного соглашения) или о прекращении физическим лицом - заявителем (лицом, подающим заявку на заключение концессионного соглашения) деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

2) отсутствие определения суда о возбуждении производства по делу о банкротстве в отношении лица, выступающего с инициативой заключения концессионного соглашения;

3) отсутствие недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности лица по уплате этих сумм исполненной) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов лица, по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний отчетный период;

4) наличие средств или возможности их получения в размере не менее пяти процентов от объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций (предельного размера расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения).

04.07.2017 года в Администрации Жемчужненского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия поступило предложение Общества с ограниченной ответственностью «Жилищно-коммунальный комплекс» (далее – ООО «ЖКК») о заключении концессионного соглашения в отношении объектов муниципального имущества комплекса систем водоснабжения и водоотведения в соответствии со статьей 52 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Согласно Протокола № 1 от 11.07.2017 года Единой комиссией Администрации Жемчужненского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия было принято решение о возможности заключения концессионного соглашения в отношении объектов муниципального имущества комплекса систем водоснабжения и водоотведения.

11.07.2017 г. на основании принятого решения организатором торгов на официальном сайте РФ для размещения информации о проведении торгов – www.torgi.gov.ru размещена информация (сообщение, предложение инвестора, проект концессионного соглашения) о предложении инвестора на право заключения Концессионного соглашения в отношении объектов муниципального имущества комплекса систем водоснабжения и водоотведения (номер извещения на сайте – 110717/0068496/01), в котором указана дата окончания приема заявок о готовности к участию в конкурсе – 28.08.2017 года.

Согласно Протокола № 2 от 30.08.2017 года в адрес Администрации Жемчужненского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия, согласно журнала поступления заявок о готовности к участию в конкурсе поступило 2 заявки: от ООО «Проект КУБ», ООО «МедАрт».

Единой комиссией было принято следующее решение:

Заявки о готовности к участию в конкурсе с порядковыми номерами 1 - ООО «Проект КУБ», 2 - ООО «Мед Арт» не отвечают требованиям, предъявляемым Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» к концессионеру, а также требованиям предъявляемым частью 4.1 Закона о концессионных соглашениях;

Направить проект концессионного соглашения, представленный ООО «ЖКК» в Государственный комитет по тарифам и энергетике Республики Хакасия для согласования;

Уведомить ООО «Проект КУБ», ООО «Мед Арт» о том, что представленные заявки признаны не соответствующими требованиям Закона о концессионных соглашениях.

Таким образом, Администрацией Жемчужненского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия в соответствии с частью 4.10 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях было принято решение о заключении концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении ООО «ЖКК» о заключении концессионного соглашения и проекте концессионного соглашения, **без проведения конкурса**, поскольку в сорокапятидневный срок со дня размещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов предложений о заключении концессионного соглашения не поступило заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц – кроме ООО «ЖКК», соответствующих требованиям установленным Федеральным законом о концессионных соглашениях.

Статья 18.1 Закона о защите конкуренции предусматривает рассмотрение антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и **порядка заключения договоров**, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства.

Пункт 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции конкретизирует, что антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействия) юридического лица, организатора торгов, оператора

электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, **заключении договоров по результатам торгов.**

Кроме того, согласно части 2 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» действия (бездействие) организатора торгов, конкурсной комиссии 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.

Таким образом, заявителями жалобы, могут выступать лица, подавшие заявки на участие в торгах. Для случаев нарушения нормативных требований к распространению информации о торгах установлен расширенный круг, в который включены любые заинтересованные лица, чьи права или законные интересы могут быть нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Субъектами, чьи действия могут быть обжалованы по правилам настоящей статьи, могут являться: организатор торгов; оператор электронной площадки; конкурсная комиссия; аукционная комиссия.

В соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение может быть заключено без проведения торгов (конкурса).

Процедура по сбору заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения осуществлялась Администрацией по правилам статьи 37 Закона о концессионных соглашениях.

Организация конкурса начинается с момента принятия решения о заключении концессионного соглашения, предусмотренного статьей 22 Закона о концессионных соглашениях.

Вместе с тем, в ходе рассмотрения жалобы, Комиссия Хакасского УФАС России установила, что Администрацией данное решение на момент рассмотрения жалобы принято не было, конкурс на право заключения концессионного соглашения не проводился.

Учитывая, что процедура по сбору заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения не является процедурой проведения торгов, у Комиссии Хакасского УФАС России отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы ООО «Проект КУБ» в порядке, предусмотренном статьей 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» по существу, выдачи концеденту какого-либо предписания.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 1, 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите

конкуренции», частями 4.1, 4.2, 4.7, 4.10, 4.11 статьи 37, части 1 статьи 52 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» Комиссия Хакасского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение жалобы № 64-Т ООО «Проект КУБ» на действия организатора торгов - Администрации Жемчужненского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов муниципального имущества комплекса систем водоснабжения и водоотведения (номер извещения на сайте – 110717/0068496/01), в связи с тем, что жалоба не может быть рассмотрена в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Примечание: решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы, может быть обжаловано в Арбитражном суде Республики Хакасия в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии:

Члены комиссии: