

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению жалоб, предусмотренных ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», действующая на основании Приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области от 14.01.2016 № 12 с учетом изменений (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии – <...>, членов Комиссии: <...>,<...>,<...>,<...>;

при участии заявителя (уведомлен от 27.12.2018 № 13499 надлежащим образом по адресу электронной почты) <...>;

при участии представителя заявителя <...>

при участии представителя Администрации МО Грачевский район Оренбургской области (уведомлен надлежащим образом по адресу электронной почты) <...>.

рассмотрев жалобу ООО «Грачевка-Теплогаз» на действия Администрации МО Грачевский район Оренбургской области при проведении открытого совместного конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения муниципального образования Грачевский район Оренбургской области, извещение № 191018/0320166/01 от 19.10.2018 (лот №1), в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

#### УСТАНОВИЛА:

24.12.2018 в Оренбургское УФАС России поступила жалоба (вх. №9876) ООО «Грачевка-Теплогаз» (далее – Заявитель) на действия Администрации МО Грачевский район Оренбургской области (далее – Администрация, Ответчик, Организатор торгов) при проведении открытого совместного конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения муниципального образования Грачевский район Оренбургской области (далее – Конкурс), Извещение №191018/0320166/01 от 19.10.2018 (лот №1).

Жалоба подана в соответствии со ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и с соблюдением требований, предусмотренных ч. 6 указанной статьи.

В связи с поступившей жалобой на основании ч. 11 ст. 18.1 Закон о защите конкуренции 27.12.2018 были направлены уведомления о принятии жалобы к рассмотрению - Заявителю (исх. №13499 от 27.12.2018), Организатору торгов

(исх. № 13500 от 27.12.2018).

На основании ч. 18 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, со дня направления уведомления, предусмотренного ч. 11 данного закона, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

Организатору торгов в соответствии с п. 15 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции на рассмотрения жалобы необходимо представить письменные пояснения, документы и сведения по существу жалобы.

Рассмотрение жалобы назначено на 10.01.2019 в 12 ч. 00 мин.

Стороны о времени, месте рассмотрения жалобы уведомлены посредством направления на адрес электронной почты (скриншот направления в деле).

Руководствуясь ч. 14.1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции 10.01.2019 Комиссия объявила о перерыве в рассмотрении жалобы ООО «Грачевка-Теплогаз» до 14 ч. 00 мин. 17.01.2019.

Сторонами в материалы дела представлена дополнительная информация (Заявителем представлена аудиозапись от 05.12.2018, копия бухгалтерского баланса ООО «Грачевка-Теплогаз» за 2017 год, Ответчиком представлены: копия распоряжения главы администрации района от 09.11.2018 №412-р, копия проекта Концессионного соглашения и подтверждение официального размещения проекта концессионного соглашения в составе извещения № 191018/0320166/01 от 19.10.2018).

В ходе рассмотрения дела представитель Заявителя доводы жалобы поддержал, просит признать жалобу обоснованной и пояснил, Заявителем обжалуются действия Организатора торгов, т.к. при проведении Конкурса Организатором торгов нарушены законные права и интересы Заявителя, в части:

- 1) приема заявки ООО «Грачевка-Теплогаз» 28.11.2018 в 10 ч. 19 мин. неуполномоченным лицом Организатора торгов, а именно <...> (не входящей в состав конкурсной комиссии);
- 2) отсутствия подписи в журнале регистрации заявок при регистрации заявки №02-15/28 от ООО «Управляющая компания Грачевское ЖКХ»;
- 3) отказа в предоставлении Договора о задатке;
- 4) несвоевременного проведения процедуры вскрытия конвертов 05.12.2018;
- 5) неверного указания сведения об участниках;
- 6) необоснованном отказе в допуске ООО «Грачевка-Теплогаз» к участию в Конкурсе.

Представитель Ответчика с доводами жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» и Конкурсной документации.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заявителя, Ответчика, Комиссия установила следующее.

Концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса, процедура которого регламентирована гл. 3 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях).

Статьей 50 Закона о концессионных соглашениях установлены особенности проведения совместного конкурса на право заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения.

Согласно ч. 1 ст.50 Закона о концессионных соглашениях проведение совместного конкурса на право заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения осуществляется в порядке, предусмотренном Законом о концессионных соглашениях, с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.05.2017 № 558 утверждены Особенности проведения совместного конкурса на право заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем (далее - Особенности).

Особенностями проведения Совместного Конкурса являются подача участником конкурса единой заявки и единого конкурсного предложения в отношении всех объектов Совместного Конкурса, а также заключение каждым из концедентов (органом местного самоуправления и (или) органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации) с победителем конкурса отдельного концессионного соглашения в отношении той части имущества, которая указана в конкурсной документации и которая принадлежит или будет принадлежать на праве собственности соответствующему концеденту.

Информация о проведении открытых конкурсов на право заключения концессионного соглашения, подлежит размещению на официальном сайте Российской Федерации в сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов (адрес официального сайта - [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) утвержден постановлением Правительства Российской Федерации от 10.09.2012 № 909).

Соглашение о проведении совместного конкурса на право заключения

концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения муниципального образования Грачевский район Оренбургской области заключено 23.08.2018 между Администрацией МО Грачевский район Оренбургской области (сторона №1), с одной стороны и Администрациями муниципальных образований Грачевского района Оренбургской области с другой стороны: Ключевский сельсовет (сторона №2), Подлесный сельсовет (сторона №3), Петрохерсонцевский сельсовет (сторона №4), Грачевский сельсовет (сторона №5), Верхнеигнашевский сельсовет (сторона №6), Новоникольский сельсовет (сторона №7), Александровский сельсовет (сторона №8). 23.08.2018 совместным протоколом № 1 принято решение о заключении концессионного соглашения, утверждены конкурсная документация, персональный состав конкурсной комиссии, критерии и условия конкурса и др. требования ст. 22 Закона о концессионных соглашениях. Постановлением Администрации МО Грачевский район Оренбургской области от 23.10.2018 №588-п «О проведении открытого совместного конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения муниципального образования Грачевский район Оренбургской области» утвержден состав конкурсной комиссии по проведению конкурса (далее – Конкурсная комиссия), положение о Конкурсной комиссии. Организатором совместного конкурса определена администрация МО Грачевский район Оренбургской области.

Конкурсной комиссией при проведении совместного конкурса выполняются функции, предусмотренные Законом о концессионных соглашениях.

Извещение № 191018/0320166/01 от 19.10.2018 (лот №1) о Конкурсе 19.10.2018 размещено сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) (далее - Извещение), также информация о проведении Конкурса размещена 19.10.2018 на официальном сайте Администрации [www.Грачевский-район.рф](http://www.Грачевский-район.рф).

Согласно сведениям Извещения, дата публикации: 19.10.2018, дата и время начала подачи заявок: 19.10.2018 17:00, дата и время окончания приема заявок: 04.12.2018 17:00, дата подведения итогов конкурса 07.03.2019.

Согласно сведениям Конкурсной документации: срок проведения предварительного обора участников совместного конкурса 05.12.2018, дата подписания протокола о проведении предварительного отбора участников совместного конкурса 06.12.2018, рассмотрение заявок на участие в совместном конкурсе 05.03.2019 в 11.00 часов (время местное) по адресу: 461800, Оренбургская область, Грачевский район, с. Грачевка, ул. Майская, д. 22. Конкурсной комиссией не позднее чем через пять рабочих дней со дня подписания ею протокола рассмотрения и оценки конкурсных предложений подписывается протокол о результатах проведения совместного конкурса.

В соответствии с разделом 3 Конкурсной документации предварительный отбор участников совместного конкурса проводится в установленном конкурсной документацией порядке конкурсной комиссией.

Текстовая часть Конкурсной документации содержит приложения к конкурсной документации. В разделе «Документы» Извещения прикреплен 31 (тридцать один) файл, в т.ч. приложения к конкурсной документации.

1) 28.11.2018 в 10 ч.19 мин. ООО «Грачевка-Теплогаз» подало заявку на участие в Конкурсе, которая зарегистрирована в журнале регистрации заявок в отделе по управлению муниципальным имуществом администрации МО Грачевский район под № 02-15/29, заявка принята <...>.

Прием заявок на участие в конкурсе выполняется Конкурсной комиссией согласно п.4 ч. 3 ст. 25 Закона о концессионных соглашениях.

Ответчиком даны пояснения о том, что на период ежегодного отпуска секретаря Конкурсной комиссии, ведущего специалиста отдела по управлению муниципальным имуществом <...>, исполнение ее обязанностей возложено на ведущего специалиста отдела по управлению муниципальным имуществом <...>, представлена копия распоряжения главы администрации МО Грачевский район от 09.11.2018 №412-р «О ежегодном отпуске». Согласно указанному распоряжению на период отпуска ведущего специалиста отдела по управлению муниципальным имуществом <...> исполнение ее обязанностей возложено на ведущего специалиста отдела по управлению муниципальным имуществом <...>, без указания исполнения обязанностей или возложения полномочий секретаря Конкурсной комиссии.

Так как прием заявок на участие в конкурсе выполняется Конкурсной комиссией (п.4 ч. 3 ст. 25 Закона о концессионных соглашениях), довод Заявителя о приеме заявки неуполномоченным лицом (<...>), не входящим в состав конкурсной комиссии, обоснован.

2) На обозрение Комиссии Ответчиком представлен оригинал журнала приема заявок на участие в Конкурсе (копия журнала подшита в материалы дела).

Довод Заявителя об отсутствии подписи в журнале регистрации заявок при регистрации заявки № 02-15/28 от ООО «Управляющая компания Грачевское ЖКХ» не нашел свое подтверждение, не обоснован.

3) Заявитель указывает на действия Организатора торгов по непредставлению Договора о задатке и фактической оплате задатка для участия в конкурсе в отсутствие подписанного договора о задатке, с приложением копии платежного поручения №505 от 28.11.2018 по оплате задатка для участия в Конкурсе на сумму 23307,00 руб., копий писем Заявителя в адрес Ответчика: от 28.11.2018 № 84 о предоставлении договора

о задатке, от 29.11.2018 №86 об уточнении реквизитов для перечисления задатка.

Раздел 11. Конкурсной документации содержит Порядок, размер и сроки внесения задатка. Согласно п. 11.2. Конкурсной документации задаток участника совместного конкурса должен поступить на счет до истечения срока представления конкурсных предложений. Согласно п. 12.1. Конкурсной документации конкурсное предложение должно быть представлено в рабочие дни с 07.12.2018 по 04.03.2019.

В материалы дела Ответчиком представлена копия письма об уточнении реквизитов от 30.11.2018, с отметкой о получении Заявителем 03.12.2018, а также копия Договора о задатке подписанного со стороны Организатора конкурса от 10.12.2018. Заявителем подтверждено получение уточненных реквизитов (03.12.2018) и Договора о задатке (24.12.2018).

Довод Заявителя о непредставлении Договора о задатке в пределах сроков, установленных разделом 11 Конкурсной документацией, не обоснован.

4) Довод Заявителя о несвоевременном проведении процедуры вскрытия конвертов 05.12.2018 в 11 ч. 25 мин. вместо 11 ч. 00 мин. не нашел свое подтверждение, доказательств обратного не представлено.

5) Материалами дела подтверждается прием Организатором торгов 2 (двух) заявок для участия в Конкурсе. На обозрение комиссии представлены оригиналы 2 (двух) заявок на участие в Совместном конкурсе: ООО «Управляющая компания Грачевское ЖКХ» (№02-15/28 от 27.11.2018), ООО «Грачевка-Теплогаз» (№02-15/29 от 28.11.2018).

Согласно ч. 1 ст. 28 Закона о концессионных соглашениях конверты с заявками на участие в конкурсе вскрываются на заседании конкурсной комиссии в порядке, в день, во время и в месте, которые установлены конкурсной документацией. При этом объявляются и заносятся в протокол о вскрытии конвертов с заявками на участие в конкурсе наименование (фамилия, имя, отчество) и место нахождения (место жительства) каждого заявителя, конверт с заявкой на участие в конкурсе которого вскрывается, а также сведения о наличии в этой заявке документов и материалов, представление которых заявителем предусмотрено конкурсной документацией.

Согласно п. 14.1 Конкурсной документации в протокол о вскрытии конвертов с заявками на участие в совместном конкурсе объявляются и вносятся наименование (фамилия, имя, отчество) и место нахождения (место жительства) каждого заявителя, конверт с заявкой на участие в совместном конкурсе которого вскрывается, а также сведения о наличии в этой заявке

документов и материалов, представление которых заявителем предусмотрено конкурсной документацией

Согласно ч. 2 ст. 29 Закона о концессионных соглашениях Конкурсная комиссия на основании результатов проведения предварительного отбора участников конкурса принимает решение о допуске заявителя к участию в конкурсе или об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе и оформляет это решение протоколом проведения предварительного отбора участников конкурса, включающим в себя наименование (для юридического лица) или фамилию, имя, отчество (для индивидуального предпринимателя) заявителя, прошедшего предварительный отбор участников конкурса и допущенного к участию в конкурсе, а также наименование (для юридического лица) или фамилию, имя, отчество (для индивидуального предпринимателя) заявителя, не прошедшего предварительного отбора участников конкурса и не допущенного к участию в конкурсе, с обоснованием принятого конкурсной комиссией решения.

Согласно п. 2 раздела 3 Конкурсной документации конкурсная комиссия на основании результатов проведения предварительного отбора участников совместного конкурса принимает решение о допуске заявителя к участию в совместном конкурсе или об отказе в допуске заявителя к участию в совместном конкурсе и оформляет это решение протоколом проведения предварительного отбора участников совместного конкурса, включающим в себя наименование (для юридического лица) или фамилию, имя, отчество (для индивидуального предпринимателя) заявителя, прошедшего предварительный отбор участников совместного конкурса и допущенного к участию в совместном конкурсе, а также наименование (для юридического лица) или фамилию, имя, отчество (для индивидуального предпринимателя) заявителя, не прошедшего предварительного отбора участников совместного конкурса и не допущенного к участию в совместном конкурсе, с обоснованием принятого конкурсной комиссией решения.

В протоколе №1 вскрытия конвертов с заявками на участие в совместном конкурсе от 05.12.2018, в протоколах предварительного отбора участников совместного конкурса №2 от 05.12.2018, №3 от 21.12.2018 вместо ООО «Управляющая компания Грачевское ЖКХ» (ИНН 5627020238, КПП 562701001 ОГРН: 1105658029036, дата присвоения ОГРН: 28.12.2010) Организатором торгов указано ООО «Грачевское ЖКХ».

Довод заявителя о неверном указании сведения об участнике Совместного конкурса ООО «Управляющая компания Грачевское ЖКХ», несоответствии ч.

1

ст. 28, ч. 2 ст. 29 Закона о концессионных соглашениях данных протоколов, обоснован.

б) В соответствии с Протоколом №3 от 21.12.2018 Заявителю отказано в

допуске к участию в конкурсе, учитывая требования п. 5.2.5. Конкурсной документации, руководствуясь п. 1 ст. 46 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее - Закон об ООО).

В соответствии с п. 5.2.5. раздела 5 5. «Перечень документов и материалов, представляемых заявителями и участниками совместного конкурса» Конкурсной документации для участия в предварительном отборе участников совместного конкурса заявитель представляет оригиналы или нотариально заверенные копии решений об одобрении сделок – концессионного соглашения, если такое одобрение требуется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Так же п. 4 текстового Извещения предусмотрено, что для участия в предварительном отборе участников совместного конкурса заявитель представляет в конкурсную комиссию оригиналы или нотариально заверенные копии решений об одобрении сделок – концессионного соглашения, если такое одобрение требуется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно Жалобе Заявителя Конкурсной комиссией принято решение о необходимости наличия одобрения ООО «Грачевка-Теплогаз» крупной сделки, вследствие чего было отказано Заявителю в допуске к участию в Конкурсе.

В ходе изучения материалов дела Комиссией установлено, что в соответствии критериями и условиями конкурса предельный размер расходов на реконструкцию объекта концессионного соглашения составляет 14 488,873 тыс. руб. за период с 2019 по 2023 г., в том числе за счет концессионера 5 935,235 тыс. руб., за счет концедента 8 553,638 тыс. руб.

Таким образом концессионное соглашение предусматривает обязанность Концессионера произвести платежи на реконструкцию объекта концессионного соглашения за счет Концессионера на сумму 5 935,235 тыс. рублей.

В соответствии с п. 1 ст. 46 Закона об ООО, крупной сделкой считается сделка (несколько взаимосвязанных сделок), выходящая за пределы обычной хозяйственной деятельности.

В соответствии с п. 3 ст. 46 Закона об ООО, принятие решения о согласии на совершение крупной сделки является компетенцией общего собрания участников общества, в решении о согласии на совершение крупной сделки должны быть указаны лицо (лица), являющееся ее стороной, выгодоприобретателем, цена, предмет сделки и иные ее существенные условия или порядок их определения.

В решении о согласии на совершение крупной сделки могут не указываться

сторона сделки и выгодоприобретатель, если сделка заключается на торгах, а также в иных случаях, если сторона сделки и выгодоприобретатель не могут быть определены к моменту получения согласия на совершение такой сделки.

Исходя из положений п. 8 ст. 46 Закона об ООО, под сделками, выходящими за пределы такой деятельности, понимаются: сделки, не принятые в деятельности общества либо иного общества, осуществляющего аналогичный вид деятельности. При проверке сделки по данному критерию неважно, совершались ли такие сделки обществом ранее; сделки, приводящие к прекращению деятельности общества, изменению ее вида либо существенному изменению ее масштабов.

В соответствии с действующими нормами законодательства признаком крупной сделки является цена сделки, равная 25 и более процентам балансовой стоимости активов общества.

Уставом ООО «Грачевка-Теплогаз» (ред. от 01.03.2010) предусмотрено, что к исключительной компетенции общего собрания участников в т.ч. относится и решение вопросов об одобрении крупной сделки (п. 8.3.14 Устава), решение вопросов об одобрении сделок, в совершении которых имеется заинтересованность (п. 8.3.15 Устава).

В составе заявки для участия в конкурсе Заявителем представлена справка о крупной сделке (исх.№82 от 28.11.2018), согласно которой директор ООО «Грачевка-Теплогаз» просит учесть, что одобрение сделки для ООО «Грачевка-Теплогаз» не требуется в соответствии с Федеральным законом от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее - Закон об ООО).

Однако в составе рассматриваемой жалобы Заявителем была представлена копия протокола от 05.06.2018 №4 общего собрания участников ООО «Грачевка-Теплогаз» с принятым решением об одобрении крупных сделок, заключаемых по результатам проведения процедур закупок товаров, работ, услуг, проводимых в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», Федеральным законом от 18.07.2011 «223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и иным видам закупок, на сумму не выше 25000000 (двадцать пять миллионов) рублей каждая.

Комиссия отмечает, что в заявке Заявителя на участие в Конкурсе, а также во входящих в ее состав документах и сведениях, не содержит предоставления Заявителем оригиналов или нотариально заверенных копий решений об одобрении сделок, доводы жалобы об отсутствии необходимости наличия одобрения ООО «Грачевка-Теплогаз» крупной сделки – концессионного соглашения, не обоснованы.

С учетом изложенного Комиссия, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции,

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Грачевка-Теплогаз» обоснованной.
2. Выдать Организатору совместного конкурса - Администрации МО Грачевский район Оренбургской области предписание.

Председатель Комиссии <...>

<...>

Члены

Комиссии

<...>

<...>

<...>

Примечание: настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения.

**ПРЕДПИСАНИЕ**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению жалоб, предусмотренных ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (Приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области от 14.01.2016 № 12, с изменениями) в составе: Председателя Комиссии – <...>, членов Комиссии: <...>, <...>, <...>, <...>; на основании своего решения по делу №06-18-37/2018 о признании жалобы ООО «Грачевка-Теплогаз» на действия организатора совместного конкурса – Администрацию Грачевского района Оренбургской области при проведении открытого совместного конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения муниципального образования Грачевский район Оренбургской области, извещение № 191018/0320166/01 от 19.10.2018 (лот №1) обоснованной,

**ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

1. Организатору совместного конкурса – Администрации Грачевского района Оренбургской области совершить действия, направленные на устранение выявленных нарушений для чего в **срок до «25» февраля 2019 года:**

- привести оформленные Конкурсной комиссией протокол №1 вскрытия конвертов с заявками на участие в совместном конкурсе от 05.12.2018, протоколы предварительного отбора участников совместного конкурса №2 от 05.12.2018, №3 от 21.12.2018 в соответствие с ч. 1 ст. 28, ч. 2 ст. 29 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», п. 14.1, п. 2 раздела 3 Конкурсной документации по извещению № 191018/0320166/01 от 19.10.2018 (лот №1).

2. Не позднее 5 (пяти) рабочих дней с момента исполнения пункта 1 данного предписания представить в Оренбургское УФАС России подтверждение исполнения настоящего предписания в письменном виде.

Председатель Комиссии <...>

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3-х месяцев со дня его выдачи.

Примечание: неисполнение в установленный срок настоящего Предписания влечет наложение административного штрафа в соответствии с ч. 2.6 ст. 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской

Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.