

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Управляющая компания «Энергия-Строй» (вх. № 000261)

22 января 2015 г.

г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе

рассмотрев жалобу ООО «УК «Энергия-Строй» (вх. №000261) (далее – заявитель) на действия МБОУ «Кляповская основная общеобразовательная школа» (далее – заказчик) при организации и проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды на объект теплоснабжения, принадлежащий на праве оперативного управления муниципальному бюджетному общеобразовательному учреждению «Кляповская основная общеобразовательная школа», извещение о проведении конкурса № 021214/36779944/01 размещено на официальном сайте www.torgi.gov.ru (далее – закупка),

УСТАНОВИЛА:

02.12.2014г. на официальном сайте РФ для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru опубликовано извещение о проведении торгов №021214/36779944/01, а также конкурсная документация.

Датой окончания приема заявок указано 12.01.2015г.

Датой подведения итогов конкурса указано 14.01.2015г.

Заявитель считает, что действия комиссии по проведению открытого конкурса нарушают требования Гражданского кодекса РФ, Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Федерального закона от 27.07.2010 г. №190-ФЗ «О теплоснабжении», Приказа ФАС России №67 от 10.02.2010 г. **«О порядке 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, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса»**, основаны на неверном толковании норм законов.

Заказчик МБОУ «Кляповская основная общеобразовательная школа» с доводами жалобы не согласен, представил письменные возражения на жалобу, где указал, что решение об отказе в допуске ООО «УК «Энергия-Строй» к участию в конкурсе является правомерным.

Изучив документы и материалы, представленные сторонами на рассмотрение жалобы, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

Исходя из смысла ч.1, 3 ст.17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, которое принадлежит на праве оперативного управления государственным или муниципальным бюджетным и казенным учреждениям, государственным органам, органам местного самоуправления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

В силу ч.5 ст.17.1 Закона о конкуренции порядок 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, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса утвержден Приказом ФАС России от 10.02.2010 №67 (далее – Приказ).

П. 52 Приказа приведен исчерпывающий перечень документов, которые требуются от участников конкурса, в том числе документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени заявителя - юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени заявителя без доверенности (далее - руководитель)). В случае если от имени заявителя действует иное лицо, заявка на участие в конкурсе должна содержать также доверенность на осуществление действий от имени заявителя, заверенную печатью заявителя и подписанную руководителем заявителя (для юридических лиц) или уполномоченным этим руководителем лицом, либо нотариально заверенную копию такой доверенности.

П. 24 Приказа установлены основания, когда заявитель не допускается конкурсной или аукционной комиссией к участию в конкурсе или аукционе, в частности, в случае непредставления документов, определенных [пунктами 52](#) и [121](#) Приказа.

Из материалов жалобы следует, что в протоколе №2 рассмотрения заявок на участие в конкурсе указано, что заявителем ООО «УК «Энергия-Строй» не представлены: документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени заявителя – юридического лица; документы или их копии, подтверждающие обеспечение исполнения договора.

Из анализа представленных материалов Комиссией Пермского УФАС России действительно не установлен факт наличия документа, подтверждающего полномочия лица на осуществление действий от имени заявителя – юридического лица. Исходя из этого, действия ООО «УК «Энергия-Строй» нельзя признать соответствующими требованиям п. 52 Приказа.

Вместе с тем, Комиссия Пермского УФАС России также отмечает, что требование в составе заявки документов, подтверждающих обеспечение исполнения договора, противоречит п. 52, 53 Приказа, хотя данное обстоятельство и не повлияло на результат рассмотрения заявки ООО «УК «Энергия-Строй».

Таким образом, поскольку порядок проведения конкурса в целом соответствует положениям п. 24 и 52 Приказа (за исключением требования документов, подтверждающих обеспечение исполнения договора), Комиссия Пермского УФАС России считает жалобу заявителя ООО «УК «Энергия-Строй» необоснованной.

Между тем, согласно п. 77.1 Приказа при проведении конкурса на право заключения договора аренды в отношении объектов теплоснабжения критерии конкурса формируются в соответствии со статьей 28.1 Федерального закона о теплоснабжении.

Так, ч. 11 ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 г. №190-ФЗ «О теплоснабжении» в качестве критериев конкурса устанавливаются:

- 1) объем финансовой поддержки, необходимой арендатору и предоставляемой арендодателем в целях возмещения затрат или недополученных доходов в связи с производством, поставками товаров, оказанием услуг с использованием объектов теплоснабжения;
- 2) долгосрочные параметры государственного регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения.

В соответствии с [ч. 14](#) настоящей статьи к долгосрочным параметрам государственного регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения, являющимся критериями конкурса, относятся:

- 1) базовый уровень операционных расходов;
- 2) показатели энергосбережения и энергетической эффективности;
- 3) норма доходности инвестированного капитала, норматив чистого оборотного капитала в случае, если конкурсной документацией предусмотрен метод обеспечения доходности инвестированного капитала;
- 4) нормативный уровень прибыли в случае, если конкурсной документацией предусмотрен метод индексации установленных тарифов.

В ходе проведенной внеплановой проверки Комиссией Пермского УФАС России установлено, что конкурсная документация не содержит обязательных критериев, установленных ст. 28.1 Федерального закона «О теплоснабжении». Так, в п. 6 конкурсной документации в перечне критериев конкурса установлен только единственный критерий (дисконтированная валовая выручка арендатора в первом году действия договора аренды).

Учитывая изложенное, Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях МБОУ «Кляповская основная общеобразовательная школа» нарушения п. 77.1 Порядка 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, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, утвержденного Приказом ФАС России от 10.02.2010 г. №67; ч. 11 ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 г. №190-ФЗ «О теплоснабжении», выразившегося в отсутствии обязательных критериев конкурса в конкурсной документации.

В соответствии с ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании изложенного, руководствуясь ч.1,3 ст.17.1, ч. 20 ст. 18.1, ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», ч. 11 ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 г. №190-ФЗ «О теплоснабжении», п. 24, 52, 77.1 Порядка 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, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, утвержденного Приказом ФАС России от 10.02.2010 г. №67, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Управляющая компания «Энергия-Строй» (вх. №000261) на действия Муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения «Кляповская основная общеобразовательная школа» при организации и проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды на объект теплоснабжения, принадлежащий на праве оперативного управления МБОУ «Кляповская основная общеобразовательная школа», извещение о проведении конкурса № 021214/36779944/01 размещено на официальном сайте www.torgi.gov.ru, необоснованной.

2. Признать в действиях МБОУ «Кляповская основная общеобразовательная

школа» факт нарушения п. 77.1 Порядка 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, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, утвержденного Приказом ФАС России от 10.02.2010 г. №67; ч. 11 ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 г. №190-ФЗ «О теплоснабжении».

3. Выдать МБОУ «Кляповская основная общеобразовательная школа» предписание о совершении действий, направленных на устранение выявленных нарушений, а именно по отмене протокола №1 от 12.01.2015 г., протокола №2 от 13.01.2015 г., по внесению изменений в конкурсную документацию с учетом требований п. 52, 53 Порядка 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, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, утвержденного Приказом ФАС России от 10.02.2010 г. №67, ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 г. №190-ФЗ «О теплоснабжении», продлению срока рассмотрения заявок.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. МБОУ «Кляповская основная общеобразовательная школа» совершить действия, направленные на устранение выявленных в ходе рассмотрения жалобы нарушений п. 77.1 Порядка 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, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, утвержденного Приказом ФАС России от 10.02.2010 г. №67; ч. 11 ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 г. №190-ФЗ «О теплоснабжении», а именно **в срок до 12.02.2015 г.** отменить протокол №1 от 12.01.2015 г., протокол №2 от 13.01.2015 г., внести изменения в конкурсную документацию, приняв во внимание выявленные нарушения, в том числе с учетом требований п. 52, 53 Порядка 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, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, утвержденного Приказом ФАС России от 10.02.2010 г. №67; ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 г. №190-ФЗ «О теплоснабжении», продлить срок рассмотрения заявок.

2. В срок до **19.02.2014 г.** МБОУ «Кляповская основная общеобразовательная школа» представить в адрес Пермского УФАС России письменное подтверждение исполнения пункта 1 настоящего предписания.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.