

РЕШЕНИЕ

по жалобе №АТЗ-6/17 о нарушении процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров

Резолютивная часть решения оглашена «2» февраля 2017 года.

В полном объеме решение изготовлено «7» февраля 2017 года.

г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее – Тамбовское УФАС России) по осуществлению контроля за проведением торгов и порядком заключения договоров в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в составе:

председатель Комиссии – руководитель управления – Гречишникова Е.А.,

члены:

заместитель руководителя – начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов Мазаева С.В.,

начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мурзин К.И.,

заместитель начальника отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Попова Н.В.,

специалист - эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Абанкин А.А.,

в присутствии представителя организатора торгов – Администрации Цнинского сельсовета Тамбовского района Тамбовской области <...> ,

в отсутствие представителя заявителя - ООО «Импульс», уведомленного о месте и времени рассмотрения жалобы надлежаще,

рассмотрев в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобу ООО «Импульс» (далее - Заявитель),

УСТАНОВИЛА:

Администрация Цнинского сельсовета Тамбовского района Тамбовской области (далее – Заказчик, организатор торгов) 26.10.2016 на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.torgi.gov.ru разместила извещение № [261016/0191473/01](#) о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения на территории Цнинского сельсовета Тамбовского района Тамбовской области.

Согласно протоколу №1 вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе по сообщению № 261016/0191473/01 от 25.01.2017 года конкурсная комиссия приняла решение о признании конкурса несостоявшимся в связи с тем, что по истечении срока представления заявок на участие в конкурсе не поступило ни одной заявки.

ООО «Импульс» обратилось с жалобой (вх. № 338 от 24.01.2017) в Тамбовское УФАС России. В качестве доводов жалобы Заявителем указано следующее:

- 1) невозможно определить, какие обязательства по возведению новых капитальных объектов строительства принимает на себя концессионер;
- 2) концессионное соглашение не содержит сроков и порядка оформления прав концедента на объекты соглашения, которые согласно п. 1 соглашения должны будут возведены в будущем;
- 3) ответственность сторон по контракту нарушает баланс интересов сторон соглашения;
- 4) конкурсная документация в п. 6.1.4 содержит указание на критерий конкурса, который не предусмотрен ст. 47 Закона о концессионных соглашениях;
- 5) в нарушение п. 12 ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация не содержит размера задатка, вносимого в обеспечение исполнения обязательства по заключению соглашения;
- 6) предусмотренные п. 21.5 и п. 21.6 раздела 21 конкурсной документации положения о проведении оценки конкурсных предложений не соответствуют положениям ч. 2 ст. 49 Закона о концессионных соглашениях.

Рассмотрение жалобы было назначено на 10 часов 31.01.2017. Заявителем представлено ходатайство о его переносе на более позднее время (после 14 часов 31.01.2017) в связи с невозможностью явки представителя.

Комиссия, рассмотрев ходатайство, с учетом графика рассмотрения дела приняла решение объявить перерыв в рассмотрении жалобы до 02.02.2017 в 11 часов.

От ООО "Импульс" вновь поступило ходатайство о переносе срока рассмотрения жалобы в связи с занятостью представителя в судебном заседании.

Комиссия рассмотрела ходатайство и с учетом того, что Заявителем не представлены доказательства уважительности невозможности явки на заседание,

а также с учетом ограниченных сроков рассмотрения жалобы приняла решение отклонить заявленное ходатайство.

Представитель Заказчика в ходе рассмотрения жалобы против доводов Заявителя возражал, считает жалобу необоснованной.

Комиссия Тамбовского УФАС России в результате рассмотрения жалобы, возражений на нее и материалов конкурса пришла к следующим выводам.

Согласно п. 1.1 конкурсной документации настоящая конкурсная документация утверждена в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (ранее и далее – Закон о концессионных соглашениях). По тексту решения данный закон цитируется в редакции, действовавшей на момент объявления конкурса.

1. Довод о невозможности определить, какие обязательства по возведению новых объектов капитального строительства принимает на себя концессионер признается Комиссией Тамбовского УФАС России обоснованным по следующим основаниям.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о концессионных соглашениях по концессионному соглашению одна сторона (концессионер) обязуется за свой счет **создать и (или) реконструировать определенное этим соглашением имущество** (недвижимое имущество или недвижимое имущество и движимое имущество, технологически связанные между собой и предназначенные для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением) (далее - **объект концессионного соглашения**), право собственности на которое принадлежит или будет принадлежать другой стороне (концеденту), осуществлять деятельность с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения, а концедент обязуется предоставить концессионеру на срок, установленный этим соглашением, права владения и пользования объектом концессионного соглашения для осуществления указанной деятельности.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях 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.

Таким образом, организатор торгов обязан в конкурсной документации полностью раскрыть перед заинтересованными лицами, что им требуется сделать по концессионному соглашению.

Пунктом 4 раздела II «Объект Соглашения, Иное передаваемое Концессионеру Концедентом по концессионному соглашению имущество» установлено, что сведения о составе и описании, в том числе о технико-экономических показателях, сроке службы, начальной стоимости передаваемого Объекта Соглашения на момент заключения настоящего Соглашения, приведены в Приложении № 1 к настоящему Соглашению. Состав и описание Объекта Соглашения в течение срока действия настоящего Соглашения должно соответствовать Приложению №

6 к настоящему Соглашению с учетом его первоначального состояния, приведенного в Приложении № 1 к настоящему Соглашению.

Пунктом 8 раздела II «Объект Соглашения, Иное передаваемое Концессионеру Концедентом по концессионному соглашению имущество» концессионного соглашения установлено, что Сведения о составе и описании, в том числе о технико-экономических показателях, сроке службы, начальной стоимости иного имущества на момент заключения настоящего Соглашения, приведены в Приложении № 3 к настоящему Соглашению. Состав и описание иного имущества в течение срока действия настоящего Соглашения должно соответствовать Приложению № 6 к настоящему Соглашению с учетом его первоначального состояния, приведенного в Приложении № 3 к настоящему Соглашению.

Пунктом 28 раздела IV «Создание и (или) реконструкция Объекта Соглашения» проекта концессионного соглашения установлено, что концессионер обязан за свой счет создать и реконструировать объекты в составе Объекта Соглашения в соответствии с заданием и основными мероприятиями, приведенными в Приложении № 6 к настоящему Соглашению.

Согласно разделу XIX «Перечень приложений к настоящему Соглашению» концессионного соглашения оно должно содержать следующие приложения:

«Приложение № 1 Сведения о составе и описании, в том числе о технико-экономических показателях объекта соглашения, сроке службы, начальной, остаточной и восстановительной стоимости передаваемого объекта соглашения.

Приложение № 2 Перечень и копии документов, удостоверяющих право собственности Концедента на объект Соглашения.

Приложение № 3 Сведения о составе и описании, в том числе о технико-экономических показателях, сроке службы, начальной, остаточной и восстановительной стоимости передаваемого иного имущества.

Приложение № 4 Перечень и копии документов, удостоверяющих право собственности Концедента на иное имущество.

Приложение № 5 Плановые значения показателей деятельности Концессионера.

Приложение № 6 Задание и основные мероприятия по созданию и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения, обеспечивающие достижение предусмотренных заданием целей и минимально допустимых плановых значений показателей деятельности концессионера.

Приложение № 7 Перечень земельных участков и копии документов, удостоверяющих право Собственности Концедента в отношении земельных участков.

Приложение № 8 Значения долгосрочных параметров регулирования деятельности Концессионера.

Приложение № 9. Объем валовой выручки, получаемой концессионером в рамках реализации концессионного соглашения, в том числе на каждый год срока

действия концессионного соглашения.

Приложение № 10 Порядок возмещения расходов Концессионера на момент окончания срока действия концессионного соглашения».

Комиссия Тамбовского УФАС России в ходе анализа приложений к концессионному соглашению установила, что Приложения №№ 1,3,6 на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.torgi.gov.ru не размещены. Не предоставлены они и на рассмотрение жалобы.

Отсутствие приложений №№ 1,3,6 концессионного соглашения, которые устанавливают задание и основные мероприятия по созданию и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения, обеспечивающие достижение предусмотренных заданием целей и минимально допустимых плановых значений показателей деятельности концессионера, сведения о составе и описании, в том числе о технико-экономических показателях, сроке службы, начальной, остаточной и восстановительной стоимости передаваемого иного имущества, сроке службы, начальной, остаточной и восстановительной стоимости передаваемого объекта соглашения делает невозможным определение какие обязательства по возведению новых капитальных объектов строительства, принимает на себя концессионер.

Комиссия Тамбовского УФАС России, проанализировав конкурсную документацию и установленные требования, пришла к выводу об отсутствии в ней четкого и понятного для потенциальных участников торгов описания задания и основных мероприятий, определенных в соответствии с требованиями Закона о концессиях, необходимых для выполнения задач и достижения целевых показателей, а также отсутствие требований, обеспечивающих достижение необходимых и минимально допустимых плановых значений показателей деятельности концессионера, с описанием основных характеристик этих мероприятий.

Из пояснений представителя организатора торгов следует, что фактически в данном случае определение объекта концессионного соглашения (в части новых сооружений) полностью отдается на откуп концессионеру, что не допустимо и прямо противоречит Закону о концессионных соглашениях.

С учетом изложенного, конкурсная документация не содержит обязательные в силу п.2 ч.1 ст.23 Закона о концессионных соглашениях сведения, чем нарушена данная норма.

В действиях должностного лица организатора торгов содержатся признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

2. Комиссия Тамбовского УФАС России, проанализировав содержание проекта концессионного соглашения, отклоняет довод Заявителя об отсутствии сроков и порядка оформления прав концедента на объекты соглашения, которые будут возведены в будущем.

Пунктом 32 концессионного соглашения установлено, что стороны обязуются осуществить действия, необходимые для государственной регистрации права

собственности Концедента на создаваемые и реконструируемые объекты имущества в составе Объекта Соглашения, вводимые в эксплуатацию, а также прав Концессионера на владение и пользование указанным имуществом, в течение 1 (одного) месяца с даты ввода объекта в эксплуатацию.

Пунктом 33 концессионного соглашения установлено, что концедент обязуется передать Концессионеру комплект документов, необходимый и достаточный для оформления указанных прав на реконструируемые объекты в течение 10 рабочих дней с момента ввода объекта в эксплуатацию, обеспечить явку надлежащим образом уполномоченного представителя в органы государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, а Концессионер обязуется осуществить действия по подаче документов для осуществления государственной регистрации не позднее одного месяца с момента ввода объекта в эксплуатацию.

Пунктом 34 концессионного соглашения установлено, что государственная регистрация прав владения и пользования Концессионера (обременений права собственности Концедента) вновь созданным недвижимым имуществом осуществляется одновременно с государственной регистрацией права собственности Концедента на такое недвижимое имущество.

Пунктом 35 концессионного соглашения установлено, что государственная регистрация права собственности Концедента на объекты, указанные в [пункте 32](#) настоящего Соглашения, осуществляется за счет Концедента. Государственная регистрация права владения и пользования Концессионера на объекты, указанные в [пункте 32](#) настоящего Соглашения осуществляется за счет Концессионера.

С учетом изложенного, довод заявителя не обоснован.

3. Довод Заявителя о том, что ответственность сторон, предусмотренная в разделе XII проекта соглашения, нарушает баланс интересов сторон соглашения признается Комиссией Тамбовского УФАС России необоснованным по следующим обстоятельствам.

В своей жалобе Заявитель указывает, что раздел об ответственности сторон не конкретизирует ответственность концедента за неисполнение им взятых на себя обязательств и не устанавливает договорных мер гражданско-правовой ответственности концедента, в отличие от концессионера.

Комиссия Тамбовского УФАС России отмечает, что Заявитель в своей жалобе не указывает, какую норму закона, чем и как нарушает установленное в разделе XII проекта соглашения требование об ответственности сторон.

Ответственность сторон, изложенная в разделе XII проекта соглашения, не противоречит Закону о концессионных соглашениях и отвечает потребностям организатора торгов.

Кроме того, указанные положения установлены в соответствии с типовым концессионным соглашением, форма которого утверждена [Постановлением](#) Правительства РФ от 05.12.2006 N 748.

4. Довод жалобы о том, что п. 6.1.4 конкурсной документации содержит критерий, который не предусмотрен ст. 47 Закона о концессионных соглашениях признается Комиссией Тамбовского УФАС России необоснованным в связи с тем, что норма

Закона о концессионных соглашениях, на которую ссылается Заявитель в своей жалобе, применяется для правоотношений, возникших с 1 января 2017 года. Рассматриваемый же конкурс опубликован до даты вступления в силу ст. 47 Закона о концессионных соглашениях.

5. Довод жалобы об отсутствии размера задатка в конкурсной документации признается Комиссией Тамбовского УФАС России необоснованным.

Пунктом 12 ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях установлено, что конкурсная документация должна содержать размер задатка, вносимого в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения (далее - задаток), порядок и срок его внесения, реквизиты счетов, на которые вносится задаток.

Пунктом 14 конкурсной документации установлен размер задатка, который равен нулю.

Таким образом, размер задатка установлен в размере 0 рублей.

6. Довод жалобы о том, что предусмотренные п. 21.5 и п. 21.6 раздела 21 конкурсной документации положения о проведении оценки конкурсных предложений не соответствуют положениям ч. 2 ст. 49 Закона о концессионных соглашениях признается необоснованным, по следующим обстоятельствам.

Положения статьи 49 Закона о концессионных соглашениях [распространяются](#) на правоотношения, возникшие с 1 января 2017 года.

Таким образом, Комиссия Тамбовского УФАС России признает довод жалобы о нарушении Заказчиком ч. 2 ст. 49 Закона о концессионных соглашениях необоснованным, в связи с тем, что рассматриваемые торги опубликованы до вступления в силу вышеуказанной нормы закона.

Как указано выше, отдельные доводы ООО «Импульс» нашли свое подтверждение, что свидетельствует об обоснованности жалобы общества.

В связи с тем, что на момент рассмотрения жалобы конкурс признан несостоявшимся, Комиссия Тамбовского УФАС России приняла решение предписание не выдавать.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тамбовского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Импульс» обоснованной.
2. Признать организатора торгов нарушившим п.2 ч.1 ст.23 Закона о концессионных соглашениях.
3. Предписание не выдавать в связи с тем, что конкурс признан несостоявшимся.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тамбовского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела по ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ

Днем принятия решения считается дата его изготовления в полном объеме.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Тамбовской области, находящийся по адресу: 392000 г. Тамбов, ул. Пензенская, 67/12.

Председатель комиссии

Е.А. Гречишникова

С.В. Мазаева

К.И. Мурзин

Члены комиссии

Н.В. Попова

А.А. Абанкин

Исп. Абанкин А.А., Тел. (4752) 72-93-54