

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба ООО «Лига» (вх. № 7307 от 06.08.2015г.) на действия Администрации г. Бердска по проведению открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении системы коммунальной инфраструктуры объектов теплоснабжения г. Бердска (номер извещения, размещенного на официальном сайте www.torgi.gov.ru, № 011014/0235990/01).

Заявитель сообщает следующее.

1. Общество с ограниченной ответственность «Лига» (далее - ООО «Лига») является участником конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении системы коммунальной инфраструктуры объектов теплоснабжения города Бердска. При рассмотрении и оценке конкурсных предложений конкурсной комиссией были нарушены права и законные интересы ООО «Лига» конкурсное предложение ООО «Лига» неправомерно признано не соответствующим требованиям конкурсной документации (пункт 2 Протокола № 4 заседания конкурсной комиссии от 31.07.2015 года, размещен на официальном сайте www.torgi.gov.ru. на официальном сайте администрации города Бердска - www.berdskadm.ru).

Согласно п. 2.3 ст. 24 Федерального закона «О концессионных соглашениях» (далее - ФЗ «О концессионных соглашениях») - в случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, указанное в части 1.2 ст. 10 настоящего Федерального закона (объекты теплоснабжения - прим. автора), в качестве критериев конкурса устанавливаются:

1. предельный размер расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения;
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 2.4 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.

Также, согласно пункту 9 части 1.2 ст. 23 ФЗ «О концессионных соглашениях» - в случае, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем конкурсной документацией устанавливаются предельные (минимальные и (или) максимальные) значения критериев конкурса, только лишь для критериев, предусмотренных пунктами 2 - 5 части 2.3 статьи 24 ФЗ «О концессионных соглашениях».

То есть, законодатель в ФЗ «О концессионных соглашениях» оперирует двумя различными терминами - критерии конкурса и значения критериев конкурса.

При этом, предельный размер расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения, - в совокупном толковании пункта 9 части 1.2 ст. 23 и п. 2.3 ст. 24 ФЗ «О концессионных соглашениях» является критерием конкурса, значение которого (числовое выражение) организатором конкурса не устанавливается.

Организатор конкурса лишь указывает в конкурсной документации, что данный критерий им установлен.

Впоследствии же, участник конкурса самостоятельно в составе конкурсного предложения определяет предельный размер расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения на каждый год срока действия концессионного соглашения.

Напротив:

- 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;

- 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;

- долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера в соответствии с частью 2.4 настоящей статьи;

- плановые значения показателей деятельности концессионера;

- 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 совокупности толкования п. 9 ч. 1.2 ст. 23 и п. 2.3 ст. 24 ФЗ «О концессионных соглашениях» являются критериями конкурса,

значение которых (числовое выражение) устанавливаются организатором конкурса.

Данная позиция подтверждается решением Центрального аппарата ФАС № Т-5/15 от 03.02.2015 года, принятым по жалобе, поданной на действия организатора торгов по заключению концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения. В п.2 данного решения указано:

«Таким образом, Законом о концессиях не установлено требование к утверждению организатором торгов в конкурсной документации предельного (максимального) размера расходов концессионера на создание и реконструкцию объекта соглашения. Предельный размер расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения на каждый год срока действия концессионного соглашения устанавливаются участником конкурса самостоятельно в составе конкурсного предложения.

На основании изложенного действия Организатора торгов по установлению предельного размера расходов на создание и реконструкцию объекта концессионного соглашения не соответствуют требованиям Закона о концессиях.»

Однако, организатором торгов в конкурсной документации в качестве одного из критериев конкурса установлено значение предельного размера расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения, чем нарушено право ООО «Лига» на самостоятельное определение значения данного критерия.

На основании изложенного действия Организатора торгов в указанной части не соответствуют императивным требованиям ФЗ «О концессионных соглашениях». Соответственно решение конкурсной комиссии о не соответствии конкурсного предложения ООО «Лига» ввиду превышения установленного конкурсной документацией значения предельного размера расходов на реконструкцию объекта концессионного соглашения не обосновано, так как установление такого предельного размера неправомерно.

2. Постановлением администрации города Бердска № 3478 от 29.09.2014 года (размещено на официальном сайте www.torgi.gov.ru, на официальном сайте администрации города Бердска - www.berdskadm.ru) утвержден персональный состав конкурсной комиссии.

Однако, состав членов комиссии, присутствовавших и принявших решение на заседании 31.07.2015 года (Протокол № 4 от 31.07.2015 года) отличается от состава комиссии, утвержденного Постановлением администрации № 3478. Так, в заседании 31.07.2015 года приняли участие И.А.Вагнер, В.А.Колотов, А.М.Куленок, Т.Н. Сергеева, Р.Ф. Христенко - не входящие в персональный состав комиссии, утвержденный Постановлением администрации № 3478 от 29.09.2014 года.

Заявитель считает, что участие в заседании конкурсной комиссии и принятии решений лицами, не являющимися членами комиссии, влечет нарушение требований, установленных подп. б) п.2 ст. 22 ист. 25 ФЗ «О концессионных соглашениях».

3. Согласно ст. 33 ФЗ «О концессионных соглашениях» протокол рассмотрения и оценки конкурсных предложений должен содержать:

1) критерии конкурса;

2) условия, содержащиеся в конкурсных предложениях;

3) результаты рассмотрения конкурсных предложений с указанием конкурсных предложений, в отношении которых принято решение об их несоответствии требованиям конкурсной документации;

4) результаты оценки конкурсных предложений в соответствии с частями 5, 5.1 и 6 статьи 32 Федерального закона № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях»;

5) наименование и место нахождения (для юридического лица), фамилия, имя, отчество и место жительства (для индивидуального предпринимателя) победителя конкурса, обоснование принятого конкурсной комиссией решения о признании участника конкурса победителем конкурса.

В соответствии с п. 5 ст. 30 ФЗ «О концессионных соглашениях» в случае, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, в конкурсном предложении для каждого критерия конкурса указывается значение предлагаемого участником конкурса условия в виде числового значения на каждый год срока действия концессионного соглашения.

Однако, протокол № 4 от 31.07.2015 года не содержит условий, содержащихся в конкурсных предложениях участников, в виде числового значения на каждый год срока действия концессионного соглашения по следующим критериям конкурса:

- базовый уровень операционных расходов;
- удельный расход электрической энергии;
- потери тепловой энергии при транспортировке;
- величина необходимой тепловой мощности;

4. Кроме того, условиями конкурсной документации установлено требование по расчету необходимой валовой выручки, дисконтированной валовой выручки под параметры представленного конкурсного предложения. Отсутствие этой информации делает невозможным проведение объективной оценки соответствия конкурсного предложения требованиям п. 5.6 ст. 32 ФЗ «О концессионных соглашениях» в части не превышения установленного в конкурсной документации предельного роста необходимой валовой выручки на каждый год действия концессионного соглашения.

В соответствии с п. 5.6 ст. 32 ФЗ «О концессионных соглашениях», в случае, если при оценке конкурсных предложений предполагается изменение необходимой валовой выручки участника конкурса, определяемой на каждый год предполагаемого срока действия концессионного соглашения, в каком-либо году по отношению к предыдущему году превысит установленный конкурсной документацией предельный (максимальный) рост необходимой валовой выручки

концессионера от осуществления регулируемых видов деятельности в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения, в сфере водоснабжения и водоотведения, участник конкурса отстраняется от участия в конкурсе.

Протокол № 4 от 31.07.2015 года не содержит оценки соответствия конкурсных предложений вышеуказанному условию.

Также конкурсная документация содержит условие о необходимости предоставления в составе конкурсного предложения сводного плана мероприятий, сформированного на весь период концессионного соглашения. В протоколе № 4 от 31.07.2015 года отсутствуют данные условия, содержащиеся в конкурсных предложениях.

Вышеназванные нарушения каждое в отдельности, а также в своей совокупности делают невозможным объективное рассмотрение и оценку конкурсных предложений на их соответствие требованиям закона и конкурсной документации.

На основании вышеизложенного заявитель считает, что действия конкурсной комиссии нарушают указанные требования закона, а также права и законные интересы ООО «Лига».

В соответствии с ч. 15 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, обязаны представить на рассмотрение жалобы по существу документацию о торгах, изменения, внесенные в конкурсную документацию, документацию об аукционе, заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в аукционе, протоколы вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в аукционе, протоколы оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протоколы аукциона, аудио-, видеозаписи и иные документы и сведения, составленные в ходе организации и проведения торгов.

На основании вышеизложенного, организатору торгов Администрации г. Бердска надлежит представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской в срок до 13.08.2015г. документы и сведения, указанные в ч. 15 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Со дня направления уведомления, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением установленного требования, является ничтожным.

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, в течение одного рабочего дня с момента получения уведомления обязаны известить лиц, подавших

заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.

Рассмотрение жалобы по существу состоится комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области 17.08.2015г. в 16-30 часов по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, каб. 915.

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, заявитель, а также лица, подавшие заявки на участие в торгах, вправе направить в антимонопольный орган возражение на жалобу или дополнение к ней и участвовать в рассмотрении жалобы лично или через своих представителей (при наличии доверенностей на участие в рассмотрении жалобы или документов, подтверждающих полномочия руководителя; документов, удостоверяющих личность). Возражение на жалобу направляется в антимонопольный орган не позднее чем за два рабочих дня до дня рассмотрения жалобы.

Регистрация участников рассмотрения жалобы в кабинете № 1016 (10этаж).