

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КУРСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области

по делу №02/08-15-2012

Резолютивная часть решения оглашена 09.04.2012г.

Решение в полном объеме изготовлено 18.04.2012г.
г.Курск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело №02/08-15-2012 о нарушении Администрацией города Обояни Курской области части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии представителей Администрации г.Обояни, представителя ООО «Обоянские коммунальные тепловые сети» (далее также ООО «Обоянские КТС»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление ФАС по Курской области из Обоянского межрайонного следственного отдела Следственного управления по Курской области Следственного комитета РФ поступили материалы проверки в отношении Администрации муниципального образования «Город Обоянь» Курской области при проведении конкурсов на право заключения концессионных соглашений на использования муниципального имущества г.Обояни, в частности, имущественного комплекса производства, передачи и распределения тепловой энергии.

Как следует из указанных материалов, в октябре 2010 года Администрацией г.Обояни Курской области проведен открытый конкурс на право заключения концессионного соглашения на использование муниципального имущества коммунальной инфраструктуры г.Обояни - объектов производства, передачи и распределения тепловой энергии г.Обояни, перечисленных в конкурсной документации.

Конкурс был проведен на основании постановления Администрации г.Обояни №342 от 20.08.2010г. Данным постановлением утверждена также конкурсная документация, которая опубликована с сообщением о проведении конкурса (далее - конкурсная документация) в печатном СМИ «Обоянская газета» от 27.08.2010г. и размещена на официальном сайте Администрации г.Обояни www.oboyan.org.

Решением Собрания депутатов г.Обояни №141-4-РС от 30.06.2010г. «О выполнении условий, изложенных в ст.14 Федерального закона №185-ФЗ «О фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства» решено ликвидировать МУП «Обоянские коммунальные тепловые сети», оказывавшее на территории г.Обояни услуги теплоснабжения, и передать необходимое для оказания данных услуг муниципальное имущество путем заключения концессионного соглашения по результатам торгов. Согласно п.5 данного решения Собрания депутатов, в целях сохранения минимального уровня роста стоимости коммунальных услуг установлен понижающий коэффициент к размеру концессионной платы за использование муниципального имущества (объектов водоснабжения и водоотведения) 0,1. Данный правовой акт не публиковался в средствах массовой информации и не размещался на официальном сайте города Обояни, на котором размещаются тексты муниципальных правовых актов, в связи с чем доступ к данному правовому акту имелся лишь у ограниченного числа лиц.

В соответствии с п.7 указанного решения Собрания депутатов г.Обояни №141-4-РС, решение вступает в силу «с момента его подписания и официального доведения до соответствующих заинтересованных лиц», одним из которых являлся председатель ликвидационной комиссии МУП «Обоянские КТС» З., также являющийся соучредителем ООО «Обоянские КТС».

Конкурсной документацией установлен срок действия концессионного соглашения - 40 лет, и начальный размер концессионной платы 1 003 238 рублей в год. Согласно п.6 сообщения о проведении конкурса, размер концессионной платы является одним из критериев оценки конкурсных заявок. При этом, информация о применении к предложенному в конкурсной заявке размеру концессионной платы указанного понижающего коэффициента при заключении концессионного соглашения по результатам торгов в конкурсной документации отсутствует.

Как следует из протоколов, составленных в ходе проведения торгов, на участие в конкурсе подана только одна заявка - ООО «Обоянские КТС» (г.Обоянь, ул.Ленина, 70-а). По результатам конкурса с данным хозяйствующим субъектом как с единственным участником торгов заключено концессионное соглашение, причем размер концессионной платы в нем установлен с учетом понижающего коэффициента 0,1 и составляет 100 323,8 руб/год.

Согласно представленных Обоянским межрайонным следственным отделом письменных объяснений руководителей иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на территории г.Обояни (ООО «Обоянский РСУ», ЗАО «Озоплит - Опторг», ООО «ОбояньВодСтройСервис»), данными хозяйствующими субъектами рассматривалась возможность участия в торгах, однако руководители данных организаций отказались от участия в конкурсе в связи с экономической невыгодностью установленных условий (невозможностью оплаты суммы концессионной платы, установленной в конкурсной документации).

В то же время, как следует из представленных Обоянским межрайонным следственным отделом документов, соучредитель ООО «Обоянские КТС» З., одновременно являясь председателем ликвидационной комиссии МУП «Обоянские КТС», располагал в силу своего должностного положения информацией о применении к установленному в конкурсной документации размеру концессионной платы понижающего коэффициента 0,1 при заключении и

исполнении концессионного соглашения по итогам торгов.

Ч.1 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на совершение действий при проведении торгов, которые приводят или могут привести к устранению, ограничению конкуренции, в том числе путем создания преимущественных условия для участия в торгах для отдельных участников торгов.

Проанализировав вышеизложенные факты, председатель Комиссии УФАС по Курской области по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства признал их достаточными для возбуждения дела по признакам нарушения Администрацией города Обояни пункта 2 части 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании преимущественных условий участия в торгах на право заключения концессионного соглашения на использование муниципального имущества (имущественного комплекса производства, передачи и распределения тепловой энергии) ООО «Обоянские КТС» путем доступа к информации о том, что при заключении концессионного соглашения по результатам торгов размер концессионной платы будет уменьшен с применением понижающего коэффициента 0,1, при отсутствии данной информации в документации о проведении торгов.

На заседании Комиссии УФАС по Курской области представитель Администрации г.Обояни и ООО «Обоянские КТС» Р. пояснил, что, по мнению представляемых им лиц, при проведении конкурса не были нарушены требования антимонопольного законодательства. В соответствии с ФЗ «О концессионных соглашениях» в случаях, когда размер концессионной платы является критерием оценки конкурсных заявок на право заключения концессионного соглашения, указание размера концессионной платы в конкурсной документации не предусмотрено. Концессионное соглашение заключено с единственным участником торгов ООО «Обоянские КТС» с применением коэффициента 0,1 к концессионной плате на основании муниципального правового акта - решения Собрания депутатов г.Обояни №141-4-РС от 30.06.2010г.

Представители Администрации г.Обояни поддержали изложенную правовую позицию, пояснив, что Администрация как организатор торгов не имела намерения ограничить доступ претендентов к участию в конкурсе и создать для кого-либо необоснованные преимущества.

Выслушав объяснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, проанализировав материалы дела, представленные Обоянским межрайонным следственным отделом доказательств по делу, Комиссия УФАС по Курской области приходит к следующему.

П.2 ч.1 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции» №135-ФЗ от 26.07.2006г. при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в частности, не допускается создание участнику торгов (или нескольким участникам торгов) преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации.

В соответствии со ст.4 ФЗ «О концессионных соглашениях» №115-ФЗ от 21.07.2005г., системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства (в том числе объекты производства, передачи,

распределения тепловой энергии) могут являться объектами концессионного соглашения. Статьей 13 ФЗ «О концессионных соглашениях» установлено, что концессионное соглашение заключается путем проведения торгов в форме конкурса.

Согласно ст.7 данного Федерального закона, концессионным соглашением предусматривается концессионная плата, вносимая концессионером концеденту в период использования передаваемого ему имущества (объекта концессионного соглашения). Размер концессионной платы, форма, порядок и сроки ее внесения устанавливаются концессионным соглашением в соответствии с решением о заключении концессионного соглашения. В случае реализации концессионером производимых товаров, выполнения работ, оказания услуг по регулируемым ценам (тарифам), а также в случаях, если условиями концессионного соглашения предусмотрено принятие концедентом на себя части расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, концессионная плата концессионным соглашением может не предусматриваться.

В соответствии со ст.23 ФЗ «О концессионных соглашениях» конкурсная документация, в частности, должна содержать сведения о размере концессионной платы, форме, порядке и сроках ее внесения (кроме случаев, когда концессионная плата не предусмотрена) при условии, что размер концессионной платы не является критерием конкурса (п.13 ч.1), а также критерии конкурса (п.4 ч.1). При этом, в соответствии с ч.3 ст.24 ФЗ «О концессионных соглашениях» для каждого критерия конкурса (в т.ч. критерия «размер концессионной платы») в конкурсной документации должны устанавливаться следующие параметры:

- начальное условие в виде числа (т.е. в данном случае - начальный размер концессионной платы, установленный организатором конкурса);
- уменьшение или увеличение начального значения критерия конкурса в конкурсном предложении;
- коэффициент, учитывающий значимость критерия конкурса.

Таким образом, довод Администрации г.Обояни о необязательности указания в конкурсной документации сведений о начальном (минимальном) размере концессионной платы, установленной концедентом (организатором торгов) в случае, когда размер концессионной платы является критерием конкурса, не основан на нормах действующего законодательства.

Учитывая, что сведения о начальном (минимальном) размере концессионной платы, установленном при проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения, является существенным условием, в значительной степени определяющим наличие у хозяйствующего субъекта финансовой возможности исполнения данного соглашения и, соответственно, имеющим важное значение для принятия решения о целесообразности подачи заявки на участие в конкурсе, неуказание в конкурсной документации сведений о применении к начальному размеру концессионной платы понижающего коэффициента может способствовать введению в заблуждение потенциальных участников конкурса и принятию ими решения об участии (неучастии) в торгах на основе искаженной информации об основных условиях пользования имуществом.

Как следует из представленных Обоянским межрайонным следственным отделом письменных объяснений руководителей хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на территории г.Обояни (ООО «Обоянский РСУ», ЗАО «Озоплит - Опторг», ООО «ОбояньВодСтройСервис»), данные хозяйствующие субъекты не подавали заявки на участие в конкурсе, поскольку указанный в конкурсной документации размер концессионной платы является слишком высоким, в связи с чем заключение концессионного соглашения на таких условиях, с учетом регулируемых тарифов на услуги теплоснабжения, экономически невыгодно.

Учитывая, что текст решения Собрания депутатов г.Обояни №141-4-РС от 30.06.2010г. не был официально опубликован, информацией о применении понижающего коэффициента к размеру концессионной платы и величине данного коэффициента располагал ограниченный круг лиц, ознакомленных с данным решением Администрацией и Собранием депутатов г.Обояни, в т.ч. соучредитель ООО «Обоянские КТС» З. как председатель ликвидационной комиссии МУП «Обоянские КТС».

Согласно протоколов конкурсной комиссии Администрации г.Обояни, на участие в конкурсе была подана только одна заявка - ООО «Обоянские КТС». Как следует из конкурсного предложения данного хозяйствующего субъекта от 22.10.2010г., его предложение по критерию «размер концессионной платы» составило «1 003 238 рублей в год при условии применения коэффициента, предусмотренного п.5 решения Собрания депутатов г.Обояни №141-4-РС от 30.06.2010г.». По результатам конкурса, который в соответствии с действующим законодательством признан несостоявшимся, с ООО «Обоянские КТС» как с единственным участником конкурса, заявка которого признана соответствующей требованиям конкурсной документации, Администрацией г.Обояни заключено концессионное соглашение от 01.11.2010г., в котором установлен размер концессионной платы 100 323,8 рублей в год - с применением понижающего коэффициента 0,1 (п. 1.1. соглашения).

Сообщение о проведении конкурса и конкурсная документация, опубликованные в печатном СМИ и размещенные на официальном сайте в установленном порядке, не содержали информации о реальном размере концессионной платы, рассчитываемом исходя из конкурсного предложения участника торгов с применением установленного Собранием депутатов г.Обояни понижающего коэффициента 0,1. Материалами дела установлено, что данное обстоятельство воспрепятствовало подаче заявок на участие в конкурсе иными хозяйствующими субъектами, посчитавшими указанный в конкурсной документации размер концессионной платы слишком высоким. В то же время, данная информация была заранее известна руководителю ООО «Обоянские КТС» в связи с исполнением им обязанностей председателя ликвидационной комиссии МУП «Обоянские КТС», что позволило ООО «Обоянские КТС» в отсутствие конкуренции получить право на заключение концессионного соглашения на выгодных условиях (без увеличения размера концессионной платы). При этом, как следует из письменных объяснений руководителя ООО «Обоянские КТС» Ш. От 14.12.2011г., полученных Обоянским межрайонным следственным отделом, информация о применении понижающего коэффициента 0,1 к размеру концессионной платы по результатам проведения конкурса стала известна ему от должностных лиц органов местного самоуправления города Обояни.

На основании вышеизложенного, Комиссия УФАС по Курской области приходит к выводу о создании Администрацией г.Обояни как организатором торгов и собственником имущества, передаваемого по концессионному соглашению, преимущественных условий для участия в торгах для отдельного участника (ООО «Обоянские КТС»), в том числе путем доступа к информации, имеющей значение для принятия решения хозяйствующими субъектами о целесообразности участия в конкурсе, отсутствующей в конкурсной документации вышеуказанного конкурса на официальном сайте, и недоведения данной информации до иных потенциальных участников в сообщении о проведении конкурса и конкурсной документации, что привело к отсутствию конкуренции на торгах. Данные действия Администрации города Обояни как организатора торгов на право заключения концессионного соглашения на использование муниципального имущества квалифицируются как нарушение п.2 ч.1 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного, руководствуясь п/п «д» п.2 ч.1 ст. 23, ст. 41, ст.ст. 49-50 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать организатора торгов - Администрацию МО «Город Обоянь» (Курская область, г.Обоянь, ул.Ленина, 28) нарушившей пункт 2 части 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» в части создания преимущественных условий участия в торгах на право заключения концессионного соглашения на использование муниципального имущества (имущественного комплекса производства, передачи и распределения тепловой энергии г.Обояни) для отдельного хозяйствующего субъекта (ООО «Обоянские КТС») путем доступа к информации о том, что при заключении концессионного соглашения по результатам торгов размер концессионной платы будет уменьшен с применением понижающего коэффициента 0,1, при отсутствии данной информации в документации о проведении торгов.

2. Выдать Администрации МО «Город Обоянь» предписание о недопущении действий, которые могут привести к ограничению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

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

Подписи комиссии