

РЕШЕНИЕ

по делу № 041/01/18.1-476/2020

12 ноября 2020 г.
Камчатский

г. Петропавловск-

Резолютивная часть решения оглашена «10» ноября 2020 года

В полном объеме решение изготовлено «12» ноября 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю (далее – Комиссия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

председателя Комиссии – руководителя управления

членов Комиссии:

заместителя руководителя управления

заместителя начальника отдела правового обеспечения и рекламы

в присутствии представителей:

- организатора торгов – самостоятельного отдела по выполнению полномочий сельского поселения «село Тилички» администрации Олюторского муниципального района (далее – Отдел, Организатор торгов):

- заявителя – акционерного общества «Корякэнерго» (далее - Общество):

рассмотрев в очном и дистанционном формате посредством видеоконференц связи в соответствии с частями 16, 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалобу АО «Корякэнерго» на бездействие администрации Олюторского муниципального района, в лице самостоятельного отдела по выполнению полномочий сельского поселения «село Тилички» администрации Олюторского муниципального района при проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды объектов коммунальной инфраструктуры, находящихся в муниципальной собственности сельского поселения «село Тилички» (извещение № 151020/23758332/01),

УСТАНОВИЛА:

Отделом проводился открытого конкурса на право заключения договора аренды объектов коммунальной инфраструктуры, находящихся в муниципальной собственности сельского поселения «село Тилички» (далее – Конкурс); начальная (минимальная) цена договора установлена в размере 1 584 000 рублей. Извещение опубликовано на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов на сайте www.torgi.gov.ru от 15.10.2020 под № 151020/23758332/01. Срок окончания подачи заявок согласно извещению: 16.11.2020.

Процедура Конкурса проводилась в соответствии с Правилами 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 (далее – Правила) и Перечнем видов имущества, в отношении которого заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса (далее – Перечень), утвержденных Приказом Федеральной антимонопольной службы от 10.02.2010 № 67 (далее – Приказ № 67), документацией о проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды объектов коммунальной инфраструктуры, находящихся в муниципальной собственности сельского поселения «село Тилички» Олюторского района Камчатского края, с последующем предоставлением услуг по электроснабжению населению и организациям муниципального образования сельского поселения «село Тилички» Олюторского района Камчатского края (далее – Документация).

26.10.2020 в Камчатское УФАС России поступила жалоба АО «Корякэнерго» на положения Документации, которые не соответствуют Правилам, утвержденным Приказом № 67, указав следующие доводы:

1. Согласно извещению о проведении торгов № 151020/23758332/01 общая начальная (минимальная) цена за договор в валюте лота установлена 1 584 000 руб., тогда как в Приложении 1 к Документации (Информационная карте конкурса) размер годовой арендной платы (цена договора) установлен 1 310 000 руб.

2. В извещении о проведении торгов № 151020/23758332/01 определен срок окончания приема заявок на участие в Конкурсе 16.11.2020, вместе с тем в

Приложении 1 к Документации (Информационная карта конкурса) дата окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе установлена 24.11.2020.

3. В пункте 20 Приложения 1 к Документации (Информационная карта конкурса) указаны критерии оценки заявок, их значимость и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, среди которых имеется в том числе

материальные вложения на содержание (эксплуатацию, ремонт, реконструкцию) в год (12 месяцев). Установление данных критериев без установления требований к объему, перечню работ, качеству и срокам их выполнения, является нарушением Приказа № 67.

Уведомление о рассмотрении жалобы от 27.10.2020 рассмотрение жалобы назначено на 30.10.2020 в 11-00 по адресу: ул. Ленинградская, д. 90, г. Петропавловск–Камчатский. 30.10.2020 состоялось рассмотрение жалобы АО «Корякэнерго».

30.10.2020 в Камчатское УФАС России поступило ходатайство Отдела о продлении срока принятия решения по жалобе АО «Корякэнерго» (перенести рассмотрение жалобы) на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в целях предоставления Отделом мотивированной позиции по доводам жалобы и дополнительной информации.

В соответствии с частями 14, 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия антимонопольного органа может продлить однократно срок принятия решения на 7 рабочих дней.

30.10.2020 Камчатское УФАС России уведомило, что следующее заседание по делу № 041/18.1-476/2020 состоится 10 ноября 2020 в 14-30 по адресу: ул. Ленинградская, д. 90, г. Петропавловск – Камчатский. 10.11.2020 состоялось рассмотрение жалобы АО «Корякэнерго».

Заказчик с доводами жалобы не согласился, в письме от 10.11.2020 представил возражения на жалобу, в которых пояснил следующее.

Пункт 77 Правил содержит перечень критериев оценки заявок на участие в конкурсе, которые могут быть использованы при оценке заявок на участие в таком конкурсе.

Подпунктом 2 пункта 77 Правил для определения лучших условий исполнения договора организатор торгов может использовать такой критерий оценки заявок на участие в конкурсе, как технико-экономические показатели объекта договора на момент окончания срока договора.

То есть чем больше объем материальных вложений в содержание, капитальный ремонт, реконструкцию и модернизацию имущества, тем выше будет его технико-экономические показатели на момент окончания срока действия договора. Таким образом, указанный критерий не противоречит пунктам 36, 77 Правил и относится к технико-экономическим показателям.

В соответствии с извещением о проведении торгов № 151020/23758332/01 установлена начальная (минимальная) цена заключаемого по итогам торгов договора в размере: 132 00 рублей в месяц, без учета НДС (из расчета 1 584 000 рублей в год, без учета НДС). Аналогичная информация о начальной цене договора указана в Документации.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам данной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о Закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с правовой позицией Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 21.05.2014 № ВАС-5634/14, требования статьи 18.1 Закона о защите конкуренции распространяются на все закупочные процедуры (торги).

На основании части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

На основании части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров,

предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением случаев, прямо установленных в Законе.

В соответствии с частью 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения названных договоров и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом.

Приказом № 67 утверждены Правила и Перечень.

В соответствии с пунктом 1 Правил указанные правила устанавливают порядок организации и 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 (далее - Правила) в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации, расширения возможностей для получения физическими и юридическими лицами прав в отношении государственного или муниципального имущества, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения гласности и прозрачности при передаче прав в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

Исходя из пункта 2 Правил Проводимые конкурсы являются открытыми по составу участников.

В силу пункта 8 Перечня по решению собственника или уполномоченного собственником обладателя имущественного права заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса в отношении системы коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод.

Отделом принято решение о проведении Конкурса, предметом которого является комплекс имущества, предназначенный для обеспечения электроснабжением населения и иных потребителей в границах муниципального образования сельского поселения «село Тилички» Олюторского района Камчатского края.

Согласно пункту 37 Правил информация о проведении конкурсов или аукционов размещается на официальном сайте Российской Федерации в сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации (далее - официальный сайт торгов), без взимания платы. При этом к информации о проведении конкурсов или аукционов относится предусмотренная указанными Правилами информация и полученные в результате принятия решения о проведении конкурсов или аукционов и в ходе конкурсов или аукционов сведения, в том числе сведения, содержащиеся в извещении о проведении конкурса или аукциона, извещении об отказе от проведения конкурсов или аукционов, конкурсной документации, документации об аукционе, изменениях, вносимых в такие извещения и такую документацию, разъяснениях такой документации, протоколах, составляемых в ходе конкурсов или аукционов.

В соответствии с пунктом 29 Правил извещение о проведении конкурса размещается на официальном сайте торгов не менее чем за тридцать дней до дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе.

Исходя из пункта 34 Правил конкурсная документация разрабатывается организатором конкурса или специализированной организацией и утверждается организатором конкурса.

На основании пункта 41 Правил к конкурсной документации должен быть приложен проект договора (в случае проведения конкурса по нескольким лотам - проект договора в отношении каждого лота), который является неотъемлемой частью конкурсной документации.

Подпунктом 10 пункта 40 Правил определено, что конкурсная документация помимо информации и сведений, содержащихся в извещении о проведении конкурса, должна содержать критерии оценки заявок на участие в конкурсе, устанавливаемые на основании пункта 77 Правил.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 52 Правил заявка на участие в конкурсе должна содержать предложения об условиях исполнения договора, которые являются критериями оценки заявок на участие в конкурсе.

Пунктом 77 Правил установлено, что для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в конкурсе, оценка и сопоставление этих заявок осуществляются по цене договора (за исключением предоставления бизнес-инкубаторами государственного или муниципального имущества в аренду (субаренду) субъектам малого и среднего предпринимательства) и иным критериям, указанным в конкурсной документации. При этом критериями оценки заявок на участие в конкурсе помимо цены договора могут быть сроки реконструкции (этапы реконструкции) объекта договора, если такая реконструкция предусмотрена в конкурсной документации, в том числе период с даты

подписания договора до даты ввода объекта договора в эксплуатацию с характеристиками, соответствующими установленным договором технико-экономическим показателям; технико-экономические показатели объекта договора на момент окончания срока договора; объем производства товаров (выполнения работ, оказания услуг) с использованием имущества, права на которое передаются по договору; цены на товары (работы, услуги), производимые (выполняемые, оказываемые) с использованием имущества, права на которое передаются по договору, и другие перечисленные в данном пункте критерии.

Согласно пункту 81 Правил не допускается использование иных, за исключением установленных пунктом 77 Правил, критериев оценки заявок на участие в конкурсе.

Порядок и правила оценки заявок на участие в конкурсе по критериям, предусмотренным пунктом 77 Правил, установлены в том числе пунктами 82 - 88 Правил.

Победителем конкурса признается участник конкурса, который предложил лучшие условия исполнения договора и заявке на участие в конкурсе которого присвоен первый номер (пункт 86 Правил).

Проанализировав документы, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и возражения Организатора торгов, Комиссия приходит к следующим выводам.

1. При рассмотрении жалобы Заявитель данный довод отозвал, в связи с тем, что замечание устранено при размещении Документации от 23.10.2020 с внесенными изменениями.

2. Довод Заявителя об установлении различных сроков подачи заявок на Конкурс, установленных в извещении о проведении торгов № 151020/23758332/01 и Документации Комиссия признает обоснованным, в связи с тем, что в извещении о проведении торгов № 151020/23758332/01 срок окончания подачи заявок установлен 16.11.2020, а в Приложении 1 (Информационная карта) к Документации с внесенными изменениями от 23.10.2020 срок окончания подачи заявок установлен 24.11.2020.

В соответствии с пунктом 42 Правил сведения, содержащиеся в конкурсной документации, должны соответствовать сведениям, указанным в извещении о проведении конкурса.

Таким образом, Отдел установив разные сроки окончания подачи заявок на участие в Конкурсе, нарушил тем самым пункт 42 Правил.

3. Комиссия признает необоснованным довод Заявителя о том, что установленный критерий – материальные вложения на содержание

(эксплуатацию, ремонт, реконструкцию) в год (12 месяцев), является нарушением Приказа № 67 в виду следующего.

Согласно пункту 77 Правил для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в конкурсе, оценка и сопоставление этих заявок осуществляются по цене договора (за исключением предоставления бизнес-инкубаторами государственного или муниципального имущества в аренду (субаренду) субъектам малого и среднего предпринимательства) и иным критериям, указанным в конкурсной документации. Данный перечень не является исчерпывающим. При этом критериями оценки заявок на участие в конкурсе помимо цены договора могут быть:

1) сроки реконструкции (этапы реконструкции) объекта договора, если такая реконструкция предусмотрена в конкурсной документации, в том числе период с даты подписания договора до даты ввода объекта договора в эксплуатацию с характеристиками, соответствующими установленным договором технико-экономическим показателями;

2) технико-экономические показатели объекта договора на момент окончания срока договора;

3) объем производства товаров (выполнения работ, оказания услуг) с использованием имущества, права на которое передаются по договору;

4) период с даты подписания договора до дня, когда производство товаров (выполнение работ, оказание услуг) с использованием имущества, права на которое передаются по договору, будет осуществляться в объеме, установленном договором;

5) цены на товары (работы, услуги), производимые (выполняемые, оказываемые) с использованием имущества, права на которое передаются по договору;

6) качественная характеристика архитектурного, функционально-технологического, конструктивного или инженерно-технического решения для обеспечения реконструкции объекта договора и квалификация участника конкурса. Указанный критерий может быть использован только в случае, если условием договора предусмотрено обязательство участника конкурса по подготовке проектной документации на реконструкцию объекта договора либо обязательство участника конкурса по созданию в рамках исполнения договора имущества, предназначенного для поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, поставка, выполнение, оказание которых происходит с использованием имущества, права на которое передаются по договору.

Согласно пункту 81 Правил не допускается использование иных, за исключением предусмотренных пунктом 77 настоящих Правил, критериев

оценки заявок на участие в конкурсе.

Вместе с тем, исходя из буквального толкования, пункт 77 Правил не содержит исчерпывающий перечень критериев, а допускает определение лучших условий исполнения договора по цене договора и иным критериям, указанным в конкурсной документации.

Пунктом 4.2.8 проекта договора аренды, являющегося неотъемлемой частью Документации, установлена обязанность осуществлять капитальный. Текущий ремонт, а также работы по реконструкции и модернизации имущества. Проведение капитального, текущего ремонта, а также работ по реконструкции и модернизации объектов и инженерных сооружений, являющихся предметом Конкурса, положительно складывается на работе этого имущества, и приведет к сокращению уровня технологических потерь при передаче электрической энергии, и увеличит технико-экономические показатели.

Объем материальных вложений на поддержание в рабочем состоянии объектов и инженерных сооружений, являющихся предметом Конкурса, их капитальный ремонт, реконструкция и модернизация является отражением технико-экономических показателей, которых может достигнуть данное имущество на момент окончания срока договора.

Методика определения нормативов потерь электрической энергии при ее передаче по электрическим сетям утверждена Приказом Минэнерго России от 07.08.2014 № 506.

Согласно пункту 8 указанного приказа, технологические потери электрической энергии рассчитываются за базовый год в объектах электросетевого хозяйства, принадлежащих территориальным сетевым организациям на праве собственности или на ином законном основании с использованием которых такие

организации оказывают услуги по передаче электрической энергии, в соответствии с Инструкцией, утвержденной Приказом Министерства энергетики РФ от 30 декабря 2008 г. № 326 «Об организации в Министерстве энергетики Российской Федерации работы по утверждению нормативов технологических потерь электроэнергии при ее передаче по электрическим сетям».

В соответствии с указанными документами, технологические потери электроэнергии при ее передаче по электрическим сетям включают в себя технические потери в линиях и оборудовании электрических сетей, обусловленных физическими процессами, происходящими при передаче электроэнергии в соответствии с техническими характеристиками и режимами работы линий и оборудования и потери, обусловленные допустимыми погрешностями системы учета электроэнергии.

Соответственно, технологические потери являются одним из технических показателей электрических сетей.

Кроме того, согласно пункту 5 статьи 41 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», величина потерь электрической энергии оплачивается сетевыми организациями - субъектами розничных рынков, в сетях которых указанные потери возникли, в порядке, установленном основными положениями функционирования розничных рынков.

Таким образом, потери электрической энергии являются издержками (расходами) сетевой организации и являются одним из экономических показателей электрических сетей.

Пунктом 33 Основ ценообразования, утвержденных Постановлением Правительства РФ № 1178 от 29.12.2011, предусмотрено, что уровень потерь электрической энергии устанавливается как минимальное значение из норматива потерь электрической энергии при ее передаче по электрическим сетям на соответствующем уровне напряжения, утвержденного Министерством энергетики Российской Федерации, и уровня фактических потерь электрической энергии при ее передаче.

То есть норматив потерь, утвержденный Минэнерго, является максимально допустимым и возможно его снижение. Кроме того, абзацем 13 пункта 34 Основ ценообразования предусмотрен темп снижения норматива потерь в соответствии с программой в области энергосбережения и повышения энергетической эффективности сетевой компании.

Норматив потерь является качественным показателем, поскольку является результатом проводимого сетевой компанией комплекса организационно и технологически связанных действий.

Следовательно, критерий № 4 указанный в пункте 20 Приложения 1 к Документации (Информационная карте конкурса) является технико-экономическим показателем объекта договора на момент окончания срока договора, соответствует подпункту 2 пункта 77 Правил проведения конкурсов или аукционов, и его включение в состав конкурсной документации не могло повлечь субъективность оценки и ограничение конкуренции.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что действия Организатора торгов, установив разные сроки окончания подачи заявок на участие в Конкурсе, нарушают требования пункта 42 Правил, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушения пункта 42 Правил, утвержденных Приказом № 67.
3. Выдать заказчику обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений Правил, утвержденных Приказом № 67.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Камчатского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по итогам выявленных нарушений.

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