

Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению жалобы № 6 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – руководитель управления ;

Члены Комиссии:

начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы;

главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля и рекламы;

ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы,

при участии:

ООО «Благоустройство+»;

Главы администрации городского поселения «Балягинское»,

рассмотрев жалобу ООО «Благоустройство+» на действия Администрации городского поселения «Балягинское» при организации и проведении открытого конкурса (извещение № 020517/2170983/01), в порядке, предусмотренном статьей 18.1,

#### **УСТАНОВИЛА:**

Жалоба ООО «Благоустройство+\_» поступила 22.06.2017, дата рассмотрения - 19.06.2017.

19.06.2017, в соответствии с частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, срок принятия решения был продлен до 27.06.2017.

02.05.2016 Администрацией городского поселения «Балягинское» на сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) было размещено извещение № 020517/2170983/01 о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения, предметом которого является право заключения концессионного соглашения муниципального имущества, предназначенного для организации обеспечения муниципальных учреждений услугами теплоснабжения.

07.06.2017 в адрес Забайкальского УФАС России поступила жалоба ООО «Благоустройство+» (далее - Заявитель) на действия организатора конкурса – Администрацию городского поселения «Балягинское» (далее – Администрация).

15 марта 2017 года Администрацией на официальном сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) размещено предложение инвестора - ООО «Благоустройство+» (сообщение № 150317/2170983/01 от 15.03.2017). Предложение было размещено в порядке, установленном частью 4.7 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в нашем предложении, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым частью 4.1 настоящей статьи к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения. Дата и время окончания подачи заявок были установлены на 10 ч. 00 мин. 28 апреля 2017 года.

По окончании срока подачи заявок Администрацией в адрес Заявителя было направлено письмо, которым Администрация уведомила, что на дату и время окончания подачи заявок поступила заявка о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении Заявителя. Также в данном письме Администрация предложила принять участие в планируемом конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении вышеуказанных объектов коммунальной инфраструктуры. При этом, в соответствии с требованиями части 4.9 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях Администрация в данном случае была обязана разместить на сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) информацию о поступивших заявках. Такая информация на сайте отсутствует.

Заявитель считает, что заявка поступила от Общества с ограниченной ответственностью «Лидер».

Заявитель обращает внимание, что частью 4.7 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, лица, подавшие заявки о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения, должны отвечать требованиям, предъявляемым частью 4.1 настоящей статьи к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения.

В свою очередь, часть 4.1 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях является отсылочной нормой и устанавливает, что концессионное соглашение может быть заключено с лицом, отвечающим требованиям

части 4.11 этой же статьи.

Частью 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях установлено, что лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, а также иные лица, подающие заявки на заключение концессионного соглашения, должны отвечать следующим требованиям:

1) отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя (лица, подающего заявку на заключение концессионного соглашения) или о прекращении физическим лицом-заявителем (лицом, подающим заявку на заключение концессионного соглашения) деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

2) отсутствие определения суда о возбуждении производства по делу о банкротстве в отношении лица, выступающего с инициативой заключения концессионного соглашения;

3) отсутствие недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности лица по уплате этих сумм исполненной) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов лица, по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний отчетный период;

4) наличие средств или возможности их получения в размере не менее пяти процентов от объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций (предельного размера расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения).

Таким образом, заявка ООО «Лидер» должна была быть проверена Администрацией на предмет его соответствия требованиям части 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, так как по смыслу названной статьи проведение такой проверки является прямой обязанностью Администрации. И только после проведения такой проверки заявка ООО «Лидер» могла быть признана надлежащей, после чего в соответствии с частью 4.9 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях должен быть объявлен конкурс на заключение концессионного соглашения.

Заявитель считает, что у ООО «Лидер» на момент подачи заявки отсутствовали средства в размере не менее пяти процентов от объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций или возможность получения таких средств, что говорит о несоответствии указанного Общества требованиям пункта 4 части 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях и является безусловным основанием для отказа в признании заявки данного Общества надлежащей, соответствующей Закону о концессионных соглашениях. При таких обстоятельствах концессионное соглашение должно было быть заключено Администрацией с ООО «БЛАГОУСТРОЙСТВО+» без проведения конкурса в соответствии с частью 4.10 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях.

Несмотря на данный факт, заявка ООО «Лидер» была признана Администрацией надлежащей, соответствующей Закону о концессионных соглашениях и 2 мая 2017 года на сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) (сообщение о проведении конкурса № 020517/2170983/01 от 02.05.2017) Администрацией была размещена информация о проведении конкурса на заключение концессионного соглашения в отношении вышеуказанных объектов коммунальной инфраструктуры.

ООО «Благоустройство+» считает, что действия Администрации по признанию заявки ООО «Лидер» надлежащей, соответствующей требованиям Закона о концессионных соглашениях являются нарушением его права на заключение концессионного соглашения в отношении вышеуказанных объектов коммунальной инфраструктуры без проведения конкурса и нарушают часть 4.10 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях.

По мнению заявителя отдельные положения конкурсной документации не соответствуют Федеральному закону от 21 июля 2005 № 115 «О концессионных соглашениях».

Заявитель просит рассмотреть жалобу существу и принять меры по приведению конкурсной документации в соответствие с нормами Закона о концессионных соглашениях.

Одновременно с размещением Администрацией на сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) поступившего от Заявителя предложения о заключении концессионного соглашения в отношении вышеуказанных объектов коммунальной инфраструктуры в порядке статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, Администрацией было размещено также постановление от 13 марта 2017 года № 18 «О возможности заключения концессионного соглашения», в пункте 1 которого указано о возможности заключения концессионного соглашения на условиях, указанных в предложении ООО «БЛАГОУСТРОЙСТВО+» о заключении концессионного соглашения.

Заявитель также считает, что согласно порядку заключения концессионного соглашения, установленному статьей 37 Закона о концессионных соглашениях, в случае принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения на предложенных инициатором условиях, заключение концессионного соглашения на конкурсной основе осуществляется также на условиях, предусмотренных в предложении инициатора.

В нарушение данных требований закона Администрацией 2 мая 2017 года на сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) была размещена конкурсная документация, условия которой отличны от условий, указанных в предложении, которое было подано Заявителем, а именно:

В приложении № 5 к проекту концессионного соглашения, являющегося частью конкурсной документации, размещенной Администрацией на сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru), в отношении следующих объектов коммунальной инфраструктуры: здание котельной по адресу: с. Баляга, ул. Шоссейная, 26А, здание котельной по адресу: с. Баляга, ул. Клубная, 18, изменены мероприятия по реконструкции указанных объектов концессионного соглашения и сроки проведения таких мероприятий.

Действия Администрации по изменению условий концессионного соглашения являются нарушением статьи 37 Закона о концессионных соглашениях и основанием для признания конкурса недействительным, что влечет за собой его отмену.

На заседании комиссии 27.06.2017 ООО «Благоустройство+» уточнило свои требования:

1. Признать Администрацию городского поселения «Балягинское» нарушившей порядок организации и проведения открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения;
2. Выдать Администрации городского поселения «Балягинское» предписание об устранении выявленных нарушений, в том числе путем отмены конкурса на заключение концессионного соглашения.

Администрация городского поселения «Балягинское» предоставила:

- заявку, поступившую от ООО «Лидер» (вх.№ 66 от 07.04.2017), содержащую согласие на условия, предложенные ООО «Благоустройство+» о заключении концессионного соглашения в отношении объектов коммунальной инфраструктуры городского поселения «Балягинское»;
- письмо, направленное ООО «Благоустройство+» (исх № 88 от 28.04.2017) о поступлении предложения о заключении концессионного соглашения.

Процедура по сбору заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения осуществлялась Администрацией городского поселения «Балягинское» по правилам [статьи 37](#) Федерального закона от 21.07.2005 г. N115-ФЗ "О концессионных соглашениях" (далее 115-ФЗ).

В соответствии с пунктом 4.7 статьи 37 115-ФЗ в случае принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения на предложенных инициатором условиях орган, уполномоченный Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, в десятидневный срок со дня принятия указанного решения размещает на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложение о заключении концессионного соглашения в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым [частью 4.1](#) настоящей статьи к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения.

В соответствии с [частью 4.9 статьи 37](#) Федерального закона от 21.07.2005 г. N115-ФЗ "О концессионных соглашениях" в случае, если в сорокапятидневный срок с момента размещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложения о заключении концессионного соглашения поступили заявки о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым настоящим Федеральным законом к концессионеру, а также требованиям, предъявляемым [частью 4.1](#) настоящей статьи, орган, уполномоченный Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения,

обязан разместить данную информацию на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации. В этом случае заключение концессионного соглашения осуществляется на конкурсной основе в порядке, установленном настоящим Федеральным законом.

Указанные требования содержат два обязательных условия:

1. Заявки от иных лиц должны отвечать требованиям, предъявляемым настоящим Федеральным законом к концессионеру, а также требованиям, предъявляемым [частью 4.1](#), отсылающей к требованиям части 4.11 статьи 37:

1) отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя (лица, подающего заявку на заключение концессионного соглашения) или о прекращении физическим лицом-заявителем (лицом, подающим заявку на заключение концессионного соглашения) деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

2) отсутствие определения суда о возбуждении производства по делу о банкротстве в отношении лица, выступающего с инициативой заключения концессионного соглашения;

3) отсутствие недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности лица по уплате этих сумм исполненной) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов лица, по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний отчетный период;

4) наличие средств или возможности их получения в размере не менее пяти процентов от объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций (предельного размера расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения).

2. Муниципальное образование обязано разместить данную информацию на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет".

Распоряжением от 2 мая 2017 года Администрацией городского поселения «Балягинское» принято решение о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в собственности городского поселения «Балягинское»:

- здания котельной, расположенное по адресу: Забайкальский край, Петровск – Забайкальский район, с. Баляга, ул. Шоссейная, 26а;

- здания котельной, расположенное по адресу: Забайкальский край, Петровск – Забайкальский район, с. Баляга, ул. Пролетарская, 22а;

- здание котельной, расположенное по адресу: Забайкальский край, Петровск – Забайкальский район, с. Баляга ул. Клубная, 18

Администрация городского поселения «Балягинское» приняла заявку ООО «Лидер» не учитывая, что она не содержит все названные необходимые требования (пункт 4.9 статьи 37).

Кроме того не была размещена информация о поступлении иной заявки (ООО «Лидер») в установленном законом порядке (пункт 4.9 статьи 37).

Конкурсная документация размещена на условиях, отличных от условий, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения Заявителя.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3<sup>1</sup> части 1 статьи 23, Федерального Закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Благоустройство+» на действия Администрации городского поселения «Балягинское» при проведении открытого конкурса № 020517/2170983/01 на право заключения концессионного соглашения, предметом которого является право заключения концессионного соглашения муниципального имущества, предназначенного для организации обеспечения муниципальных учреждений услугами теплоснабжения частично обоснованной.

2. Выдать Администрации городского поселения «Балягинское» предписание об аннулировании конкурса № 020517/2170983/01 на право заключения концессионного соглашения, предметом которого является право заключения концессионного соглашения муниципального имущества, предназначенного для организации обеспечения муниципальных учреждений услугами теплоснабжения на заключение концессионного соглашения.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: