

## РЕШЕНИЕ № 211

07.04.2017г.

г. Иркутск

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 Федеральным [ЗАКОНОМ](#) от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Федеральный закон №223-ФЗ), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Комиссия), в составе: (...); при участии (...) рассмотрев жалобу;

## УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области с жалобой обратилось ООО «Э...» на действия организатора конкурса – администрация....., в связи нарушением процедур проведения торгов извещение № 270117/10776351/01 на право заключения концессионного соглашения, в том числе необоснованного, по мнению заявителя, отклонения его заявки на участие.

Жалоба заявителя рассмотрена в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Заявитель поддержала доводы, изложенные в жалобе.

Представители организатора торгов, считают жалобу необоснованной и не подлежащей удовлетворению, в обосновании своих доводов представлены письменные возражения.

Представитель ... «У...», поддержал позицию организатора торгов.

**Комиссия, исследовав все имеющиеся в деле материалы, доводы жалобы, возражения организатора торгов, пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, установила следующее.**

В сети Интернет на официальном сайте Российской Федерации [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) организатором торгов (публичным партнером (концедентом) администрацией ... размещено сообщение о предложении инвестора №270117/10776351/01.

Из сообщения о предложении инвестора №270117/10776351/01, следует, что заявка о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения оформляется на русском языке в письменной произвольной форме и должны отвечать требованиям, установленным Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ к концессионеру, а также требованиям, предъявляемым ч. 4.1 ст. 37 названного закона.

Согласно ч. 4.1. ст. 37 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" концессионное соглашение может быть заключено по инициативе лиц, указанных в [пункте 2 части 1 статьи 5](#) настоящего Федерального закона и отвечающих требованиям, предусмотренным [частью 4.11](#) настоящей статьи, в порядке, установленном [частями 4.2 - 4.10](#) и [4.12](#) настоящей статьи.

Частью 4.11 ст. 37 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "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).

Согласно 4.7. ст. 37 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях", 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.

Из протокола подведения итогов рассмотрения заявок о готовности заключения концессионного соглашения от 21.03.2017г. следует, что предложения о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объектов, предусмотренных в представленных предложениях поступили следующие заявки : от ООО «А...», ООО «Э...».

Поступившие заявки признаны конкурсной комиссией несоответствующими требованиям ст. 37 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" (далее Закон о концессионных соглашениях»).

В частности, заявитель признан несоответствующим ч. 4.1., 4.11 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях, поскольку не представлено подтверждение о наличии средств или возможности их получения в размере не менее пяти процентов от объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций, а также справка об отсутствии недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы

Российской Федерации представлена ООО «Э...» по состоянию на 01.02.2017г. что не соответствует требованиям п.3 ч. 4.11 ст. 37 названного указа, согласно которому данные сведения должны быть представлены за предшествующий календарный год.

Комиссией антимонопольного органа исследована заявка ООО «Э...», установлено, что следующее.

В заявке заявителя с предложением о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объектов, продекларировано соответствие участника установленным в извещении требованиям, ч. 4.1 ст. 37, в том числе соответствию ч 4.11 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях.

Учитывая декларативный характер ч. 4.11 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях, организатором торгов (публичным партнером (концедентом) администрацией ... в сообщении о предложении инвестора №270117/10776351/01, опубликованном на официальном сайте Российской Федерации [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru), не содержится информации, что участники (иные лица, подающие заявки на участие) должны документально подтвердить сведения, указанные, в том числе ч. 4.11 ст.37 Закона о концессионных соглашениях.

Следовательно документы, представленные к заявке ООО «Э...» дополнительно к продекларированным в заявке сведениям не могут являться основанием для признания заявки общества как несоответствующей установленным требованиям указанным в сообщении о предложении инвестора №270117/10776351/01, так и Закона о концессионных соглашениях, в связи с чем жалоба заявителя является обоснованной.

Кроме того, Законом о концессионных соглашениях не установлена процедура подведения итогов рассмотрения заявок о готовности заключения концессионного соглашения.

Согласно ч. 4.9. ст.37 Закона о концессионных соглашениях установлено, **что 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.

Следовательно, при наличии имеющейся заявки о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объектов, органом местного самоуправления - организатором торгов (публичным партнером (концедентом) администрацией ..., должны быть совершены действия, предусмотренные ч. 4.9. ст. 37 Закона о концессионных соглашениях.

Более того, на рассмотрении жалобы, комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения, в действиях организатором торгов (публичного партнера (концедента)).

Частью. 4.2. ст. 37 Закона о концессионных соглашениях, установлено, что лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, вправе представить предложение о заключении концессионного соглашения с приложением проекта концессионного соглашения, включающего в себя существенные условия, предусмотренные [статьей 10](#) настоящего Федерального закона, и иные не противоречащие законодательству Российской Федерации условия, в Правительство Российской Федерации, либо субъект Российской Федерации, либо муниципальное образование в зависимости от того, в чьей собственности находится объект концессионного соглашения, предусмотренный таким предложением.

Согласно ч. 4.3. ст. 37 Закона о концессионных соглашениях, **в предложении о заключении концессионного соглашения лицо указывает сведения о соответствии этого лица установленным требованиям**, а также сведения, подтверждающие соответствие его инициативы программам комплексного развития систем коммунальной инфраструктуры поселений, городских округов, государственным программам Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальным программам, за исключением случаев, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем. **Форма предложения о заключении концессионного соглашения утверждается Правительством Российской Федерации.**

**Форма предложения о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения утв. Постановлением Правительства РФ от 31.03.2015 N 300.**

Согласно вышеуказанному Постановлению Правительства РФ от 31.03.2015 N 300, лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения должно подтвердить сведения о соответствии заявителя установленным требованиям, соответствующими документами.

Так, сведения об отсутствии 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 25 процентов балансовой стоимости активов лица, по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний отчетный период, **должны быть подтверждены путем приложения к заявленному предложению справки налогового органа, территориального органа Пенсионного фонда Российской Федерации и территориального органа Фонда социального страхования Российской Федерации о состоянии расчетов принципала (плательщика сбора, налогового агента) по налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, подтверждающие исполнение принципалом обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, отсутствие задолженности по уплате обязательных платежей, а также задолженности по уплате процентов за пользование бюджетными средствами, соответствующих пеней, штрафов и иных финансовых санкций.**

В составе заявки лица выступающего с инициативой заключения концессионного соглашения- .. «У...» представлен документ -справка налогового органа о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам по состоянию на 22.09.2016 № 230884, которая не является соответствующим доказательством отсутствия задолженности по уплате налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации.

Надлежащим доказательством отсутствия задолженности по уплате налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации в соответствии с требованиями действующего законодательства является справка об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов по форме, утвержденной приказом ФНС России от 21.07.2014 № ММВ-7-8/3.78@, действующим до 09.04.2017г., утратившим силу в связи с изданием Приказа ФНС России от 20.01.2017 N ММВ-7-8/20@, начало действия документа - 10.04.2017г.

В тексте представленной участником справки налогового органа о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам по состоянию на 22.09.2016 № 230884 прямо указано «Настоящая справка не является документом, подтверждающим исполнение организацией (индивидуальным предпринимателем) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов».

Таким образом, лицо выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения- ... «У...» не подтвердило свое соответствие установленным требованиям в силу возложенной на него обязанности, в порядке и по форме утв. Постановлением Правительства РФ от 31.03.2015 N 300.

Довод представителя организатора торгов -публичным партнером (концедентом) администрацией ..., о том, что по объективным причинам лицо выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения- ... «У...» не могло представить документ об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов по форме, утвержденной приказом ФНС России (ФНС России от 21.07.2014 № ММВ-7-8/3.78@, действующим до 09.04.2017г., утратившим силу в связи с изданием Приказа ФНС России от 20.01.2017 N ММВ-7-

8/20@, начало действия документа - [10.04.2017](#)г.) является несостоятельным, более того, материалами жалобы подтвержден факт того, что справка по установленной форме № 9453 имела у ... «У...», однако в составе заявки своего предложения не представлена.

Комиссией антимонопольного органа установлено, что администрацией ..., в связи с поступившим предложением от ... «У...» о заключении концессионного предложения приняты следующие постановления: № 1854 от 23.12.2016г. «О возможности заключения концессионного соглашения», от 23.01.2017г. № 461 «О согласовании проекта концессионного соглашения с внесенными изменениями».

На основании вышеизложенного, Комиссией антимонопольного органа принято решение о передачи материалов по данной жалобе в ответственное структурное подразделение Иркутского УФАС России для рассмотрения по существу в порядке, установленном административным регламентом по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утв. приказом ФАС России от 25.05.2012г. № 339.

Довод заявителя о том, что включение в один объект концессионного соглашения объекты системы теплоснабжения, системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, в связи с тем что указанное приводит к нарушению, ограничению, недопущению конкуренции признан комиссией антимонопольного органа необоснованным, факт нарушения конкурентного законодательства заявителем документально не подтвержден.

Более на законодательном уровне допускается передача объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем в рамках одного концессионного соглашения, само по себе объединение таких объектов и систем в один лот не является нарушением антимонопольного законодательства, что подтверждено позицией ФАС России от 18.08.2016г. N ВК/56868/16 "О даче разъяснения".

Комиссия, исследовав все имеющиеся в деле материалы, доводы жалобы, возражения организатора торгов, пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, на основании вышеизложенного, и руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Э...» на действия организатора торгов (публичного партнера (концедента) – администрацию ..., в связи с нарушением процедур проведения торгов извещение № 270117/10776351/01 на право заключения концессионного соглашения, в том числе необоснованного, отклонения его заявки на участие, обоснованной.
2. Признать организатора торгов (публичного партнера (концедента)- администрацию ... нарушившим ч. 4.1, п. 3 ч. 4.11. ст. 37 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях".
3. Выдать комиссии организатора торгов (публичного партнера (концедента) -

администрации ... предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, извещение № 270117/10776351/01, путем отмены протокола подведения итогов рассмотрения заявок о готовности заключения концессионного соглашения от 21.03.2017г., в течение 3 рабочих дней с момента получения копии решения и предписания, о чем незамедлительно направить в Иркутское УФАС информацию.

4. Передать материалы по данной жалобе в ответственное структурное подразделение Иркутского УФАС России для рассмотрения по существу в порядке, установленном административным регламентом по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утв. приказом ФАС России от 25.05.2012г. № 339.

4. Копию решения и предписания направить сторонам по жалобе.

Председатель комиссии

(...)

Члены комиссии

(...)

Решение и предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

За невыполнение в установленный срок законного решения и предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение и предписание антимонопольного органа.



07.04.2017г.

г. Иркутск

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 Федеральным [ЗАКОНОМ](#) от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Комиссия), в составе: (...); руководствуясь пунктом 3<sup>1</sup> части 1 статьи 23, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения № 211 от 07.04.2017г. (ч. 20 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Комиссии организатора торгов (публичного партнера (концедента) – администрации ... совершить действия, направленные на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, извещение № 270117/10776351/01, путем отмены протокола подведения итогов рассмотрения заявок о готовности заключения концессионного соглашения от 21.03.2017г., в течение 3 рабочих дней с момента получения копии решения и предписания.
2. Об исполнении предписания незамедлительно направить в Иркутское УФАС информацию.

Председатель комиссии

(...)

Члены Комиссии:

(...)

Предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

За невыполнение в установленный срок законного решения и предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение и предписание антимонопольного органа.