

РЕШЕНИЕ № 195-12403-16/7

по жалобе ООО «Стройэффект»

Резолютивная часть решения оглашена

23.08.2016 г.

г.Самара

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

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Стройэффект» (далее – Заявитель) на действия Муниципального предприятия городского округа Самара «Инженерная служба» (далее – МП г.о. Самара «Инженерная служба», Организатор торгов) при проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды объектов теплоснабжения (Извещение № 050716/4646206/03 от 05.07.2016 г.) (далее – Конкурс, Торги),

в присутствии ...,

в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

12.08.2016 г. в Самарское УФАС России поступила жалоба ООО «Стройэффект» на действия МП городского округа Самара «Инженерная служба» при проведении Торгов.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, о чем уведомлен Заявитель и Заказчик в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалобы, Организатором торгов:

- 1) нарушен порядок приема заявок;
- 2) установлены неправомерные требования к участникам Конкурса;
- 3) установлены неправомерные требования к документам, представляемым в составе заявки на участие в Конкурсе;
- 4) в нарушение части 9 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении), в приложении № 1 к

конкурсной документации самовольно установлены предельные значения критериев конкурса;

5) в составе конкурсной документации указаны недостоверные сведения, предусмотренные частью 7 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении.

МП городского округа Самара «Инженерная служба» во исполнение уведомления о принятии жалобы к рассмотрению (исх. № 7407/7 от 17.08.2016 г.) представлены письменные пояснения и документы, составленные в ходе организации и проведения Торгов.

Выслушав доводы сторон, изучив материалы жалобы, Комиссия Самарского УФАС России установила следующее.

1. 05.07.2016 г. на сайте <http://torgi.gov.ru> Организатором торгов были размещены извещение № 050716/4646206/03 о проведении Конкурса (далее – Извещение) и Документация на проведение открытого конкурса на право заключения договора аренды объектов теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности и переданных Муниципальному предприятию городского округа Самара «Инженерная служба» на праве хозяйственного ведения (далее – Документация).

Организатором торгов выступило Муниципальное предприятие городского округа Самара «Инженерная служба».

Согласно Извещению предметом Конкурса является аренда объектов теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности и переданных Муниципальному предприятию городского округа Самара «Инженерная служба» на праве хозяйственного ведения.

В соответствии с частью 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.

Согласно части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции в порядке, предусмотренном частью 1 настоящей статьи, осуществляется заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования, в том числе в отношении государственного или муниципального недвижимого имущества, которое принадлежит на праве хозяйственного ведения либо оперативного управления государственным или муниципальным унитарным предприятиям.

Согласно пункту 1.3 Устава муниципального предприятия городского округа Самара «Инженерная служба» предприятие является коммерческой организацией, не наделенной правом собственности на закрепленное за ней имущество.

В силу части 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 настоящей статьи, и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом.

В соответствии с пунктом 1 Правил 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, утвержденных Приказом ФАС России от 10.02.2010 г. № 67 (далее – Правила проведения конкурсов), настоящие 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.

Кроме того, согласно пункту 3.1 Правил проведения конкурсов заключение договоров аренды в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только путем проведения торгов в форме конкурса с учетом положений, предусмотренных статьей 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

2. Согласно пункту 56 Правил проведения конкурсов прием заявок на участие в конкурсе прекращается в день вскрытия конвертов с такими заявками и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе с учетом положений пункта 62 настоящих Правил.

В соответствии с пунктом 10 раздела II «Информационная карта» Документации, заявки на участие в конкурсе подаются до 12.00 часов местного времени 09.08.2016 г.

Согласно пункту 11 раздела II «Информационная карта» Документации вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе производится 10.08.2016 г. в 12.00 часов.

Таким образом, в нарушение пункта 56 Правил проведения конкурсов прием заявок на участие в Конкурсе в соответствии с Документацией прекращается за один день до дня вскрытия конвертов с такими заявками.

Кроме того, согласно пункту 62 Правил проведения конкурсов в день вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе непосредственно перед вскрытием конвертов с заявками на участие в конкурсе или в случае проведения конкурса по нескольким лотам перед вскрытием конвертов с заявками на участие в конкурсе в отношении каждого лота, но не раньше времени, указанного в извещении о проведении конкурса, конкурсная комиссия обязана объявить лицам, присутствующим при вскрытии конвертов с заявками на участие в конкурсе о возможности подать заявки на участие в конкурсе, изменить или отозвать поданные заявки на участие в конкурсе до вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе.

Комиссией установлено, что 10.08.2016 г. (в день вскрытия конвертов с заявками) ООО «Стройэффект» непосредственно перед вскрытием конвертов с заявками в 11 часов 58 минут подало заявку на участие в Конкурсе.

Согласно протоколу № 1 заседания комиссии по вскрытию конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе на право заключения договора аренды от 10.08.2016 г. указанная заявка возвращена Организатором торгов Заявителю в связи с тем, что заявка подана после окончания срока подачи заявок, указанного в извещении.

Вместе с тем, указанное решение МП г.о. Самара «Инженерная служба» противоречит положениям пункта 62 Правил проведения конкурсов, поскольку указанные Правила предоставляют участнику право подачи заявки непосредственно перед вскрытием конвертов, которым воспользовалось ООО «Стройэффект».

Кроме того, как было установлено ранее, срок окончания подачи заявок установлен Организатором торгов с нарушением требований пункта 56 Правил проведения конкурсов.

3. Согласно пункту 18 Правил проведения конкурсов участники конкурсов или аукционов должны соответствовать требованиям, установленным законодательством Российской Федерации к таким участникам.

Пунктом 19 Правил проведения конкурсов установлено, что кроме указанных в пункте 18 настоящих Правил требований организатор конкурса или аукциона не вправе устанавливать иные требования к участникам конкурсов или аукционов.

В соответствии с Разъяснениями ФАС России по применению статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, Правил проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных Приказом ФАС России № 67 от 10.02.2010 г., при установлении требований к участникам конкурсов или аукционов необходимо руководствоваться общими требованиями законодательства, в том числе:

1) отсутствие в отношении участника конкурса или аукциона - юридического лица процедуры ликвидации и/или отсутствие решения арбитражного суда о признании участника конкурса или аукциона - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства;

2) отсутствие применения в отношении участника конкурса или аукциона административного наказания в виде приостановления деятельности в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на день подачи заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе.

Вместе с тем, в нарушение пунктов 18, 19 Правил проведения конкурсов Организатор торгов установил следующие требования к участникам Торгов:

- наличие у заявителя выручки по теплоснабжению в размере не менее 150 млн рублей (без НДС);

- наличие у заявителя (юридического лица) уставного капитала в размере не менее 30 млн рублей;

- наличие у заявителя договора со специализированной организацией, предметом которого является оказание услуг по поддержанию в постоянной готовности сил и средств к реагированию на чрезвычайные ситуации на опасных производственных объектах;

- наличие у руководителя организации-заявителя удостоверения по промбезопасности.

При этом, Организатор торгов не обосновал установление требований о представлении вышеуказанных документов.

Таким образом, МП г.о. Самара «Инженерная служба» допущено нарушение пунктов 18, 19 Правил проведения конкурсов.

4. Пунктом 52 Правил проведения конкурсов установлены требования к содержанию заявки на участие в конкурсе.

Согласно пункту 53 Правил проведения конкурсов не допускается требовать от заявителей иное, за исключением документов и сведений, предусмотренных частями "а" - "в", "д" - "ж" подпункта 1, подпунктами 2 - 4 пункта 52 настоящих Правил. Не допускается требовать от заявителя предоставление оригиналов документов.

В соответствии с пунктом 20 Правил проведения конкурсов организатор конкурса или аукциона, конкурсная или аукционная комиссия вправе запрашивать информацию и документы в целях проверки соответствия участника конкурса или аукциона требованиям, указанным в пункте 18 настоящих Правил, у органов власти в соответствии с их компетенцией и иных лиц, за исключением лиц, подавших заявку на участие в соответствующем конкурсе или аукционе. При этом организатор конкурса или аукциона, конкурсная или аукционная комиссия не вправе возлагать на участников конкурсов или аукционов обязанность подтверждать соответствие данным требованиям.

При этом, в нарушение пункта 53 Правил проведения конкурсов Организатором торгов в пункте 6.6 Документации установлены требования о представлении документов, не предусмотренных пунктом 52 Правил, а именно:

- документы, подтверждающие отсутствие у заявителя недоимок по налогам и обязательным платежам в бюджеты разных уровней на момент подачи заявки;

- справка об отсутствии задолженности, выданная территориальным отделением Федеральной службы судебных приставов РФ на момент подачи заявки;

- бухгалтерская отчетность за последний отчетный период, подтверждающая безубыточную деятельность заявителя за последний отчетный период;

- уведомление о размере страховых взносов на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний за 2015г. с Приложениями №1 и №2 к Порядку подтверждения основного вида экономической деятельности страхователя по обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний – юридического лица, а также видов экономической деятельности подразделений страхователя, являющихся самостоятельными классификационными единицами, утвержденному Приказом Минздравсоцразвития России от 31.01.2006 № 55 (в ред. Приказа Минздравсоцразвития РФ от 22.06.2011 № 606н) с отметкой о принятии ФСС, подтверждающее наличие у заявителя выручки по теплоснабжению в размере не менее 150 млн. рублей (без НДС);

- документы, подтверждающие наличие у заявителя (юридического лица) уставного капитала в размере не менее 30 млн.рублей;

- документы, подтверждающие законность осуществления деятельности в сфере теплоснабжения;

- документы, подтверждающие наличие у заявителя договора со специализированной организацией, предметом которого является оказание услуг по поддержанию в постоянной готовности сил и средств к реагированию на чрезвычайные ситуации на опасных производственных объектах;

- удостоверение по промбезопасности у руководителя организации – заявителя.

Таким образом, МП г.о. Самара «Инженерная служба» допущено нарушение пунктов 52, 53 Правил проведения конкурсов.

5. Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

В ходе рассмотрения жалобы ООО «Стройэффект» Самарским УФАС России установлено следующее.

В соответствии с частью 7 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции не допускается заключение договоров, указанных в частях 1 и 3 настоящей статьи, ранее чем через десять дней со дня размещения информации о результатах конкурса или аукциона на официальном сайте торгов.

Кроме того, согласно пункту 99.1 Порядка проведения конкурсов при проведении конкурса на право заключения договора аренды в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения договор заключается только после предоставления участником конкурса, с которым заключается договор, банковской гарантии, которая должна удовлетворять требованиям, установленным Федеральным законом о теплоснабжении или Федеральным

законом о водоснабжении и водоотведении соответственно.

Комиссией установлено, что информация о результатах Конкурса размещена МП г.о. Самара «Инженерная служба» на сайте torgi.gov.ru 11.08.2016 г.

Таким образом, договор по результатам Торгов должен быть заключен Организатором торгов с победителем Конкурса не ранее 22.08.2016 г.

При этом, согласно материалам жалобы, договор № 64/08-2016 между МП г.о. Самара «Инженерная служба» и победителем Конкурса ООО «Волгатеплоснаб» заключен 16.08.2016 г.

Кроме того, ООО «Волгатеплоснаб» не представило Организатору торгов банковскую гарантию.

Таким образом, договор по результатам Торгов заключен Организатором торгов с нарушением действующего законодательства, а именно части 7 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, пункта 99 Правил проведения конкурсов.

Вместе с тем, поскольку договор по результатам Торгов МП г.о. Самара «Инженерная служба» заключен, предписание, предусмотренное пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, не выдается.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Самарского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Стройэффект» обоснованной по рассмотренным доводам.

2. Признать в действиях Муниципального предприятия городского округа Самара «Инженерная служба» нарушение пунктов 18, 52, 53, 56, 62, 99.1 Правил 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, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса (утв. Приказом ФАС России от 10.02.2010 г. № 67), части 7 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Передать жалобу в части доводов, касающихся предельных значений критериев конкурса (довод № 4), а также установления сведений о ценах, значениях и параметрах, подлежащих представлению органом регулирования тарифов (довод № 5), ответственному структурному подразделению для решения вопроса о наличии в действиях Муниципального предприятия городского округа Самара «Инженерная служба» признаков нарушения статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

4. Передать материалы жалобы уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за которые предусмотрена частями 8, 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Заместитель председателя Комиссии:

Члены Комиссии:

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.