Решение по результатам рассмотрения

жалобы № 04-32/9-2015

«19» ноября 2015 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

в присутствии:

представителя ООО «Закаменское ПУЖКХ» - <...> (доверенность от 16.09.2015 № 2015-2),

<...> муниципального образования городское поселение «город Закаменск» (далее – Администрация, организатор торгов) – <...>

рассмотрев жалобу ООО «Закаменское ПУЖКХ» (вх. от 10.11.2015 № 6178) на действия организатора торгов при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения на территории МО городское поселение «город Закаменск», номер извещения – 161015/5166330/01 (далее – Конкурс), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Из жалобы ООО «Закаменское ПУЖКХ» следует, что отдельные положения конкурсной документации существенно нарушают требования статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, положения Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях), Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоотведении), Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) нарушают права и охраняемые законом интересы заявителя и потенциальных участников Конкурса.

Организатор торгов с доводами жалобы не согласился, дал пояснения в соответствии с письменными возражениями.

В результате рассмотрения жалобы, изучения представленных документов, Комиссия установила следующее.

16.10.2015 года Организатором торгов – Администрацией муниципального образования городское поселение "г.Закаменск" размещено на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет www.torgi.gov.ru извещение о

проведении торгов № 161015/5166330/01.

Согласно извещению № 161015/5166330/01 срок концессионного соглашения – 49 лет, размер задатка – 60 000 000 рублей, дата и время окончания срока подачи заявок – 30.11.2015 в 17-00 часов.

В жалобе ООО «Закаменское ПУЖКХ» содержалось 12 пунктов с обоснованием несогласия Общества с положениями документации. В ходе заседания Комиссии Бурятского УФАС России представителем заявителя на рассмотрение было предложено оставить только пункты 2 и 3 жалобы, с которыми Общество принципиально несогласно.

По пункту 2 доводов жалобы, о том, что подпунктом 6.1 Конкурсной документации предусмотрено предоставление подателем заявки выписки с расчетного счета о наличии денежных средств или банковской гарантии в размере 120 000 000 рублей, и данное требование противоречит положениям Закона о концессионных соглашениях. Комиссия Бурятского УФАС России пришла к выводу:

В соответствии с пунктом 6.1 части 1 статьи 10 Закона о концессионных соглашениях, концессионное соглашение должно содержать способы обеспечения исполнения концессионером обязательств по концессионному соглашению (предоставление безотзывной банковской гарантии, передача концессионером концеденту в залог прав концессионера по договору банковского вклада (депозита), осуществление страхования риска ответственности концессионера за нарушение обязательств по концессионному соглашению), размеры предоставляемого обеспечения и срок, на который оно предоставляется.

Согласно части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать, в том числе указание на способы обеспечения концессионером исполнения обязательств по концессионному соглашению, а в случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, указанное в [части 1.2 статьи 10](#) настоящего Федерального закона, требование о предоставлении победителем конкурса в целях обеспечения исполнения обязательств по концессионному соглашению безотзывной банковской гарантии в соответствии с требованиями, установленными [частями 4](#) и [4.1 статьи 10](#) настоящего Федерального закона, но не менее чем в определенном конкурсной документацией размере.

На основании изложенного комиссия Бурятского УФАС России приходит к выводу, что в соответствии с Законом о концессионных соглашениях требование по предоставлению безотзывной банковской гарантии должно предъявляться к победителю конкурса, а не к его участнику.

Предоставления выписки с расчетного счета о наличии денежных средств не предусмотрено Законом о концессионных соглашениях.

По пункту 3 доводов жалобы о том, что конкурсной документацией предусмотрено внесение обеспечения задатка в размере 60 000 000 рублей в качестве способа исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения и данное требование ограничивает доступ к участию в торгах и нарушает часть 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции. Комиссия Бурятского УФАС России пришла к выводу:

Согласно пункту 12 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях, конкурсная документация должна содержать: размер задатка, вносимого в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения (далее - задаток), порядок и срок его внесения, реквизиты счетов, на которые вносится задаток.

Согласно части 5 статьи 448 Гражданского кодекса РФ участники торгов вносят задаток в размере, в сроки и в порядке, которые указаны в извещении о проведении торгов. Если торги не состоялись, задаток подлежит возврату. Задаток возвращается также лицам, которые участвовали в торгах, но не выиграли их.

При заключении договора с лицом, выигравшим торги, сумма внесенного им задатка засчитывается в счет исполнения обязательств по заключенному договору.

Таким образом, поскольку размер задатка не регламентируется Законом о концессионных соглашениях, то нарушения в действиях организатора торгов по установлению размера задатка в сумме 60 000 000 рублей.

Также Комиссия Бурятского УФАС России в рамках рассмотрения жалобы по статье 18.1 Закона о защите конкуренции установила:

Статьей 24 Закона о концессионных соглашениях определено, какие критерии устанавливаются решением о заключении концессионного соглашения и используются для оценки конкурсных предложений в порядке, установленном [статьями 32 и 33](#) настоящего Федерального закона.

В конкурсной документации в нарушение части 2.3 статьи 24 Закона о концессионных соглашениях не установлены критерии, предусмотренные данной статьей.

Заявитель вправе подать заявление о нарушении антимонопольного законодательства по доводам жалобы на нарушения требования статьи 17 Закона о защите конкуренции в порядке требований статьи 44 Закона о защите конкуренции. Заявления рассматриваются в сроки, установленные частью 4 статьи 44 Закона о защите конкуренции и в соответствии с требованиями Административного регламента, утвержденного приказом ФАС России от 25.12.2007 №447 «Об утверждении административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства РФ».

Руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Бурятского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Закаменское ПУЖКХ» обоснованной в части доводов.
2. Выдать администрации муниципального образования городское поселение «г.Закаменск» обязательное для исполнения предписание.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Предписание № 04-32/9-2015

«19» ноября 2015 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

на основании своего решения от 19.11.2015 по результатам рассмотрения жалобы ООО «Закаменское ПУЖКХ» (вх. от 10.11.2015 № 6178) на действия организатора торгов при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения на территории МО городское поселение «город Закаменск», номер извещения – 161015/5166330/01 (далее – Конкурс), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Администрации муниципального образования городское поселение «г.Закаменск» Республики Бурятия, **в срок не позднее 10.12.2015** устранить выявленные нарушения части 1 статьи 23, части 2.3 статьи 24 Закона о концессионных соглашениях, для чего необходимо:

- внести изменения в конкурсную документацию в соответствии с законодательством о концессионных соглашениях;
- вернуть поданные заявки на участие в конкурсе (при наличии);
- продлить сроки подачи заявок в соответствии с законодательством о концессионных соглашениях.

2. Администрации муниципального образования городское поселение «г.Закаменск» Республики Бурятия **в срок не позднее 11.12.2015** уведомить Бурятское УФАС России об исполнении настоящего предписания с приложением документального подтверждения исполнения пункта 1 предписания.

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

За неисполнение в установленный срок предписания предусмотрена административная ответственность в соответствии с частью 2 статьи 19.5 КоАП РФ.