Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению жалобы № 32 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – руководитель управления ;

Члены Комиссии:

ведущий специалист-эксперт отдела анализа товарных и финансовых рынков;

специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы

при участии:

<...> – представителя ИП <...>. (доверенность от 21 февраля 2019 года, б/н);

<...> – Главы администрации городского поселения «Новокручининское» (Распоряжение о вступлении в должность № 101 от 30 сентября 2016 года);

<...> – заместителя Главы администрации городского поселения «Новокручининское» по имуществу и ЖКХ (Приказ о приеме работника на работу № 23-к от 7 ноября 2015 года);

<...> – директора ООО «Новокручининское» (выписка из ЕГРЮЛ от 19 августа 2019 года),

<...> – представителя ООО «Новокручининское» (доверенность от 6 сентября 2019 года, б/н),

рассмотрев жалобу Индивидуального предпринимателя <...> (далее – Заявитель) на действия администрации городского поселения «Новокручининское» муниципального района «Читинский район» (ИНН 7524012479, ОГРН 1057524018860) (далее – Концедент) при принятии заявок о готовности к участию в конкурсе на право заключения концессионного соглашения от иных лиц, отвечающих требованиям части 4.1 статьи 37 Федерального закона от 21 июля 2006 года № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях), в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

27 августа 2019 года (вх.№ 4658) в адрес Забайкальского УФАС России поступила жалоба ИП <...>., из которой следует, что 13 мая 2019 года в

Администрацию городского поселения «Новокручининское» муниципального района «Читинский район» Забайкальского края поступило предложение инвестора ООО «Новокручининское» о заключении концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения водоснабжения и водоотведения, находящихся на территории муниципального образования городского поселения «Новокручининское» (лот 1) и объектов водоснабжения и водоотведения, находящиеся на территории муниципального образования городского поселения «Новокручининское».

31 мая 2019 года Постановлениями № 246 и № 247 Администрации признано возможным заключение концессионного соглашения на условиях, представленных предложении ООО «Новокручининское»

4 июня 2019 года Администрацией размещена информация на официальном сайте www.torgi.gov.ru опубликовано сообщение: № 040619/0148703/01 о поступлении предложения инвестора ООО «Новокручининское» в целях принятия заявок готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым частью 4.1 стати 37 Закона о концессионных соглашениях.

Дата начата подачи заявок 5 июня 2019 года.

Дата окончания приема заявок. 19 июля 2019 года.

20 июня 2019 года поступило предложение о заключении концессионного соглашен на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения от ООО «Чернышевский тепловик» (вх.№ 863 от 20 июня 2019 года по Лоту № 1 и Лоту № 2).

Решением Комиссии Забайкальского УФАС России от 10 июля 2019 года жалоба № 25 о нарушении антимонопольного законодательства, поступившая от ООО «Новокручиниское», в части нарушения Администрацией части 4.9 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях признана обоснованной. Выдано предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства. Протокол рассмотрения заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения аннулирован, срок приема заявок продлен на основании Постановления Администрации № 313 от 18 июля 2019 года.

16 августа 2019 года ИП <...> направила 2 аналогичных предложения для участия в открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения по двум вышеуказанным лотам на имя Главы Администрации (вх. № 1086 от 16 августа 2019 года).

20 августа 2019 года рассматривались заявки о готовности к участию в конкуре заключение концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения от 24 июня 2019 года, по лоту № 1 и лоту № 2.

Решением Комиссии по рассмотрению заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения признано, что ИП <...> предоставлен не полный пакет документов.

С вышеуказанным решением Администрации Заявитель не согласен в виду следующего:

1. Первой рассматривалась заявка ООО «Чернышевский тепловик», признана соответствующей требованиям части 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях.

При этом как лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, так и лица, подающие заявки на заключение концессионного соглашения, должны отвечать требованиям части 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях.

ИП <...> указывает, что только после того как она поинтересовалась, по какой причине не рассматриваются документы, ООО «Новокручининское», они были оглашены, при этом аудиозапись, как утверждает Заявитель периодически приостанавливалась для обсуждения других вопросов.

2. Далее была рассмотрена заявка ИП <...>, (по результатам голосования 5 голосов – воздержались, 4 – против) в соответствии с пунктом 3.3. статьи 29 Закона о концессионных соглашениях комиссия пришла к выводу, что представлен не полный пакет документов, а именно отсутствует подтверждение платежеспособности и финансовой устойчивости заявителя. Фактически такой пункт в вышеуказанном Законе отсутствует, данная информация, как указывает Заявитель, изложена в подпункте 3 пункта 3 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях.

3. До настоящего времени Протокол рассмотрения заявок на официальном сайте torgi.gov.ru не размещен.

4.Частью 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях предусмотрено, что индивидуальные предприниматели, подающие заявки на заключение концессионного соглашения, должны отвечать следующим требованиям:

1) отсутствие решения о прекращении физическим лицом – заявителем (лицо подающим заявку на заключение концессионного соглашения) деятельности 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).

В силу части 4.3 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях (с учетом постановления Правительства Российской Федерации от 31 марта 2015 года № 300) лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения обязано документально подтвердить свое соответствие заявленным требованиям, путем предоставления подтверждающих документов, поскольку в случае отсутствия заявок о готовности к заключению соглашения, именно с лицом, инициировавшим заключение концессионного соглашения, заключается договор без предоставления каких-либо дополнительных документов.

Заявитель полагает, что вместе с тем, для лица, подающего заявку о готовности участия в конкурсе, таких требований Законом о соглашениях не установлено, в том числе, не предусмотрено утверждения Правительством либо иным федеральным органом какой-либо обязательной формы подачи заявления о готовности участия в конкурсе и не установлено обязанности по приложению к подаваемому заявлению каких-либо подтверждающих документов.

Таким образом, при подаче заявки о готовности участия в конкурсе лицо только декларирует свое соответствие указанным в законе требованиям, так как подача такой заявки не влечет автоматического заключения с ним соглашения, а лишь означает для уполномоченного органа необходимость перехода к заключению концессионного соглашения по общим правилам, то есть принятие мер по организации и проведению конкурса.

При указанных обстоятельствах заявитель считает, что вышеуказанные действия Администрации ведут к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а именно к не проведению конкурентной процедуры – торгов на право заключения концессионного соглашения, как того требует часть 4.9 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, что противоречит требованиям части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, заявитель просит:

1. Обязать Администрацию городского поселения «Новокручининское» муниципального района «Читинский район» пересмотреть итоги работ Комиссии по рассмотрению заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения (по лотам 1 и 2).

2. Обязать Администрацию городского поселения «Новокручининское» муниципального района «Читинский район» осуществлять деятельность по заключению концессионных соглашений в соответствии с действующие законодательством.

Рассмотрение жалобы назначено на 4 сентября 2019 года в 16 часов 00 минут по адресу: г. Чита, ул. Лермонтова, 14, каб. 1.

На основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции для получения дополнительной информации рассмотрение жалобы отложено на 9 сентября 2019 года в 14 часов 30 минут по адресу: г. Чита, ул. Лермонтова, 14, каб. 1.

На заседании Комиссии Заявители доводы жалобы поддержали в полном объеме.

Концедент с доводами жалобы не согласен, представил письменные возражения на жалобу, в которых изложена следующая позиция относительно доводов Заявителя. 13 мая 2019 года в Администрацию городского поселения «Новокручининское» поступило предложение о заключении концессионного соглашения от ООО «Новокручининское» в отношении объектов тепло-, водоснабжения и водоотведения. Сообщение о предложении инвестора № 040619/0148703/01 опубликовано Концедентом – администрацией муниципального образования городского поселения «Новокручининское» муниципального района «Читинский район» 4 июня 2019 года на Официальном сайте РФ для размещения информации для проведения торгов – www/torgi.gov.ru. Прием заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения Лот № 1 и Лот № 2 в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, на участие в аукционе осуществлялся с 5 июня 2019 года по 19 июля 2019 года и был продлен до 19 августа 2019 года на основании предписания УФАС России по Забайкальскому краю от 12 июля 2019 года № 02-05-2583. Со дня размещения на Официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложения о

заключении концессионного соглашения, о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц.

Лот № 1- поступило 2 заявки:

1) от ООО «Чернышевский тепловик» вх.№ 863 от 20 июня 2019 года;

2) от ИП <...>. вх.№ 1086 от 16 августа 2019 года.

Лот № 2 – поступило 2 заявки**:**

1) от ООО «Чернышевский тепловик» вх.№ 863 от 20 июня 2019 года;

2) от ИП <...> вх.№ 1086 от 16 августа 2019 года.

Протоколом рассмотрения заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения от 20 августа 2019 года было принято решение:

Заявки лот № 1 и лот № 2 от ООО «Чернышевский тепловик» - соответствуют требованиям, предусмотренным частью 4.1 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях.

Заявки лот № 1 и лот № 2 от <...> – в соответствии пунктом 3.3 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях предоставлен неполный пакет документов, а именно отсутствует подтверждение платежеспособности и финансовой устойчивости заявителя.

В соответствии с частью 4.9 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, заключение концессионного соглашения осуществляется на конкурсной основе в порядке, установленном Федеральным законом.

Комиссия Забайкальского УФАС России, заслушав доводы и возражения присутствующих сторон, изучив документы, представленные в материалы дела, приходит к следующим выводам.

4 июня 2019 года Администрацией городского поселения на Официальном сайте torgi.gov.ru, размещено предложение инвестора – ООО «Новокручининское» (извещение № 040619/0148703/01).

> Дата начата подачи заявок 5 июня 2019 года. Дата окончания приема заявок 19 июля 2019 года. Дата подведения итогов: 22 июля 2019 года.

На основании предписания Забайкальского УФАС России от 12 июля 2019 года (исх.№ 02-05-2583) срок приема заявок продлен до 19 августа 2019 года в связи с чем 25 июля 2019 года администрацией городского поселения на Официальном сайте размещено извещение № 240719/0148703/01.

В соответствии с частью 4.1 статьи 37 Закона 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.

Согласно части 4.2 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях 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.

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 утверждена Постановлением Правительством Российской Федерации от 31 марта 2015 года № 300 «Об утверждении формы предложения о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения» (часть 4.3 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях).

В соответствии с частью 4.8 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях в случае принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения на иных условиях, чем предложено инициатором заключения соглашения, уполномоченный орган проводит переговоры в форме совместных совещаний с инициатором заключения концессионного соглашения в целях обсуждения условий концессионного соглашения и их согласования по результатам переговоров. Срок и порядок проведения переговоров определяются органом, уполномоченным Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, в решении о возможности заключения концессионного соглашения на иных условиях, которое доводится до сведения инициатора заключения этого соглашения в письменной форме. По

результатам переговоров лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, представляет в орган, уполномоченный Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, проект концессионного соглашения с внесенными изменениями, который подлежит рассмотрению уполномоченным органом в трехдневный срок. В случае согласования проекта концессионного соглашения с внесенными изменениями органом, уполномоченным Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, и лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения, предложение о заключении концессионного соглашения размещается уполномоченным органом в десятидневный срок со дня принятия такого предложения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в таком проекте 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.

Согласно части 4.9 статьи 37 Закона 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.

На основании части 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях

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, принимая во внимание, что в соответствии с **частями 4.7** и **4.8 статьи 37** Закона о концессионных соглашениях иные лица должны соответствовать требованиям, предъявляемым к инициатору, и только поступление заявок от таких лиц будет являться основанием для проведения конкурса в соответствии с **частью 4.9 статьи 37** Закона о концессионных соглашениях, требования к составу документов, подтверждающих сведения о соответствии иных лиц установленным законом требованиям, также должны быть едиными.

Согласно Протоколу рассмотрения заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения от 20 августа 2019 года заявка ООО «Чернышевский тепловик» признана соответствующей требованиям части 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, заявка ИП <...> – несоответствующей.

В ходе изучения заявок ООО «Чернышевский тепловик» и ИП <...> Комиссией Забайкальского УФАС России установлено, что в обеих заявках отсутствует предусмотренное законодательством требование, а именно подтверждение пункта 4 части 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях (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 ИП <...> отклонена обоснованно. При этом заявка ООО «Чернышевский тепловик» признана соответствующей требованиям законодательства в нарушение статьи 37 Закона о концессионных соглашениях.

Относительно доводом Заявителя о несвоевременности размещения Протокола рассмотрения заявок установлено следующее. Согласно информации, размещенной на Официальном сайте torgi.gov.ru результаты (протоколы) опубликованы 21 августа 2019 года. Соответственно, указанный Завителем довод не обоснован.

В целях устранения нарушения антимонопольного законодательства, Комиссией принято решение выдать в адрес Организатора торгов предписание в порядке статьи 50 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1, частью 1 статьи 23 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Индивидуального предпринимателя <...> на действия администрации городского поселения «Новокручининское» муниципального района «Читинский район» (ИНН 7524012479, ОГРН 1057524018860) при принятии заявок о готовности к участию в конкурсе на право заключения концессионного соглашения от иных лиц, отвечающих требованиям части 4.1 статьи 37 Федерального закона от 21 июля 2006 года № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» необоснованной.
2. Признать Администрацию городского поселения «Новокручининское» муниципального района «Читинский район» (ИНН 7524012479, ОГРН 1057524018860) нарушившей требования законодательства при принятии заявок о готовности к участию в конкурсе на право

заключения концессионного соглашения от иных лиц, отвечающих требованиям части 4.1 статьи 37 Федерального закона от 21 июля 2006 года № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

3. Выдать администрации городского поселения «Новокручининское» муниципального района «Читинский район» (ИНН 7524012479, ОГРН 1057524018860) предписание об устранении допущенных нарушений законодательства.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: