

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной
службы**

по Забайкальскому краю

ул. Лермонтова, 14, г. Чита,
Забайкальский край, а/я 803, 672000
тел. (3022) 35-18-41, факс (3022) 32-12-31
e-mail: to75@fas.gov.ru

16.10.2019 № 02-05-

На № _____ от _____

Уведомление о поступлении жалобы № 44 и назначении
рассмотрения жалобы по существу

В адрес Забайкальского УФАС России 14 октября 2019 года (вх.№ <.....>) поступила жалоба ООО «<.....>» (далее – Заявитель) на действия Администрации муниципального района «<.....>-Забайкальский район» (далее – Организатор торгов) при организации и проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения, в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Из содержания жалобы следует.

Заявитель:

ООО «<.....>»

Организатор торгов:

**Администрация муниципального района
«<.....>-Забайкальский район»**

673009, Забайкальский край,
<.....>-Забайкальский район,
г.<.....>-Забайкальский,

Заказчиком «22» мая 2019г. на официальном сайте <https://torgi.gov.ru/> размещено извещение о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении муниципального имущества, в целях реализации мероприятий по модернизации и реконструкции систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства в сфере теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности Администрации муниципального района «<.....>-Забайкальский район», Заказчик - Администрация муниципального района «<.....>-Забайкальский район» 673009, Край Забайкальский, р-н <.....>-Забайкальский, г. <.....>-Забайкальский, ул <.....>Согласно протоколу о проведении предварительного отбора участников конкурса на право заключения концессионного соглашения на пользование помещением котельной, расположенной по адресу: Забайкальский край, <.....>-Забайкальский район, с. Тарбагатай, ул. Кооперативная,26 от 05 июля 2019 года, Конкурсная комиссия рассмотрела заявки на участие в конкурсе на соответствие требованиям, установленным конкурсной документацией, и соответствие участников размещения заказа требованиям, установленным в соответствии с Федеральным Законом № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», и путем голосования приняла решения: допустить к участию в конкурсе и признать участниками конкурса следующих участников, подавших заявку на участие в конкурсе:

1. Общество с ограниченной ответственностью «<.....>» (ООО «<.....>») 671353, Республика <.....>;

2. Общество с ограниченной ответственностью «<.....> +» (ООО «<.....> +») 673021, Забайкальский край, <.....>-Забайкальский район, п. <.....>

20 мая 2019 года Администрацией муниципального района «<.....>-Забайкальский район» издано Постановление № 353 «Об утверждении документации об открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения». «04» октября 2019 года на официальном сайте <https://torgi.gov.ru/> размещен протокол вскрытия конвертов с конкурсными предложениями на право заключения концессионных соглашений муниципального имущества находящегося на праве собственности муниципального района «<.....>-Забайкальский район», согласно которому: до окончания указанного в конкурсной документации срока подачи конкурсного предложения на право заключения концессионного соглашения «03» октября 2019 г. 16 часов 00 минут (время местное), было представлено 4 (четыре) запечатанных конверта: - ООО «<.....>» 2 (два) конверта (копия, оригинал) от 03.10.2019г, № 1278, время 14:04. - ООО «<.....>+» 2 (два) конверта (копия, оригинал) от 03.10.2019г, № 1279, время 15:45.

7» октября 2019 года на официальном сайте <https://torgi.gov.ru/> размещен Протокол № 4 рассмотрения и оценки конкурсных предложений участников открытого конкурса на право заключения концессионных соглашений в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в муниципальной

собственности муниципального района «<.....>-Забайкальский район», согласно которому конкурсной комиссией были рассмотрены конкурсные предложения двух участников, допущенных к рассмотрению и оценке их конкурсных предложений и **победителем признано ООО «<.....> +».**

С данными обстоятельствами нельзя согласиться в силу следующего: Согласно ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях) концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 настоящего Федерального закона. В соответствии с частью 4.11 статьи 37 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, а также иные лица подающие заявки на заключение концессионного соглашения, должны отвечать требованиям, предусмотренным частью 4.11 указанной статьи.

Согласно Разделу 12 конкурсной документации, концессионер обязан предоставить обеспечение исполнения обязательств по концессионному соглашению. Между тем, победителем требования по предоставлению документов, подтверждающих обеспечение исполнения обязательств по концессионному соглашению не исполнено, в силу чего заявка ООО «<.....>+» не может соответствовать требованиям и быть признана победителем.

В соответствии с пунктом 6.1 части 1 статьи 10 Закона о концессионных соглашениях существенным условием концессионного соглашения являются **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 указание на способы обеспечения концессионером исполнения обязательств по концессионному соглашению, требования к победителю конкурса о представлении документов, подтверждающих обеспечение исполнения обязательств концессионера по концессионному соглашению в соответствии с установленными Законом о концессиях способами обеспечения исполнения концессионером обязательств по концессионному соглашению, а также требования к таким документам. В соответствии с частью 1 статьи 36 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение может быть заключено только после предоставления победителем конкурса документов, подтверждающих обеспечение исполнения обязательств по концессионному соглашению. **Таким образом, исходя из положений Закона о концессионных соглашениях**

возможности исполнения обязательств по концессионному соглашению подтверждаются на этапе заключения концессионного соглашения победителем конкурса путем предоставления финансовых гарантий.

Также, из совокупного анализа положений пункта 12 части 1 статьи 23, пункта 9.1 части 3 статьи 26, пункта 4 части 3 статьи 29, части 4 статьи 29, части 2 статьи 30, части 4 статьи 31, части 3 статьи 34, части 2 статьи 36 Закона № 115-ФЗ следует, что **конкурсная документация должна содержать размер задатка, вносимого в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения**, порядок и срок его внесения, реквизиты счетов, на которые вносится задаток. При этом законодательством не предусмотрен порядок определения организатором торгов размера задатка, в связи с чем, **организатор торгов обязан устанавливать размер задатка самостоятельно**. Задаток является способом обеспечения исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения. В данном случае согласно условиям конкурсной документации задаток подлежит возврату равно как победителю, так и проигравшему участнику конкурса в течение пяти рабочих дней с момента подписания концессионного соглашения. Следовательно, устанавливая размер задатка, организатор торгов, по сути, страхует себя от возможных последствий не заключения концессионного соглашения и наступления последующих последствий.

Объявляя конкурс на право заключения концессионного соглашения, **организатор конкурса в нарушение вышеперечисленных норм Закона № 115-ФЗ размер задатка не установил, вследствие чего, учитывая, что передаче в концессию подлежат социально значимые объекты не предполагал удостовериться, что участник конкурса должен обладать необходимым финансовым состоянием для исполнения концессионного соглашения.**

Полномочия антимонопольного органа по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества установлены пунктом 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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.

Статья 18.1 Закона о защите конкуренции регламентирует порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства.

На основании вышеизложенного, Заявитель просит:

1) Приостановить определение победителя конкурса до рассмотрения жалобы по существу;

2) Признать незаконным протокол № 4 от 07 октября 2019 года и действия конкурсной комиссии о признании победителем конкурса ООО «<.....>+» .

3) Выдать конкурсной комиссии, в результате действий которого нарушаются права и законные интересы участника конкурса, обязательное для исполнения предписание об устранении нарушения Конкурса.

Рассмотрение жалобы назначено **на 22 октября 2019 года в 15 часов 00 минут** по адресу: г. Чита, ул. Лермонтова, 14, каб. 1.

Согласно части 18 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы по существу (в том числе заключение договора).

В соответствии с частью 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» организатор торгов, действия (бездействие) которого обжалуются, **обязан представить на рассмотрение жалобы по существу документацию о торгах, изменения, внесенные в конкурсную документацию, заявки на участие в конкурсе, протоколы вскрытия конвертов с заявками на участие в торгах, протоколы рассмотрения заявок на участие в торгах, протоколы оценки и сопоставления заявок на участие в торгах, приказ о создании конкурсной комиссии, аудио запись и иные документы и сведения, составленные в ходе организации и проведения торгов.**

До рассмотрения жалобы по существу, в соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Организатору торгов, которому в порядке, установленном частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

направлено уведомление, о том, что Организатор торгов не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, в течение одного рабочего дня с момента получения уведомления обязаны известить лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.

В соответствии с частью 13 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, уполномоченный орган и (или) организация, осуществляющая эксплуатацию сетей, заявитель, а также лица, подавшие заявки на участие в торгах, вправе **направить в антимонопольный орган возражение на жалобу** или дополнение к ней и участвовать в рассмотрении жалобы лично или через своих представителей. **Возражение на жалобу должно содержать сведения, указанные в части 6 настоящей статьи.**

Возражение на жалобу и документы, указанные в части 15 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции направляются в антимонопольный орган не позднее, чем за два рабочих дня до дня рассмотрения жалобы.

Адрес сайта антимонопольного органа, на котором размещена информация о поступлении жалобы: **zab.fas.gov.ru**.

Явку представителей сторон с надлежащим образом оформленными доверенностями на участие в рассмотрении дела обязательна (при себе иметь документы, удостоверяющие личность, оригинал и заверенную копию доверенности).

Копии представляемых документов должны быть надлежаще заверены.

Согласно части 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы государственной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны представлять в антимонопольный орган (его должностным лицам) по его мотивированному

требованию в установленный срок необходимые антимонопольному органу в соответствии с возложенными на него полномочиями документы, объяснения, информацию соответственно в письменной и устной форме (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну), включая акты, договоры, справки, деловую корреспонденцию, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой записи или в форме записи на электронных носителях.

Одновременно напоминаем, что в соответствии с частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, за исключением случаев, предусмотренных частями 3, 4 и 7 настоящей статьи, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации), за исключением случаев, предусмотренных частью 8 настоящей статьи - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Председатель Комиссии

<.....>