

Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению жалобы № 1 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – руководитель управления;

Члены Комиссии:

начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы;

начальник отдела товарных и финансовых рынков;

ведущий специалист отдела антимонопольного контроля и рекламы

при участии:

представителей организатора открытого конкурса городского поселения «Хилокское»;

представителей участников открытого конкурса ООО «Авангард»,

рассмотрев жалобу индивидуального предпринимателя (далее также - Заявитель) на действия Администрации городского поселения «Хилокское» при проведении открытого конкурса на заключение концессионного соглашения, предметом которого является «реконструкция, модернизация существующих объектов системы теплоснабжения, находящихся в собственности муниципального образования городское поселение «Хилокское», и их эксплуатация» (далее по тексту – Конкурс) в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), по признакам нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

Заявитель – индивидуальный предприниматель на заседание не явился, заявил ходатайство о рассмотрении жалобы без его участия.

12 декабря 2016 года Администрацией городского поселения «Хилокское» на сайте www.torgi.gov.ru было размещено извещение № 121216/0115852 о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения, предметом которого является реконструкция, модернизация существующих объектов системы теплоснабжения, находящихся в собственности муниципального образования городское поселение «Хилокское», и их эксплуатация (далее по тексту – Конкурс).

30 января 2017 года в адрес Забайкальского УФАС России поступила жалоба ИП на действия организатора конкурса – Администрацию городского поселения «Хилокское».

По мнению заявителя, отдельные положения конкурсной документации не соответствуют Федеральному закону от 21 июля 2005 № 115 «О концессионных соглашениях» (далее по тексту – Закон о концессии).

Заявитель указывает, что в лоте № 1 указаны объекты теплоснабжения, находящиеся в г. Хилке по адресам ул. Кирова, 30 и ул. Калинина, 35.

Согласно п. 38 Приказа ФАС РФ от 10.02.2010 № 67 «При разработке конкурсной документации запрещается включение в состав одного лота технологически и функционально не связанного муниципального имущества».

Указанные в лоте № 1 котельные являются самостоятельными, функционально и технологически не связанными между собой объектами. Поэтому включение их в один лот неправомерно.

Заявитель просит рассмотреть жалобу по существу и принять меры по приведению конкурсной документации в соответствие с нормами Закона о концессионных соглашениях.

Представители организатора конкурса подтвердили, что котельные находятся в разных районах городского поселения «Хилокское», инженерными сетями, оборудованием, иными объектами теплоснабжения не связаны. В подтверждение представлены схемы теплоснабжения.

Устно пояснили, что цены, значения, параметры, использование которых для расчета тарифов установлены на две котельные, расположенные по адресам: Котельная ЦРБ и котельная МБДОУ детский сад № 4. Это подтверждается приложением 8 к Конкурсной документации. Для бюджета объединение двух котельных и относящегося к ним необходимого оборудования наиболее выгодно. Указанные котельные являются объектами теплоснабжения муниципального образования городское поселение «Хилокское» и расположены на территории г. Хилок.

Исследовав представленные документы, заслушав и оценив доводы сторон, участвующих в деле, Комиссия Забайкальского УФАС России установила следующее.

Согласно [пункту 1 части 1 статьи 18.1](#) Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы 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 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с [частью 2 статьи 18.1](#) Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения

порядка организации и проведения торгов.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона ([ч. 20 ст. 18.1](#) Закона о защите конкуренции).

Согласно [части 1 статьи 28.1](#) Закона о теплоснабжении передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только по договорам их аренды, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства Российской Федерации и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации с учетом предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением предусмотренных законодательством Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) и законодательством Российской Федерации о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

Порядок проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения определен главой 3 Закона о концессии.

Статья 23 Закона о концессионных соглашениях определяет содержание конкурсной документации на право заключения концессионного соглашения.

Особенности регулирования отношений, возникающих в связи с подготовкой, заключением, исполнением, изменением и прекращением концессионных соглашений в отношении объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем установлены главой 4 Закона о концессиях. Статьей 46 установлены особенности конкурсной документации, необходимой для проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем.

Конкурсная документация организатора открытого конкурса содержит все необходимые требования, установленные Законом о концессии.

Состав, описание объекта концессионного соглашения (технико-экономические показатели, техническое состояние, начальная, остаточная и восстановительная стоимость объекта) установлены в приложениях 2 и 3 конкурсной документации. В соответствии с ними объектом концессионного соглашения являются котельная ЦРБ; котельная МБДОУ детский сад № 4 и оборудование.

Предметом концессионного соглашения является реконструкция и модернизация

существующих объектов системы теплоснабжения, находящихся в собственности муниципального образования городское поселение «Хилокское» и их эксплуатация.

В конкурсной документации установлены по согласованию с РСТ Забайкальского края (уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, осуществляющий регулирование цен (тарифов) в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере государственного регулирования цен (тарифов), долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера по объекту концессионного соглашения, включающему две котельные и оборудование.

В соответствии с частью 21 статьи 39 Закона о концессионных соглашениях по концессионному соглашению, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, и в случае, если при осуществлении концессионером деятельности, предусмотренной таким концессионным соглашением, реализация концессионером производимых товаров, выполнение работ, оказание услуг осуществляются по регулируемым ценам (тарифам) и (или) с учетом установленных надбавок к ценам (тарифам), заключение концессионного соглашения одновременно в отношении нескольких видов объектов коммунальной инфраструктуры, а также заключение концессионных соглашений в отношении такого имущества и других объектов концессионного соглашения, предусмотренных [статьей 4](#) настоящего Федерального закона, не допускается.

ФАС России письмом № ВК/56868/16 от 18.08.2016 разъясняет.

Объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем относятся к объектам коммунальной инфраструктуры и являются объектом концессионного соглашения в силу пункта 11 части 1 статьи 4 Закона о концессионных соглашениях в редакции Закона № 275-ФЗ.

Кроме объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем объектами концессионного соглашения являются иные виды объектов коммунальной инфраструктуры, указанные в пунктах 10, 17 и 18 части 1 статьи 4 Закона о концессионных соглашениях в редакции Закона № 275-ФЗ.

Таким образом, исходя из совокупного толкования вышеуказанных норм, ФАС России считает, что в рамках одного концессионного соглашения допускается передача объектов коммунальной инфраструктуры, указанных в пункте 11 части 1 статьи 4 Закона о концессионных соглашениях в редакции Закона № 275-ФЗ. Передача указанных объектов с иными видами объектов коммунальной инфраструктуры, а также объектами концессионного соглашения, предусмотренными статьей 4 данного Федерального закона, не допускается.

При этом должны быть соблюдены общие требования к заключению концессионного соглашения в отношении нескольких объектов концессионного соглашения, установленные частью 5 статьи 4 Закона о концессионных

соглашениях в редакции Закона № 275-ФЗ, о том, что такие действия (бездействие) не приведут к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Учитывая, что 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. Вместе с тем, такие действия не должны приводить к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, поэтому в случае поступления заявления о фактах недопущения, ограничения, устранения конкуренции при объединении в один лот объектов концессионного соглашения, указанных в пункте 11 части 1 статьи 4, антимонопольный орган будет принимать решение о необходимости применения мер антимонопольного реагирования исходя из условий и обстоятельств конкретного случая.

Установить ограничение конкуренции в данном случае не представляется возможным в силу следующих обстоятельств.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке. В соответствии с пунктом 17 этой статьи 17) признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации. Ни одно из указанных условий ограничения конкуренции не применимо к указанной ситуации. Конкурсная документация соответствует требованиям, установленным Законом о концессионных соглашениях, не содержит дискриминационных условий, распространяется на всех хозяйствующих субъектов в равной мере. На конкурс подано 3 заявки хозяйствующих субъектов.

Одновременно следует отметить. Основными критериями для определения технологической и функциональной взаимосвязи является единая сфера применения (в данном случае – теплоснабжение), целевое назначение, сходная специфика и методы работы, достижение максимального, экономически

обоснованного результата. Кроме того, объекты концессионного соглашения расположены на территории одного муниципального поселения, являются собственностью одного муниципального образования.

Руководствуясь [пунктом 20 статьи 18.1](#), [частью 1 статьи 23](#) Федерального закона от 26.07.2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия решила:

Признать жалобу индивидуального предпринимателя на действия организатора открытого конкурса - Администрации городского поселения «Хилокское» при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения, предметом которого является реконструкция, модернизация и эксплуатация существующих объектов системы теплоснабжения, находящихся в собственности муниципального образования городское поселение «Хилокское» необоснованной.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии