



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ ПО ЖАЛОБАМ № 72/18.1-2016 И № 73/18.1-2016

20.06.2016

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действие (бездействие) организатора торгов, конкурсной или аукционной комиссии (Приказ от 12.01.2015 № 2) в составе:

председатель <.....>;
члены Комиссии: <.....>;
<.....>;

при участии представителей:

организатора торгов – Комитета по управлению муниципальным имуществом Кушвинского городского округа (далее – КУМИ Кушвинского ГО) – <.....> (доверенность от 16.06.2016);

заявителей:

- ООО «Орион» – <.....> (доверенность от 06.06.2016);

- ООО «Региональные строительные системы» - <.....> (директор)

рассмотрев в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобы ООО «Орион» и ООО «Региональные строительные системы» на действия (бездействие) КУМИ Кушвинского ГО при заключении концессионных соглашений в отношении объектов водоснабжения и водоотведения Кушвинского городского округа (предложение инвестора № 220416/10759693/01),

УСТАНОВИЛА:

Информация о принятых к рассмотрению жалобах (вх. № 01-8823 от 10.06.2016; вх. № 01-8799 от 10.06.2016) и их содержании размещена на официальном сайте Свердловского УФАС России в сети «Интернет» (<http://sverdlovsk.fas.gov.ru>).

О времени и месте рассмотрения жалобы организатор торгов уведомлен по «электронной почте» (исх. № 6890 от 15.06.2016).

Рассмотрение жалобы назначено на 16 час. 00 мин 20.06.2016, когда и была оглашена резолютивная часть решения.

Согласно п. 2 ст. 11 Гражданского кодекса РФ, защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом.

В соответствии с п. 4.2 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов. При этом случаи, когда договоры о продаже вещи или имущественного права могут быть заключены только путём проведения торгов, согласно п. 3 ст. 447 Гражданского кодекса РФ устанавливаются законом.

При рассмотрении жалобы по существу, согласно ч. 17 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или

аукционной комиссии.

Доводы жалобы ООО «Орион» сводятся к следующему:

ООО «Водолей» подало в органы местного самоуправления Кушвинского городского округа предложения о заключении концессионных соглашений в отношении объектов водоснабжения (№ 41 от 06.04.2016) и водоотведения (№ 42 от 06.04.2016).

Постановлением Администрации Кушвинского городского округа от 13.04.2016 № 431 принято решение о возможности заключения концессионных соглашений на условиях, представленных в предложениях ООО «Водолей».

В соответствии с п. 2 данного Постановления КУМИ Кушвинского ГО поручено разместить на официальном сайте торгов в сети «Интернет» (<http://torgi.gov.ru/>) предложения ООО «Водолей» о заключении концессионных соглашений.

Информация о предложениях заключить концессионные соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения Кушвинского городского округа размещена 22.04.2016 на официальном сайте торгов в сети «Интернет» (№ 220416/10759693/01).

Согласно данной информации сформировано два лота:

Лот № 1 - объекты водоснабжения Кушвинского городского округа.

Лот № 2 - объекты водоотведения Кушвинского городского округа.

Срок окончания подачи заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионных соглашений – 07.06.2016.

ООО «Орион» поданы две заявки:

- по лоту № 1 заявка № 63 от 06.06.2016;

- по лоту № 2 заявка № 62 от 06.06.2016.

Согласно Протоколу № 1-К от 08.06.2016 Комиссия по проведению конкурсов на право заключения концессионных соглашений отклонила заявку ООО «Орион» по основанию несоответствия участника требованию п. 4 ч. 4.11 ст. 37 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях), а именно – на расчётном счёте организации менее 5% от объёма заявленных инвестиций в предложении инвестора.

Вместе с тем, к каждой из заявок ООО «Орион» приложена справка ОАО «Сбербанк России» № 1414 от 02.06.2016 о наличии на расчётном счёте 2 020 300, 95 руб., что составляет более 5 % от объёма инвестиций по лоту № 1 (35 745,52 тыс. руб.) и более 5 % от объёма инвестиций по лоту № 2 (38 193,75 тыс. руб.).

При этом, Комиссия организатора торгов при рассмотрении заявок ООО «Орион» о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионных соглашений исходила из необходимости соблюдения пятипроцентного барьера наличия денежных средств от объёма инвестиций по обоим лотам.

По мнению заявителя, организатором фактически объединены два лота в один, что подтверждается составлением единого протокола № 1-К от 08.06.2016, а так же рассмотрением заявок о готовности к участию в конкурсе, без разбивки по лотам.

На основании изложенного, заявитель просит выдать организатору торгов предписание об устранении допущенных нарушений.

Представитель ООО «Региональные строительные системы» поддержал позицию ООО «Орион», дополнительно указав следующее:

Согласно п. 4 ч. 4.11 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, а также иные лица, подающие заявки на заключение концессионного соглашения, в том числе должны отвечать требованию о наличии средств или возможности их получения в размере не менее пяти процентов от объёма 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).

При этом, по мнению ООО «Региональные строительные системы», лицо подавшее заявки о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионных соглашений не обязано документально подтверждать соответствие вышеназванному требованию.

КУМИ Кушвинского ГО, в письменных объяснениях (исх. от 17.06.2016), считает жалобы ООО «Орион» и ООО «Региональные строительные системы» необоснованными по нижеприведенным основаниям.

Постановлением Правительства РФ от 31.03.2015 № 300 «Об утверждении формы предложения о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения» предусмотрена необходимость подтверждения соответствия инициатора и заявляемой инициативы ряду требований, в т.ч. в соответствующем предложении – необходимо подтвердить статус инициатора (отсутствие решения о ликвидации или прекращении деятельности, определения суда о возбуждении производства по делу о банкротстве в отношении инициатора, отсутствие у инициатора недоимки по обязательным платежам в бюджет и т.д.), наличие средств или возможности их получения в размере не менее 5 процентов объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций, соответствие инициативы государственным программам и т.д.

Таким образом, заявитель в составе заявки должен подтвердить соответствие требованиям, предъявляемым заявителям ч. 4.11 Закона о концессионных соглашениях, а именно – наличие средств или возможности их получения.

Исчерпывающий перечень оснований для отказа в заключении концессионного соглашения закреплён в ч. 4.6 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях.

Заявителям жалоб было отказано по причине несоответствия участников требованию п. 4 ч. 4.11 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях, а именно – на расчётном счёте организации менее 5% от объёма заявленных инвестиций в предложении инвестора.

Более того, на дату рассмотрения жалоб концессионные соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения Кушвинского городского округа заключены.

Рассмотрев имеющиеся материалы, заслушав доводы заявителя жалобы и организатора торгов, Комиссия пришла к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путём проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных ст. 37 настоящего Федерального закона.

Концессионное соглашение может быть заключено по инициативе лиц, указанных в п. 2 ч. 1 ст. 5 настоящего Федерального закона и отвечающих требованиям, предусмотренным ч. 4.11 настоящей статьи, в порядке, установленном ч.ч. 4.2 - 4.10 и 4.12 настоящей статьи (ч. 4.1 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях).

Лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, вправе представить предложение о заключении концессионного соглашения с приложением проекта концессионного соглашения (ч. 4.2 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях).

Письмом от 06.04.2016 (исх. № 41) ООО «Водолей» направило предложение о заключении концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения Кушвинского городского округа.

Объём заявленных инвестиций – 35 745,52 тыс. руб.

Письмом от 06.04.2016 (исх. № 42) ООО «Водолей» направило предложение о заключении концессионного соглашения в отношении объектов водоотведения Кушвинского городского округа.

Объём заявленных инвестиций – 38 193,75 тыс. руб.

Согласно ч. 4.2 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях орган, уполномоченный муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, в течение тридцати календарных дней со дня поступления предложения о заключении концессионного соглашения рассматривает такое предложение и принимает решение о:

- возможности заключения концессионного соглашения в отношении конкретных объектов недвижимого имущества или недвижимого имущества и движимого имущества, технологически связанных между собой и предназначенных для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением на представленных в предложении о заключении концессионного соглашения условиях (п. 1);

- возможности заключения концессионного соглашения в отношении конкретных объектов недвижимого имущества или недвижимого имущества и движимого имущества, технологически связанных между собой и предназначенных для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением на иных условиях (п. 2);

- невозможности заключения концессионного соглашения в отношении конкретных объектов недвижимого имущества или недвижимого имущества и движимого имущества, технологически связанных между собой и предназначенных для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением с указанием основания отказа (п. 3).

Постановлением Администрации Кушвинского городского округа от 13.04.2016 № 431 принято решение о возможности заключения концессионных соглашений на условиях, представленных в предложениях ООО «Водолей».

В случае принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения на предложенных инициатором условиях орган, уполномоченный муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, в десятидневный срок со дня принятия указанного решения размещает на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложение о заключении концессионного соглашения в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым ч. 4.1 настоящей статьи к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения (ч. 4.7 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях).

В соответствии с п. 2 Постановления № 431 КУМИ Кушвинского ГО поручено разместить на официальном сайте торгов в сети «Интернет» (<http://torgi.gov.ru/>) предложения ООО «Водолей» о заключении концессионных соглашений.

Информация о предложениях заключить концессионные соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения Кушвинского городского округа размещена 22.04.2016 официальном сайте торгов в сети «Интернет» (№ 220416/10759693/01).

Согласно данной информации сформировано два лота:

Лот № 1 - объекты водоснабжения Кушвинского городского округа.

Объём заявленных инвестиций – 35 745,52 тыс. руб.

Лот № 2 - объекты водоотведения Кушвинского городского округа.

Объём заявленных инвестиций – 38 193,75 тыс. руб.

Период подачи заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионных соглашений определён с 22.04.2016 08:00 до 07.06.2016 17:00.

О готовности к участию в конкурсе на заключение концессионных соглашений поданы следующие заявки:

Лот № 1:

- 30.05.2016 в 15:03 - ООО «Региональные строительные системы» (исх. № 288);

- 07.06.2016 в 10:28 - ООО «Орион» (исх. № 63).

Лот № 2:

- 30.05.2016 в 15:05 - ООО «Региональные строительные системы» (исх. № 289);

- 07.06.2016 в 10:27 - ООО «Орион» (исх. № 62).

Согласно ч. 4.11 ст. 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:

- 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 (п. 1);

- отсутствие определения суда о возбуждении производства по делу о банкротстве в отношении лица, выступающего с инициативой заключения концессионного соглашения (п. 2);

- 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 (п. 3);

- 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) (п. 4).

Согласно Протоколу № 1-К от 08.06.2016 Комиссия по проведению конкурсов на

право заключения концессионных соглашений отклонила заявки ООО «Орион» и ООО «Региональные строительные системы» по следующим основаниям:

- ООО «Региональные строительные системы»: поданная заявка не содержит в себе всех сведений, предусмотренных п. 4 ч. 4.11 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях;

- ООО «Орион»: размер средств на счете организации менее 5% от объема заявленных инвестиций в предложении инвестора (не соответствие требованиям п. 4 ч. 4.11 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях).

В случае, если в сорокапятидневный срок 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 не поступило заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым настоящим Федеральным законом к концессионеру, а также требованиям, предъявляемым ч. 4.1 настоящей статьи, с лицом, выступившим с инициативой о заключении концессионного соглашения, концессионное соглашение заключается на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения и проекте концессионного соглашения (проекте концессионного соглашения с внесенными изменениями), без проведения конкурса в порядке, установленном настоящим Федеральным законом (ч. 4.10 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях).

Решение о заключении концессионного соглашения, предусмотренное ст. 22 настоящего Федерального закона, принимается в течение тридцати календарных дней после истечения срока, установленного настоящей частью (п. 1 ч. 4.10 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях).

Уполномоченный орган направляет концессионеру проект концессионного соглашения в течение пяти рабочих дней после принятия решения о заключении концессионного соглашения и устанавливает срок для подписания этого соглашения, который не может превышать один месяц (п. 2 ч. 4.10 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях).

Постановлением Администрации Кушвинского городского округа от 08.06.2016 № 760 принято решение о заключении концессионных соглашений в отношении объектов водоснабжения и водоотведения Кушвинского городского округа с ООО «Водолей».

На основании данного Постановления, между КУМИ Кушвинского ГО и ООО «Водолей» заключены концессионные соглашения:

- Концессионное соглашение в отношении объектов водоснабжения № 01/06/16 от 10.06.2016;

- Концессионное соглашение в отношении объектов водоотведения № 02/06/16 от 10.06.2016.

Вместе с тем, Комиссия антимонопольного органа обращает внимание на следующее:

ООО «Региональные строительные системы» в заявках о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионных соглашений (исх. № 288, 289 от 30.05.2016) указало, что денежные средства кредитных организаций не привлекает, т.к. располагает собственными денежными средствами.

ООО «Орион» в заявках о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионных соглашений (исх. № 62, 63 от 07.06.2016) указало, что на расчётном счёте имеются денежные средства в размере не менее пяти процентов от объёма заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций.

Обратного КУМИ Кушвинского ГО не доказано.

При этом, Закон о концессионных соглашениях не содержит требование о подтверждении лицом, подавшим заявку о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионных соглашений, наличия средств или возможности их получения в размере не менее пяти процентов от объёма 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).

Комиссия антимонопольного органа считает, что организатор торгов, исходя из необходимости достижения заданных результатов, действуя разумно и добросовестно должен осознавать, что необоснованное ограничение круга потенциальных участников торгов, не отвечает целям эффективного распоряжения имуществом и интересам муниципального образования.

Согласно ч. 4.9 ст. 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 ч. 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.**

Таким образом, КУМИ Кушвинского ГО необоснованно отклонив заявки о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионных соглашений ООО «Региональные строительные системы» и ООО «Орион», что исключило необходимость проведения соответствующих конкурсных процедур, допустил нарушение ч. 4.9 ст. 37 названного Закона.

Согласно ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

В соответствии с ч. 3.1. ст. 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган в процессе реализации своих полномочий выдает организатору торгов обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, порядка заключения

договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

В связи с тем, что между КУМИ Кушвинского ГО и ООО «Водолей» заключены концессионные соглашения: в отношении объектов водоснабжения № 01/06/16 от 10.06.2016; в отношении объектов водоотведения № 02/06/16 от 10.06.2016, Комиссия приняла решение не выдавать предписание об устранении нарушения.

Руководствуясь ст. 18.1, ст. 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Жалобу ООО «Региональные строительные системы» признать обоснованной.
2. Жалобу ООО «Орион» признать обоснованной.
3. Признать Комитет по управлению муниципальным имуществом Кушвинского городского округа нарушившим п. 4.9 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях, что выразилось необоснованном отклонении заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионных соглашений ООО «Региональные строительные системы» и ООО «Орион», что исключило необходимость проведения соответствующих конкурсных процедур.
4. Предписание не выдавать.

Председатель комиссии

<.....>

Члены комиссии:

<.....>

<.....>

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