



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ ПО ЖАЛОБЕ № 102/18.1-2016

10.08.2016

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 – Администрация МО «Обуховское сельское поселение»:

<.....> (по доверенности), <.....> (по доверенности).

заявителя - ООО «Теплогарант» – <.....> (по доверенности);

в присутствии <.....>,

рассмотрев в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «Теплогарант» на действия (бездействие) Администрации МО «Обуховское сельское поселение» при организации и проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения муниципального образования «Обуховское сельское поселение» (сообщение № 110616/0379008/01),

УСТАНОВИЛА:

Информация о принятой к рассмотрению жалобе (вх. № 01-12324 от 04.08.2016) и её содержании размещена на официальном сайте Свердловского УФАС России в сети «Интернет» (<http://sverdlovsk.fas.gov.ru>).

О времени и месте рассмотрения жалобы организатор торгов и заявитель уведомлены по «электронной почте» (исх. № 9941 от 05.08.2016).

Рассмотрение жалобы назначено на 14 час. 00 мин 10.08.2016, 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 «Теплогарант» сводятся к следующему:

Администрацией МО «Обуховское сельское поселение» 11.06.2016 на официальном сайте торгов в сети «Интернет» (<http://torgi.gov.ru/>) размещено извещение о проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения муниципального образования «Обуховское сельское поселение» (извещение № 110616/0379008/01).

В соответствии с п. 3.1 Конкурсной документации в качестве заявителя на участие в открытом конкурсе могут выступать индивидуальный предприниматель, российское или иностранное юридическое лицо либо действующие без образования юридического лица по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) два и более указанных юридических лица, соответствующих, в том числе требованию о наличии в штате заявителя квалифицированных (обученных и аттестационных) специалистов в сферах теплоснабжения, газоснабжения, водоснабжения, водоотведения, энергоснабжения в количестве соответствующем промышленной безопасности.

В соответствии с пп. 4 п. 3.2 Конкурсной документации заявка на участие в конкурсе должна содержать копии документов, подтверждающих наличие в штате заявителя квалифицированных специалистов в сфере теплоснабжения (копии трудовых книжек, копии приказов, копии свидетельств, удостоверений).

Вместе с тем, ч. 1.6 ст. 23 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) установлено, что в случае, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, требования, которые предъявляются к участникам конкурса (в том числе требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам), не устанавливаются.

Кроме того, по мнению заявителя, Протокол проведения предварительного отбора участников по открытому конкурсу от 25.07.2016 № 2 не содержит обоснования недостоверности, представленных ООО «Теплогарант» документов.

Представители Администрации МО «Обуховское сельское поселение» считают доводы жалобы ООО «Теплогарант» необоснованными по следующим основаниям.

Среди объектов теплоснабжения, в отношении которых проводится рассматриваемый конкурс имеются объекты газоснабжения (газопроводы высокого, среднего и низкого давления, а так же подземные газопроводы), к которым предъявляются особые требования, таким образом, по мнению организатора торгов, в данном случае ч. 1.6 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях не применяется.

Относительно недостоверности, представленных ООО «Теплогарант» документов представители организатора торгов сообщили, что при проведении торгов Администрация МО «Обуховское сельское поселение» запрашивала необходимую информацию о наличии трудовых отношений и характере работы работников, указанных в заявке ООО «Теплогарант», у МУП «РСО» (переписка приобщена к материалам жалобы).

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.

Согласно ч. 1 ст. 26 Закона о концессионных соглашениях сообщение о

проведении конкурса публикуется конкурсной комиссией в определяемом концедентом официальном издании и размещается на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (при проведении открытого конкурса) или направляется лицам в соответствии с решением о заключении концессионного соглашения одновременно с приглашением принять участие в конкурсе (при проведении закрытого конкурса) в срок, установленный конкурсной документацией, но не менее чем за тридцать рабочих дней до дня истечения срока представления заявок на участие в конкурсе.

В соответствии с ч. 3 ст. 26 Закона о концессионных соглашениях в сообщении о проведении конкурса должны быть указаны:

1) наименование, место нахождения, почтовый адрес, реквизиты счетов, номера телефонов концедента, адрес его официального сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», данные должностных лиц и иная аналогичная информация;

2) объект концессионного соглашения;

3) срок действия концессионного соглашения;

4) требования к участникам конкурса;

5) критерии конкурса и их параметры;

6) порядок, место и срок предоставления конкурсной документации;

7) размер платы, взимаемой концедентом за предоставление конкурсной документации, порядок и сроки ее внесения, если такая плата установлена. Размер такой платы не должен превышать расходы на изготовление копий конкурсной документации и отправку их по почте;

8) место нахождения, почтовый адрес, номера телефонов конкурсной комиссии и иная аналогичная информация о ней;

9) порядок, место и срок представления заявок на участие в конкурсе (даты и время начала и истечения этого срока);

9.1) размер задатка, порядок и сроки его внесения, реквизиты счетов, на которые вносится задаток;

10) порядок, место и срок представления конкурсных предложений (даты и время начала и истечения этого срока);

11) место, дата и время вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе;

12) место, дата и время вскрытия конвертов с конкурсными предложениями;

13) порядок определения победителя конкурса;

14) срок подписания членами конкурсной комиссии протокола о результатах проведения конкурса;

15) срок подписания концессионного соглашения.

Извещение о проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения муниципального образования «Обуховское сельское поселение» размещено 11.06.2016 на официальном сайте торгов в сети «Интернет» (<http://torgi.gov.ru/>) (извещение № 110616/0379008/01).

Согласно данному извещению:

Дата и время начала подачи заявок: 12.06.2016 08:00.

Дата и время окончания подачи заявок: 25.07.2016 14:00.

Дата и время вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе: 25.07.2016 14:00.

Дата и время начала представления конкурсных предложений: 29.07.2016 08:00.

Дата и время окончания представления конкурсных предложений: 21.10.2016 14:00.

Дата и время вскрытия конвертов с конкурсными предложениями: 21.10.2016 14:00.

Срок подписания протокола о результатах конкурса: 27.10.2016.

Предметом открытого конкурса является право заключить концессионное соглашение, в соответствии с которым Концессионер обязуется за свой счет создать, реконструировать имущество, состав и описание которого приведено в приложении к настоящей конкурсной документации, право собственности, на которые принадлежит и будет принадлежать Концеденту (далее — объекты), и в дальнейшем осуществлять производство, передачу, распределение тепловой энергии в целях предоставления услуг по теплоснабжению, (население и прочих потребителей) села Обуховское, по теплоснабжению потребителей (населения и прочих потребителей) посёлка Октябрьский, прочих потребителей села Захаровское, деревня Шипицина Камышловского района Свердловской области, с использованием объекта Соглашения.

Концессионное соглашение предусматривает: строительство и реконструкцию объектов с целью обеспечения бесперебойного и качественного предоставления потребителям услуг по теплоснабжению.

Концессионное соглашение, в соответствии с настоящей конкурсной документацией, предусматривает следующие условия:

1) срок действия концессионного соглашения - в течение 5 (пяти) лет с момента подписания;

2) срок использования (эксплуатации) объектов концессионного соглашения в целях, указанных ранее, - наступает с момента, указанного в концессионном соглашении, и действует в течение срока, указанного в концессионном соглашении;

3) обязательства концессионера по созданию и реконструкции объектов концессионного соглашения, соблюдению сроков их создания и реконструкции;

4) обязательства концессионера по достижению предложенных технико-экономических показателей объектов концессионного соглашения;

5) обязательства концессионера по осуществлению деятельности, предусмотренной концессионным соглашением;

6) обязательство концессионера по обеспечению исполнения обязательств по концессионному соглашению (предоставление безотзывной банковской гарантии);

7) порядок предоставления концессионеру земельных участков, предназначенных для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, и срок заключения с концессионером договоров аренды этих земельных участков;

8) значения долгосрочных параметров регулирования деятельности концессионера;

9) плановые значения показателей надежности и энергетической эффективности объектов теплоснабжения, плановые значения иных предусмотренных конкурсной документацией технико-экономических показателей данных систем и (или) объектов;

10) порядок возмещения расходов концессионера, подлежащих возмещению в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения и не возмещенных ему на момент окончания срока действия концессионного соглашения.

11) предельный размер расходов на создание и реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществлять в течение всего срока действия концессионного соглашения концессионером;

12) задание и основные мероприятия в отношении объектов концессионного соглашения.

Цели проведения открытого конкурса:

1) выбор организации, способной за свой счет создать, реконструировать имущество, состав и описание которого приведено в приложении к настоящей конкурсной документации, право собственности, на которые принадлежит и будет принадлежать Концеденту (далее — объекты), и в дальнейшем осуществлять производство, передачу, распределение тепловой энергии в целях предоставления услуг по теплоснабжению потребителей (население и прочих потребителей) села Обуховское, по теплоснабжению потребителей (населения и прочих потребителей) посёлка Октябрьский, прочих потребителей села Захаровское, деревня Шипицина Камышловского района Свердловской области, с использованием объекта Соглашения;

2) привлечение внебюджетных инвестиций на строительство и реконструкцию источников теплоснабжения в с. Обуховское, п. Октябрьский, с. Захаровское, д. Шипицина муниципального образования «Обуховское сельское поселение» для более эффективного использования находящегося в муниципальной собственности имущества;

3) повышение общего уровня качества и надежности функционирования объектов концессионного соглашения.

Концессионная плата по концессионному соглашению, заключаемому по результатам открытого конкурса, не предусматривается и не взимается в связи с тем, что Концессионер реализует потребителям производимый им товар (тепловую энергию) по регулируемым ценам (тарифам) – в соответствии с ч. 1.1. ст. 7 Закона о концессионных соглашениях.

Размер задатка, вносимого в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения, порядок и срок его внесения, реквизиты счетов, на которые вносится задаток:

К моменту подачи в конкурсную комиссию заявителем своей заявки на участие в открытом конкурсе, и не позднее срока окончания приема заявок на участие в открытом конкурсе, в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения каждый заявитель должен внести задаток в размере 100 000,00 (Сто тысяч) рублей 00 копеек.

Задаток, уплачиваемый претендентами, перечисляется на счёт концедента:

Получатель: Получатель платежа – Финансовое Управление МО «Камышловский муниципальный район, Адм.МО «Обуховское сельское поселение», (л/с № 05623000730)

ИНН 6613009853

КПП 661301001

ОКТМО 65623455

БИК 046577674

Уральский Банк ПАО Сбербанк г. Екатеринбург

р/счет № 40302810616545000055

к/счет № 30101810500000000674

Задаток должен поступить на указанный счет до дня окончания приема заявок на участие в конкурсе.

В составе заявки должно быть представлено платежное поручение заявителя с оригинальной печатью банка или штампа, подтверждающего факт перечисления суммы задатка.

Суммы, внесенных участниками конкурса задатков возвращаются всем участникам конкурса, за исключением победителя конкурса, в течение 5 рабочих дней со дня подписания протокола о результатах проведения конкурса.

Заявителю, представившему единственную заявку на участие в конкурсе, внесенный им задаток возвращается в случае, если:

1) заявителю не было предложено представить концеденту предложение о заключении концессионного соглашения, - в течение пятнадцати рабочих дней со дня принятия решения о признании конкурса несостоявшимся;

2) заявитель не представил концеденту предложение о заключении концессионного соглашения, - в течение пяти рабочих дней после дня истечения установленного срока представления предложения о заключении концессионного соглашения;

3) концедент по результатам рассмотрения представленного заявителем предложения о заключении концессионного соглашения не принял решение о заключении с таким заявителем концессионного соглашения, - в течение пяти рабочих дней после дня истечения установленного срока рассмотрения концедентом предложения о заключении концессионного соглашения.

В случае если по результатам рассмотрения представленного только одним участником конкурса конкурсного предложения концедентом не было принято решение о заключении с этим участником конкурса концессионного соглашения, задаток, внесенный этим участником конкурса, возвращается ему в пятнадцатидневный срок со дня истечения тридцатидневного срока.

Победителю конкурса, не подписавшему в установленный срок концессионного соглашения, внесенный им задаток не возвращается.

Форма и размер обеспечения исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения, порядок и срок его внесения:

К моменту представления в конкурсную комиссию конкурсного предложения, и не позднее срока окончания приема конкурсных предложений, концессионер обязан предоставить в конкурсную комиссию обеспечение исполнения обязательств по концессионному соглашению.

Обеспечение исполнения концессионером обязательств по концессионному соглашению осуществляется согласно п. 6.1 ч. 1 ст. 10 Закона о концессионных соглашениях обеспечения исполнения концессионером обязательств по концессионному соглашению определяются исходя из объема инвестиций, которые концессионер обязуется привлечь в целях реализации инвестиционной программы концессионера, утвержденной в порядке, установленном законодательством Российской Федерации в сфере регулирования цен (тарифов), за исключением расходов, которые в соответствии с концессионным соглашением должны осуществляться за счет средств бюджетов бюджетной системы Российской Федерации и за счет выручки концессионера, полученной от реализации производимых товаров, выполнения работ, оказания услуг, осуществляемых по регулируемым ценам (тарифам) и (или) с учетом установленных надбавок к ценам (тарифам).

Вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе состоялось 25.07.2016. Результаты оформлены соответствующим Протоколом от 25.07.2016 № 1, согласно которому на участие в конкурсе поданы две заявки: ООО «Теплогарант» и ООО «Комфорт».

Предварительный отбор участников состоялся 25.07.2016. Результаты оформлены соответствующим Протоколом от 25.07.2016 № 2, согласно которому ООО «Теплогарант» не допущено к участию в конкурсе.

Согласно ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать:

- 1) условия конкурса;
- 2) состав и описание, в том числе технико-экономические показатели, объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества;
- 3) требования, которые предъявляются к участникам конкурса (в том числе требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам) и в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников конкурса;
- 4) критерии конкурса и установленные в соответствии с ч.ч. 2.2, 3 и 4 ст. 24 настоящего Федерального закона параметры критериев конкурса;
- 5) исчерпывающий перечень документов и материалов и формы их представления заявителями, участниками конкурса, в том числе документов и материалов, подтверждающих:
 - а) соответствие заявителей требованиям, установленным конкурсной документацией и предъявляемым к участникам конкурса;
 - б) соответствие заявок на участие в конкурсе и конкурсных предложений требованиям, установленным конкурсной документацией;
 - в) информацию, содержащуюся в конкурсном предложении;
- 6) срок опубликования, размещения сообщения о проведении конкурса или направления этого сообщения лицам в соответствии с решением о заключении концессионного соглашения одновременно с приглашением принять участие в конкурсе;
- 7) порядок представления заявок на участие в конкурсе и требования, предъявляемые к ним;
- 8) место и срок представления заявок на участие в конкурсе (даты и время начала и истечения этого срока);
- 9) порядок, место и срок предоставления конкурсной документации;
- 10) порядок предоставления разъяснений положений конкурсной документации;
- 11) указание на способы обеспечения концессионером исполнения обязательств по концессионному соглашению, а в случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, указанное в ч. 1.2 ст. 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 ч.ч. 4 и 4.1 ст. 10 настоящего Федерального закона, но не менее чем в определенном конкурсной документацией размере;
- 12) размер задатка, вносимого в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения (далее - задаток), порядок и срок его внесения, реквизиты счетов, на которые вносится задаток;
- 13) размер концессионной платы, форму или формы, порядок и сроки ее внесения, за исключением случаев, предусмотренных частью 1.1 статьи 7 настоящего Федерального закона (при условии, что размер концессионной платы не является критерием конкурса);
- 14) порядок, место и срок представления конкурсных предложений (даты и время начала и истечения этого срока);
- 15) порядок и срок изменения и (или) отзыва заявок на участие в конкурсе и конкурсных предложений;
- 16) порядок, место, дату и время вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе;
- 17) порядок и срок проведения предварительного отбора участников конкурса,

дату подписания протокола о проведении предварительного отбора участников конкурса;

18) порядок, место, дату или даты в случае, если конкурсной документацией предусмотрено представление конкурсных предложений в двух отдельных запечатанных конвертах в соответствии с частью 1 статьи 30 настоящего Федерального закона, и время вскрытия конвертов с конкурсными предложениями;

19) порядок рассмотрения и оценки конкурсных предложений;

20) порядок определения победителя конкурса;

21) срок подписания протокола о результатах проведения конкурса;

22) срок подписания концессионного соглашения;

23) требования к победителю конкурса о представлении документов, подтверждающих обеспечение исполнения обязательств концессионера по концессионному соглашению в соответствии с установленными настоящим Федеральным законом способами обеспечения исполнения концессионером обязательств по концессионному соглашению, а также требования к таким документам;

24) утратил силу;

25) срок передачи концедентом концессионеру объекта концессионного соглашения и (или) иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества;

26) порядок предоставления концедентом информации об объекте концессионного соглашения, а также доступа на объект концессионного соглашения.

Согласно, ч. 1.6 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях установлено, что в случае, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, требования, которые предъявляются к участникам конкурса (в том числе требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам), не устанавливаются.

Согласно извещению о проведении рассматриваемого конкурса, конкурсной документации и проекту концессионного соглашения - объектом конкурса являются объекты теплоснабжения муниципального образования «Обуховское сельское поселение» (согласно приложению).

Статьей 2 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» установлено:

Объекты теплоснабжения - источники тепловой энергии, тепловые сети или их совокупность (п. 5.1);

Источник тепловой энергии - устройство, предназначенное для производства тепловой энергии (п. 3);

Тепловая сеть - совокупность устройств (включая центральные тепловые пункты, насосные станции), предназначенных для передачи тепловой энергии, теплоносителя от источников тепловой энергии до теплопотребляющих установок (п. 5).

Следовательно, при проведении рассматриваемого конкурса к участникам не должны предъявляться требования, предусмотренные п. 3 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях (в том числе к их квалификации, профессиональным, деловым качествам).

Вместе с тем, в соответствии с п. 3.1 Конкурсной документации в качестве заявителя на участие в открытом конкурсе могут выступать индивидуальный предприниматель, российское или иностранное юридическое лицо либо действующие без образования юридического лица по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) два и более указанных юридических лица, соответствующих,

в том числе требованию о наличии в штате заявителя квалифицированных (обученных и аттестационных) специалистов в сферах теплоснабжения, газоснабжения, водоснабжения, водоотведения, энергоснабжения в количестве соответствующем промышленной безопасности.

Согласно пп. 4 п. 3.2 Конкурсной документации заявка на участие в конкурсе должна содержать копии документов, подтверждающих наличие в штате заявителя квалифицированных специалистов в сфере теплоснабжения (копии трудовых книжек, копии приказов, копии свидетельств, удостоверений).

Таким образом, Комиссией антимонопольного органа установлен факт предъявления Администрацией МО «Обуховское сельское поселение» претендентам на участие в конкурсе излишнего требования в нарушение ч. 1.6 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях и последующем отказе в допуске к участию в конкурсе по данному основанию.

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.

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

РЕШИЛА:

1. Жалобу ООО «Теплогарант» признать обоснованной.

2. Признать Администрацию МО «Обуховское сельское поселение» нарушившей ч. 1.6 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях при организации и проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения муниципального образования «Обуховское сельское поселение» (сообщение № 110616/0379008/01), что выразилось в предъявлении претендентам на участие в конкурсе излишнего требования, не предусмотренного Законом, с последующим отказом в допуске к участию в конкурсе по данному основанию.

3. Выдать Предписание об устранении нарушений антимонопольного законодательства.

Председатель комиссии

<.....>

Члены комиссии:

<.....>

<.....>

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