



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ  
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

**РЕШЕНИЕ ПО ЖАЛОБЕ № 105/18.1-2016**

18.08.2016

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* – Администрации городского округа «город Лесной» (далее – Администрация ГО г. Лесной): <.....> (по доверенности), <.....> (по доверенности);

*заявителя жалобы* – ООО «Городская энергосервисная компания» (далее – ООО «ГЭСКО»): <.....> (согласно выписке из ЕГРЮЛ), <.....> (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 «ГЭСКО» на действия (бездействие) организатора торгов в лице Администрации ГО г. Лесной при организации и проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в собственности городского округа «город Лесной»,

**УСТАНОВИЛА:**

Информация о принятой к рассмотрению жалобе (вх. № 01-12671 от 10.08.2016) и ее содержании размещена на официальном сайте Свердловского УФАС России в сети «Интернет» (<http://sverdlovsk.fas.gov.ru>).

О времени и месте рассмотрения жалобы заявитель и организатор торгов уведомлены посредством «электронной почты» (исх. № 10284 от 15.08.2016).

Рассмотрение жалобы назначено на 15 час. 30 мин 18.08.2016, 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.

Порядок проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения определен Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях).

Таким образом, конкурс на право заключения концессионного соглашения является обязательной процедурой торгов, следовательно, жалобы на действия его организатора, подлежат рассмотрению по правилам, установленным ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с ч. 2 ст. 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.

Лица, не подавшие заявки на торги, в жалобе должны указать на обстоятельства, свидетельствующие о конкретных нарушениях установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, либо порядка подачи заявок на участие в торгах.

Указанное правило свидетельствует о том, что законодатель предоставил возможность защиты своих прав и законных интересов в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции только заинтересованным лицам, а не любым лицам, выявившим нарушение в порядке организации, проведения торгов. Такое четкое определение круга лиц, являющихся заинтересованными лицами в административном обжаловании, отличает его от судебного обжалования торгов.

Таким образом, рассмотрение жалоб по ст. 18.1 Закона о защите конкуренции введено для защиты прав и законных интересов лиц, заинтересованных в участии в торгах и подтвердивших свою заинтересованность подачей заявки или подтвердивших невозможность подачи заявки ввиду порока процедуры извещения о торгах и невозможности подачи заявки из-за нарушения правил ее подачи.

Доводы жалобы ООО «ГЭСКО» сводятся к тому, что организатор торгов при организации и проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в собственности городского округа «город Лесной» установил требование об оплате необоснованно высокого задатка для участия в торгах, в размере 50 млн. руб.

По мнению заявителя жалобы, такой размер задатка может ограничить количество потенциальных участников рассматриваемых торгов.

Представители Администрации ГО г. Лесной не согласны с доводами жалобы по следующим основаниям:

В соответствии с п. 12 ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать в том числе размер задатка, вносимого в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения, порядок и срок его внесения, реквизиты счетов, на которые вносятся задаток. Критерии размера задатка Законом о концессионных соглашениях не установлены.

При определении размера задатка Администрация ГО г. Лесной исходила из того, что при передаче прав на использование всего комплекса теплоснабжения городского округа потенциальный участник должен осознавать ответственность, в т.ч. материальную, за надлежащее исполнение принимаемых обязанностей.

Кроме того, победитель должен будет обеспечить качественное и полное выполнение инвестиционной программы, предусмотренной концессионным соглашением. Для этого он должен располагать достаточными финансовыми ресурсами (или возможностью их привлечения).

По мнению организатора торгов, оплата суммы задатка в установленном размере 50 млн. руб. подтвердит наличие возможностей у потенциального участника конкурса.

Администрация ГО г. Лесной считает, что целью рассматриваемого конкурса является заключение концессионного соглашения с крупной организацией, имеющей возможность обеспечить устойчивое функционирование стратегически важных объектов теплоснабжения на территории закрытого административно-территориального образования.

Относительно несоразмерности размера задатка организатор торгов отмечает следующее:

Предельный (максимальный) размер расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером в соответствии с техническим заданием концедента в период действия концессионного соглашения составляет 552,5 млн. руб.

Размер задатка от этой суммы составляет 9,04 процентов.

Предельная (максимальная) суммарная дисконтированная валовая выручка за период действия концессионного соглашения составляет 2 395 212,7 тыс.руб.

Размер задатка от этой суммы составляет 2,1 процента.

Если разбить величину дисконтированной валовой выручки по годам, то её сумма составит 159,7 млн.руб. в год.

Размер задатка от этой суммы составляет 31,3 процентов.

Кроме того, причиной увеличения размера задатка по сравнению с конкурсами проводимыми в 2015 году явилась передача из федеральной собственности магистральных и внутриквартальных сетей теплоснабжения и иных объектов, составляющих схему теплоснабжения города.

Таким образом, организатор торгов считает что размер задатка соразмерен параметрам критериев конкурса.

**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.

Постановлением от 29.06.2016 № 925 Администрацией ГО г. Лесной принято решение о проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в собственности городского округа «город Лесной».

Конкурсная документация утверждена этим же Постановлением.

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, находящихся в собственности городского округа «город Лесной» размещено 29.06.2016 на официальном сайте торгов в сети «Интернет» (<http://torgi.gov.ru/>) (извещение № 290616/8284261/01).

Согласно данному извещению:

1. Концедент – Администрация ГО г. Лесной.

Почтовый адрес и место нахождения: 624200, Свердловская область, город Лесной, ул. Карла Маркса, д. 8.

Официальный сайт в сети «Интернет» - [www.gorodlesnoy.ru](http://www.gorodlesnoy.ru).

Контактные лица:

первый заместитель главы администрации городского округа «Город Лесной» <.....> – тел. 8 (34342) 6-88-02,

председатель МКУ «Комитет по управлению имуществом администрации городского округа «Город Лесной» <.....> - тел. 8 (34342) 6-87-80,

начальник отдела энергетики и жилищной политики администрации городского округа «Город Лесной» <.....> – тел. 8 (34342) 6-87-86.

Банковские реквизиты: ИНН 6630001974, КПП 663001001, расчетный счет: 40302810300003016230. Получатель средств: УФК по Свердловской области (Администрация городского округа «Город Лесной» л/с.05623003800). БИК банка: 046577001. Банк: УРАЛЬСКОЕ ГУ БАНКА РОССИИ Г. ЕКАТЕРИНБУРГ ОКПО 32278903 ОГРН 1026601766993.

2. Предмет конкурса: право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в собственности городского округа «Город Лесной».

Объект концессионного соглашения: объекты теплоснабжения городского округа «Город Лесной» (Приложения № 1, 1.1 к конкурсной документации)

3. Срок действия концессионного соглашения: 15 (пятнадцать) лет со дня подписания концессионного соглашения.

4. В конкурсе может принять участие 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, отвечающие следующим обязательным требованиям:

- непроведение ликвидации участника конкурса - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника конкурса - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

- неприостановление деятельности участника конкурса в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в конкурсе;

- отсутствие у участника конкурса просроченной задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника конкурса, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период;

- иные требования согласно конкурсной документации.

Конкурсная документация размещена в сети «Интернет» на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) и на официальном сайте администрации городского округа «Город Лесной» - [www.gorodlesnoy.ru](http://www.gorodlesnoy.ru).

5. Критерии конкурса и их параметры:

- предельный размер расходов на реконструкцию и (или) модернизацию объекта концессионного соглашения;

- долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера (базовый уровень операционных расходов, показатели энергосбережения и энергетической эффективности)

- плановые значения показателей деятельности концессионера, согласно конкурсной документации.

Конкурсная документация размещена в сети «Интернет» на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) и на официальный сайте администрации городского округа «Город Лесной» - [www.gorodlesnoy.ru](http://www.gorodlesnoy.ru).

6. Конкурсная документация предоставляется в день письменного обращения заинтересованного лица, без взимания платы, по месту нахождения конкурсной комиссии, время работы конкурсной комиссии: понедельник – четверг - с 8 ч. 30 мин. до 17 ч. 30 мин., пятница - с 8 ч. 30 мин. до 16 ч. 30 мин. (перерыв на обед с 13-00 до 14-00 часов, время местное) ежедневно, кроме субботы и воскресенье. В период с 01.07.2016 с 8 ч. 30 мин. по 12.08.2016 до 17 ч. 00 мин.

7. Место нахождения и почтовый адрес конкурсной комиссии: 624200, Свердловская область, г. Лесной, ул. Карла Маркса, д. 8, этаж 2, кабинет 22, тел. 8 (34342) 6-87-86, 8 (34342) 6-87-85.

8. Заявка на участие в конкурсе представляется заявителем в соответствии с требованиями конкурсной документации в отдельном запечатанном конверте. Заявители могут представить заявку лично либо через представителя по месту нахождения конкурсной комиссии в понедельник – четверг - с 8 ч. 30 мин. до 17 ч. 30 мин., пятница - с 8 ч. 30 мин. до 16 ч. 30 мин. (перерыв на обед с 13-00 до 14-00 часов, время местное) ежедневно, кроме субботы и воскресенье, а также отправить по почте.

Дата и время начала срока представления заявок на участие в конкурсе: 8:30 часов по местному времени 01.07.2016.

Дата и время окончания срока представления заявок на участие в конкурсе: 17:00 часов по местному времени 12.08.2016.

9. Заявитель в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения вносит задаток в размере 50 000 000 (пятьдесят миллионов) рублей. Денежные средства должны поступить на счет концедента за 2 дня до момента окончания срока представления заявок на участие в конкурсе.

Задаток вносится на счет концедента по банковским реквизитам, указанным в п. 1 настоящего сообщения.

В платежном поручении в строке назначение платежа необходимо указывать: «задаток в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения».

10. Конкурсное предложение представляется участником конкурса в соответствии с требованиями конкурсной документации в отдельном запечатанном конверте. Участники конкурса могут представить конкурсное предложение лично либо через представителя по месту нахождения конкурсной комиссии в понедельник – четверг - с 8 ч. 30 мин. до 17 ч. 30 мин., пятница - с 8 ч. 30 мин. до 16 ч. 30 мин. (перерыв на обед с 13-00 до 14-00 часов, время местное) ежедневно, кроме субботы и воскресенье, а также отправить по почте.

Дата и время начала срока представления конкурсных предложений: 8:30 часов по местному времени 16.08.2016.

Дата и время окончания срока представления конкурсных предложений: 17:00 часов по местному времени 09.11.2016.

11. Место, дата и время вскрытия конвертов с заявками: Свердловская область, г. Лесной, ул. Карла Маркса, д. 8, 4 этаж, конференц-зал, 15.08.2016 в 11:00 часов по местному времени.

12. Место, дата и время вскрытия конвертов с конкурсными предложениями: Свердловская область, г. Лесной, ул. Карла Маркса, д. 8, 4 этаж, конференц-зал,

10.11.2016 в 11:00 часов по местному времени.

13. Победителем конкурса признается участник конкурса, предложивший наилучшие условия, определяемые в соответствии с частью 5.2 статьи 32 ФЗ «О концессионных соглашениях».

14. Срок подписания членами конкурсной комиссии протокола о результатах проведения конкурса: не позднее чем через 5 (пять) рабочих дней со дня подписания протокола рассмотрения и оценки конкурсных предложений.

15. Срок подписания концессионного соглашения: не позднее чем через 10 (десять) рабочих дней со дня подписания протокола о результатах проведения конкурса.

На момент рассмотрения жалобы состоялось вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе.

Результаты оформлены соответствующим Протоколом от 15.08.2016 № 1, согласно которому на участие в конкурсе поданы две заявки: ООО «ГЭСКО» и ЗАО «Каменская теплоснабжающая компания».

Согласно данному Протоколу в составе заявки ООО «ГЭСКО» отсутствует платежное поручение заявителя с оригинальной печатью банка, подтверждающее факт перечисления суммы задатка.

В составе заявки второго участника (ЗАО «Каменская теплоснабжающая компания») платежное поручение приложено.

В соответствии с п. 12 ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать в том числе размер задатка, вносимого в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения, порядок и срок его внесения, реквизиты счетов, на которые вносится задаток.

Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (ч. 1 ст. 380 ГК РФ).

При этом, Законом о концессионных соглашениях не определен размер задатка.

Вместе с тем, письмами ФАС России от 26.02.2009 № ИА/4770 и от 04.09.2013 № АЦ/34611/13, установлено, что Законом о концессионных соглашениях не регулируется порядок установления размера задатка при проведении конкурса, поэтому размер задатка и обязанность его внесения определяются собственником имущества или уполномоченным им обладателем имущественного права.

Таким образом, принимая во внимание параметры конкурса, определенные в конкурсной документации, а так же то, что одним из участников конкурса перечислен задаток в размере определенном в извещении, Комиссия антимонопольного органа считает, что установленный размер задатка соответствует действующему законодательству и не ограничивает потенциальных участников на участие в рассматриваемом конкурсе.

Более того, в конкурсной документации определена форма заявки на участие в конкурсе, согласно п. 1 которой заявитель соглашается на участие в конкурсе на условиях, установленных в данной документации, в т.ч. с установленным размером задатка.

ООО «ГЭСКО» подана заявка по форме, установленной конкурсной документацией.

Комиссия считает, что подав заявку на участие в рассматриваемых торгах ООО

«ГЭСКО» согласилось с условиями, определенными конкурсной документацией, в т.ч. с размером задатка.

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.

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

**РЕШИЛА:**

Жалобу ООО «ГЭСКО» признать не обоснованной.

Председатель комиссии

<.....>

Члены комиссии:

<.....>

<.....>

<.....>

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