



## УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

### РЕШЕНИЕ по жалобе № 133/18.1-2018

10.10.2018

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (Приказ от 22.12.2015 № 513, в ред. Приказа от 04.09.2018 № 271) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления;  
члены Комиссии: <...> – заместитель начальника отдела контроля органов власти;  
<...> – специалист 1 разряда отдела контроля органов власти,

при участии в качестве:

*заявителя* – Общество с ограниченной ответственностью «Теплоэнергокомплекс» (Строителей ул., д. 3А, г. Кушва, Свердловская область, 624300, далее – ООО «ТЭК»), представитель – <...> (доверенность от 04.10.2018 № 7);

*организатора торгов* – Администрация Кушвинского городского округа в рамках деятельности Комитета по управлению муниципальным имуществом Кушвинского городского округа (Красноармейская ул., д. 16, г. Кушва, Свердловская область, 624300), представители: <...> (председатель), <...> (доверенность от 31.01.2018 № Д-01/2018), <...> (доверенность от 31.01.2018 № Д-10/2018);

*заинтересованных лиц* – Общество с ограниченной ответственностью «Производственное коммерческое предприятие Синергия» (Победы пр., д. 290, оф. 200/1, г. Челябинск, Челябинская область, 454138, далее – ООО «ПКП Синергия»), представители: <...> (доверенность от 08.10.2018 № 77), <...> (доверенность от 08.10.2018 № 78); Общество с ограниченной ответственностью «Альтернатива» (40 лет Октября ул., д. 11Б, г. Нижняя Тура, Свердловская область, 624300, далее – ООО «Альтернатива»), представитель – <...> (доверенность от 10.10.2018 без номера),

рассмотрев в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «ТЭК» (вх. № 01-21438 от 04.10.2018) на действия (бездействие) организатора торгов (его комиссии), совершенные при организации и проведении торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в муниципальной

собственности Кушвинского городского округа (торги № 091117/10759693/01 на сайте <https://torgi.gov.ru>),

### **УСТАНОВИЛА:**

Информация о принятой к рассмотрению жалобе и ее содержании размещена на официальном сайте Свердловского УФАС России в сети «Интернет» (<http://sverdlovsk.fas.gov.ru>).

Рассмотрение жалобы было назначено на 10.10.2018 в 10 час. 00 мин. О времени и месте рассмотрения жалобы организатор торгов уведомлен путем направления Уведомления (исх. № 18395 от 05.10.2018) на электронную почту <...>, а также по Почте России. Заявитель жалобы – на электронную почту <...>, а также по Почте России.

Организатор торгов представил доказательства выполнения предусмотренной ч. 12 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции обязанности по извещению лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.

При рассмотрении жалобы осуществлялось аудиопротоколирование на устройство Panasonic RR-US551 700M MIC.

На основании ст. 11 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. Решение, принятое в административном порядке, может быть оспорено в суде.

Согласно п. 4.2 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган уполномочен рассматривать жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов. Торги (в том числе электронные) в силу п. 4 ст. 447 ГК РФ проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом. При этом случаи, когда договор может быть заключен только путем проведения торгов, согласно п. 3 ст. 447 ГК РФ устанавливаются ГК РФ или иным законом.

Объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем в силу п. 11 ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях) являются объектами концессионного соглашения.

Пунктом 5.1 ст. 2 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) под объектами теплоснабжения понимаются источники тепловой энергии, тепловые сети или их совокупность.

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 (ч. 1 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении).

Концессионное соглашение согласно ч. 1 ст. 13 Закона о концессионных соглашениях заключается путем проведения конкурса на право его заключения.

В качестве организатора торгов в силу п. 2 ст. 447 ГК РФ могут выступать собственник вещи, обладатель иного имущественного права на нее, другое лицо, имеющее интерес в заключении договора с тем, кто выиграет торги, а также лицо, действующее на основании договора с указанными лицами и выступающее от их имени или от своего имени, если иное не предусмотрено законом (нотариус, специализированная организация и др.).

Решение о заключении концессионного соглашения в отношении объектов концессионного соглашения, права собственности на которые принадлежат муниципальному образованию, в силу ст. 22 Закона о концессионных соглашениях, принимается органом местного самоуправления (п. 4 ч. 1). Этим решением устанавливается орган, уполномоченный концедентом на (п. 6 ч. 2):

а) утверждение конкурсной документации, внесение изменений в конкурсную документацию, за исключением устанавливаемых в соответствии с решением о заключении концессионного соглашения положений конкурсной документации;

б) создание конкурсной комиссии по проведению конкурса, утверждение её персонального состава.

Администрацией Кушвинского городского округа принято Постановление от 08.11.2017 № 1603 «О заключении концессионного соглашения в отношении объектов, предназначенных для теплоснабжения, горячего водоснабжения в открытых системах водоснабжения и подачи теплоносителя, находящихся в собственности Кушвинского городского округа» (далее – Постановление № 1603).

Постановлением № 1603 в качестве уполномоченного органа определен Комитет по управлению муниципальным имуществом Кушвинского городского округа (далее – КУМИ Кушвинского ГО).

КУМИ Кушвинского ГО согласно п. 1.1 Положения «О Комитете по управлению муниципальным имуществом Кушвинского городского округа» (утв. решением Думы Кушвинского городского округа от 20.02.2014 № 235, далее – Положение) является функциональным органом Администрации Кушвинского городского округа и наделяется полномочиями администрации Кушвинского городского округа по решению вопросов местного значения по владению, пользованию и распоряжению имуществом, находящимся в собственности Кушвинского городского округа, включая земли и земельные участки на территории Кушвинского городского округа, находящиеся в собственности Кушвинского городского округа и государственная собственность на которые не разграничена в пределах своей компетенции.

Постановлением № 1603 утверждена Конкурсная документация по проведению указанного конкурса (далее – Конкурсная документация) и создана конкурсная комиссия по его проведению (далее – Конкурсная комиссия).

К функциям конкурсной комиссии согласно п. 1 ч. 1 ст. 25 Закона о концессионных соглашениях относится опубликование и размещение сообщения о проведении открытого конкурса.

Сообщение о проведении указанного конкурса было размещено в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» 09.11.2017 - на официальном сайте Российской Федерации (утв. Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 № 909) -

www.torgi.gov.ru (извещение № 091117/10759693/01), 01.11.2017 - на официальном сайте организатора торгов - <http://kushva.midural.ru>).

Согласно сообщению о поведении конкурса заявки на участие в открытом конкурсе принимаются с 10.11.2017 по 03.05.2018.

Сообщением о поведении конкурса установлено, что конверты с заявками вскрываются 04.05.2018 в 16 час. 30 мин. на заседании конкурсной комиссии по адресу: Свердловская область г. Кушва, ул. Красноармейская, д. 16, каб. 46.

Условием защиты гражданских прав в административном порядке согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции является заинтересованность заявителя в проведении торгов и в участии в них. Так, лицом, подавшим заявку на участие в торгах, могут быть обжалованы любые совершенные организатором торгов (его комиссией) при организации и проведении торгов действия (бездействие), а иным лицом - в случае, если его права или законные интересы могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах.

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 в соблюдении организатором торгов (его комиссией) порядка их проведения, подтвердивших свою заинтересованность подачей заявки на участие в торгах либо указанием на препятствия в подаче заявок, в том числе иными лицами ввиду пороков информационного обеспечения торгов или наличия иных препятствий в подаче заявок.

В соответствии с Протоколом от 04.05.2018 № 1 вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе на участие в открытом конкурсе были поданы 3 заявки: ООО «ТЭК», ООО «ПКП Синергия», ООО «Альтернатива».

Следовательно, ООО «ТЭК» вправе обжаловать любые совершенные организатором торгов (его комиссией) действия (бездействие), совершенные при организации и проведении открытого конкурса.

Конкурсная комиссия на основании результатов проведения предварительного отбора участников конкурса принимает решение о допуске заявителя к участию в конкурсе или об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе и оформляет это решение протоколом проведения предварительного отбора участников конкурса, включающим в себя наименование (для юридического лица) или фамилию, имя, отчество (для индивидуального предпринимателя) заявителя, прошедшего предварительный отбор участников конкурса и допущенного к участию в конкурсе, а также наименование (для юридического лица) или фамилию, имя, отчество (для индивидуального предпринимателя) заявителя, не прошедшего предварительного отбора участников конкурса и не допущенного к участию в конкурсе, с обоснованием принятого конкурсной комиссией решения (ч. 2 ст. 29 Закона о концессионных соглашениях).

Протоколом от 04.05.2018 № 2 проведения предварительного отбора участников открытого конкурса ООО «ТЭК», ООО «ПКП Синергия» и ООО «Альтернатива» признаны прошедшими предварительный отбор и допущены к участию в конкурсе.

Согласно ч. 1 и ч. 2 ст. 32 Закона о концессионных соглашениях рассмотрение и оценка конкурсных предложений, представленных участниками конкурса, конверты с конкурсными предложениями которых подлежат вскрытию в соответствии со статьей 31 настоящего Федерального закона, осуществляются в установленном конкурсной документацией порядке конкурсной комиссией, которая определяет соответствие конкурсного предложения требованиям конкурсной документации и проводит оценку конкурсных предложений, в отношении которых принято решение об их соответствии

требованиям конкурсной документации, в целях определения победителя конкурса. Конкурсная комиссия на основании результатов рассмотрения конкурсных предложений принимает решение о соответствии или о несоответствии конкурсного предложения требованиям конкурсной документации.

Протоколом от 24.09.2018 № 3 вскрытия конвертов с конкурсными предложениями (далее – Протокол от 24.09.2018 № 3) конкурсные предложения ООО «ТЭК», ООО «ПКП Синергия» и ООО «Альтернатива» допущены к рассмотрению и оценке конкурсной комиссией.

Частью 6 ст. 32 Закона о концессионных соглашениях установлено, что в случае, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, содержащиеся в конкурсных предложениях условия оцениваются конкурсной комиссией в порядке, установленном статьей 49 настоящего Федерального закона.

Оценка конкурсных предложений в соответствии с критериями конкурса, указанными в части 1 статьи 47 настоящего Федерального закона, осуществляется конкурсной комиссией посредством сравнения содержащихся в конкурсных предложениях условий (ч. 2 ст. 49 Закона о концессионных соглашениях).

Протоколом от 25.09.2018 № 4 рассмотрения и оценки конкурсных предложений (далее – Протокол от 25.09.2018 № 4) конкурсная комиссия определила, что наилучшим предложением является конкурсное предложение ООО «ПКП Синергия».

В соответствии с ч. 1 и ч. 2 ст. 33 Закона о концессионных соглашениях победителем конкурса признается участник конкурса, предложивший наилучшие условия, определяемые в порядке, предусмотренном частью 6 статьи 32 настоящего Федерального закона. В случае, если два и более конкурсных предложения содержат равные наилучшие условия, победителем конкурса признается участник конкурса, раньше других указанных участников конкурса представивший в конкурсную комиссию конкурсное предложение.

Протоколом от 01.10.2018 № 5 о результатах проведения конкурса (далее – Протокол от 01.10.2018 № 5) ООО «ПКП Синергия» признано победителем открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности Кушвинского городского округа.

Обжалование действий (бездействия) организатора торгов, конкурсной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня размещения результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции).

Для размещения информации о проведении открытых конкурсов на право заключения концессионного соглашения согласно пп. «а» п. 1 Постановления Правительства РФ от 10.09.2012 № 909 определен официальный сайт Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» - [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru).

Протокол от 01.10.2018 № 5 размещен на официальном сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) 01.10.2018, в то время как жалоба ООО «ТЭК» поступила в адрес Свердловского УФАС России 04.10.2018, т.е. в пределах срока, установленного на обжалование действий (бездействия) организатора торгов, установленного ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с ч. 17 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов (его комиссии).

ООО «ТЭК» в жалобе ссылается на то, что нарушен порядок определения победителя путем неверного расчета дисконтированной валовой выручки всех участников

конкурса, а также не обоснования, исходя из каких значений для победителя – ООО «ПКП Синергия», она рассчитана в размере 110 млн. рублей за весь срок действия соглашения. Кроме того, в нарушение ч. 6 ст. 32 Закона о концессионных соглашениях, конкурсная комиссия не приложила к Протоколу от 25.09.2018 № 4 расчет необходимой валовой выручки по годам действия концессионного соглашения.

Наилучшие содержащиеся в конкурсных предложениях условия согласно п. 1 ч. 2, ч. 3 ст. 49 Закона о концессионных соглашениях соответствуют дисконтированной выручке участника конкурса, для которого определено ее минимальное значение, в случае, если дисконтированная выручка участника конкурса, для которого определено ее минимальное значение, отличается от дисконтированной выручки другого участника конкурса, для которого определено следующее по величине значение дисконтированной выручки после ее минимального значения, более чем на два процента превышающее минимальное значение дисконтированной выручки. При этом дисконтированная выручка участника конкурса равна сумме следующих величин, рассчитанных в ценах первого года срока действия концессионного соглашения с применением коэффициента дисконтирования (далее - дисконтирование величин):

1) необходимая валовая выручка от поставок товаров, оказания услуг по регулируемым ценам (тарифам) на каждый год срока действия концессионного соглашения;

2) объем расходов, финансируемых за счет средств концедента на использование (эксплуатацию) объекта концессионного соглашения, на каждый год срока действия концессионного соглашения;

3) расходы концессионера, подлежащие возмещению в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения и не возмещенные ему на дату окончания срока действия концессионного соглашения;

4) объем расходов, финансируемых за счет средств концедента, на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения на каждый год срока действия концессионного соглашения в случае, если решением о заключении концессионного соглашения, конкурсной документацией предусмотрено принятие концедентом на себя расходов на создание и (или) реконструкцию данного объекта;

5) плата концедента.

Необходимая валовая выручка от поставок товаров, оказания услуг по регулируемым ценам (тарифам) согласно части 7 ст. 49, п. 8 ч. 1 и ч. 2 ст. 46 Закона о концессионных соглашениях рассчитывается в соответствии с методическими указаниями по расчету регулируемых цен (тарифов), предусмотренными нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения, для предусмотренных статьей 46 настоящего Федерального закона методов регулирования тарифов.

При этом концедент устанавливает в конкурсной документации по согласованию с уполномоченным органом регулирования тарифов субъекта Российской Федерации, участвующего в концессионном соглашении, один из методов регулирования тарифов: метод обеспечения доходности инвестированного капитала, метод доходности инвестированного капитала или метод индексации установленных тарифов, метод индексации. При расчете необходимой валовой выручки используются цены, величины, значения, параметры, содержащиеся в конкурсном предложении и установленные конкурсной документацией.

Концессионное соглашение, объектом которого являются объекты теплоснабжения, в силу п. 1 ч. 1 ст. 42, п. 4 ч. 1, п. 3 и п. 4 ч. 2 ст. 47 Закона о концессионных соглашениях должно содержать в качестве существенного условия

значения долгосрочных параметров регулирования деятельности концессионера (долгосрочных параметров государственного регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения, определенных в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения), которые устанавливаются в качестве критерия конкурса и к которым относятся:

- норма доходности инвестированного капитала, норматив чистого оборотного капитала в случае, если конкурсной документацией предусмотрен метод обеспечения доходности инвестированного капитала или метод доходности инвестированного капитала;

- нормативный уровень прибыли в случае, если конкурсной документацией предусмотрен метод индексации установленных тарифов или метод индексации.

Согласно ч. 4 ст. 49 Закона о концессионных соглашениях дисконтированная выручка участника конкурса определяется с применением вычислительной программы, размещенной на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по ведению официального сайта. Требования к форме и содержанию этой программы устанавливаются указанным федеральным органом исполнительной власти.

Наилучшие содержащиеся в конкурсных предложениях условия согласно п. 2 ч. 2 ст. 49 Закона о концессионных соглашениях также соответствуют наибольшему количеству содержащихся в конкурсном предложении наилучших плановых значений показателей деятельности концессионера по сравнению с соответствующими значениями, содержащимися в конкурсных предложениях иных участников конкурса, дисконтированные выручки которых превышают менее чем на два процента минимальное значение дисконтированной выручки, определенное на основании всех конкурсных предложений, или равны ему, в случае, если дисконтированная выручка участника конкурса, для которого определено ее минимальное значение, отличается от дисконтированной выручки другого участника конкурса, для которого определено следующее по величине значение дисконтированной выручки после ее минимального значения, менее чем на два процента превышающее минимальное значение дисконтированной выручки или равное ему.

Концессионное соглашение, объектом которого являются объекты теплоснабжения, в силу п. 4 ч. 1 ст. 42, п. 5 ч. 1 ст. 47 Закона о концессионных соглашениях должно содержать в качестве существенного условия плановые значения показателей деятельности концессионера (плановые значения показателей надежности и энергетической эффективности объектов теплоснабжения, плановые значения иных предусмотренных конкурсной документацией технико-экономических показателей данных систем и (или) объектов), которые устанавливаются в качестве критериев конкурса.

В конкурсную документацию также включаются предельные (минимальные и (или) максимальные) значения критериев конкурса, в том числе плановые значения показателей деятельности концессионера и долгосрочные параметры деятельности концессионера (п. 9 ч. 1 ст. 46, п. 5 и п. 4 ч. 1 ст. 47 Закона о концессионных соглашениях), а также минимально допустимые плановые значения показателей деятельности концессионера и по согласованию с уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации или органом местного самоуправления, осуществляющими регулирование цен (тарифов) в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере государственного регулирования цен (тарифов), следующие долгосрочные

параметры регулирования деятельности концессионера (п. 1 ч. 1 и ч. 3 ст. 46 Закона о концессионных соглашениях):

1) размер инвестированного капитала, срок возврата инвестированного капитала в случае, если конкурсной документацией предусмотрен метод обеспечения доходности инвестированного капитала (метод доходности инвестированного капитала);

2) иные не являющиеся в соответствии с частью 2 статьи 47 настоящего Федерального закона критериями конкурса долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера для предусмотренного конкурсной документацией метода регулирования тарифов в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения.

Приложением № 4-2 к Конкурсной документации методом тарифного регулирования установлен метод индексации.

Организатор конкурса пояснил, что им рассчитана финансовая модель, где были учтены все затраты на производство и передачу тепловой энергии, которая официально не утверждена. Сведения о предельных значениях долгосрочных параметров взяты с официального сайта Региональной энергетической комиссии Свердловской области, и данные значения являются базовыми операционными расходами, установленными в тарифе, который был определен для действующей теплоснабжающей организации. Заявители могли не согласиться с данным значением и предложить либо большее, либо меньшее значение.

Организатор конкурса отметил, что ООО «ТЭК» в конкурсном предложении указало предельное значение долгосрочных параметров, равное значению, установленному организатором конкурса, тогда как ООО «ПКП Синергия» предложило меньшее значение.

ООО «ТЭК» указало, что с данными значениями было ознакомлено частично, поскольку организатором конкурса они не были озвучены при вскрытии конвертов с конкурсными предложениями.

В соответствии с п. 18 ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация, помимо прочего, должна содержать 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.

Конкурсное предложение оформляется на русском языке в письменной форме в двух экземплярах (оригинал и копия), каждый из которых удостоверяется подписью участника конкурса, и представляется в конкурсную комиссию в установленном конкурсной документацией порядке в отдельном запечатанном конверте. Представленное в конкурсную комиссию конкурсное предложение подлежит регистрации в журнале регистрации конкурсных предложений под порядковым номером с указанием даты и точного времени его представления (часы и минуты) во избежание совпадения этого времени с временем представления других конкурсных предложений (ч. 1 и ч. 2 ст. 30 Закона о концессионных соглашениях).

Согласно ч. 1 ст. 31 Закона о концессионных соглашениях конверты с конкурсными предложениями вскрываются на заседании конкурсной комиссии в порядке, в день, во время и в месте, которые установлены конкурсной документацией. При вскрытии конвертов с конкурсными предложениями в соответствии с критериями конкурса, предусмотренными частью 1 статьи 47 настоящего Федерального закона, конкурсной комиссией оглашаются значения содержащихся в конкурсных предложениях условий в



соответствии с такими критериями конкурса, и такие значения вносятся в протокол вскрытия конвертов с конкурсными предложениями.

Выполнение организатором торгов (его комиссией) указанного требования направлено на исключение последующего внесения каких-либо изменений значений содержащихся в конкурсных предложениях условий (подлога).

Вместе с тем, согласно п. 6 раздела 3.9 Конкурсной документации при вскрытии конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе объявляются и заносятся в протокол:

- 1) сведения о вскрытии конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе;
- 2) наименование (фамилия, имя, отчество) и место нахождения (место жительства) каждого заявителя, конверт которого, содержащий заявку на участие в открытом конкурсе, вскрывается;
- 3) сведения о наличии в этой заявке на участие в открытом конкурсе документов и материалов, представление которых заявителем предусмотрено настоящей конкурсной документацией.

В Конкурсной документации отсутствует условие о внесении организатором торгов в протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе значений содержащихся в конкурсных предложениях условий, что противоречит ч. 1 ст. 31 Закона о концессионных соглашениях.

Более того, Комиссией Свердловского УФАС России установлено, что организатором торгов (его комиссией) в Протокол от 24.09.2018 № 3 не внесены значения содержащихся в конкурсных предложениях условий ни одного из участников конкурса. Организатором конкурса не представлены доказательства того, что при вскрытии конвертов с конкурсными предложениями им были оглашены те значения условий, которые содержались в конкурсных предложениях.

Таким образом, представленные на рассмотрение жалобы организатором торгов оригиналы конкурсных предложений им расшиты якобы при копировании, что исключает саму возможность проверить правильность обжалуемых действий (бездействия), совершенных при определении победителя, основываясь на неverified исходных данных.

В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений (ч. 17 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции).

Исходя из вышеизложенного, Комиссия Свердловского УФАС России приходит к выводу о невозможности рассмотрения доводов жалобы ООО «ТЭК», возражений организатора торгов относительно нарушения (соблюдения) порядка определения победителя, поскольку в действиях (бездействии) организатора торгов (его комиссии) имеет место нарушение на предшествующем порядку оценки конкурсных предложений этапе, а именно ч. 1 ст. 31 Закона о концессионных соглашениях, выразившееся в невнесении в Протокол от 24.09.2018 № 3 значений содержащихся в конкурсных предложениях условий, исключающее саму возможность формулирования заявителем жалобы конкретных доводов и их рассмотрения по существу.

Нарушение порядка приема заявок на участие в торгах образует событие предусмотренного ч. 5 ст. 7.32.4 КоАП РФ административного правонарушения.

В соответствии с ч. 20 ст. 18.1 и п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции 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 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.

При этом в силу п. 1 ст. 449 ГК РФ основанием для признания торгов являются случаи:

- кто-либо необоснованно был отстранен от участия в торгах;
- на торгах неосновательно была не принята высшая предложенная цена;
- продажа была произведена ранее указанного в извещении срока;
- были допущены иные существенные нарушения порядка проведения торгов, повлекшие неправильное определение цены продажи;
- были допущены иные нарушения правил, установленных законом.

Комиссия Свердловского УФАС России решила выдать организатору торгов предписание о принятии всех зависящих от него мер по:

- 1) отмене Протоколов от 24.09.2018 № 3, от 25.09.2018 № 4 и от 01.10.2018 № 5;
- 2) продлению срока подачи конкурсных предложений.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является непосредственное обнаружение должностным лицом, уполномоченным составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

Учитывая установленные ч. 16 и ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции особенности порядков принятия (только коллегиально) решения, являющегося результатом проведения в ходе осуществления государственного контроля (надзора) проверки (примечание к ст. 28.1 КоАП РФ), и его обжалования (только судебный), у должностных лиц того же самого органа, единолично осуществляющих производство по делу об административном правонарушении, заведомо отсутствуют законные основания как переоценивать изложенные в не оспоренном в установленном порядке решении достаточные данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, так и отражать результаты такой переоценки как в протоколе об административном правонарушении, так и в соответствующем постановлении.

В соответствии с ч. 1 ст. 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями особенной части настоящего Кодекса, а ст. 7.32.4 КоАП РФ установлена административная ответственность юридических лиц, в том числе органов местного самоуправления (дело № А60-54372/2015).

Статьей 2 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее – Закон о местном самоуправлении) установлено, что органы местного самоуправления - избираемые непосредственно населением и (или) образуемые представительным органом муниципального образования органы, наделенные собственными полномочиями по решению вопросов местного значения.

К полномочиям органов местного самоуправления городских округов по организации теплоснабжения на соответствующих территориях в силу п. 1 ч. 1 ст. 6 Закона о теплоснабжении относятся организация обеспечения надежного теплоснабжения потребителей на территориях городских округов, в том числе принятие мер по организации обеспечения теплоснабжения потребителей в случае неисполнения теплоснабжающими организациями или теплосетевыми организациями своих обязательств либо отказа указанных организаций от исполнения своих обязательств.

Осуществление полномочий по организации в границах городского округа теплоснабжения населения посредством передачи прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в муниципальной собственности, в соответствии с ч. 2 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении реализуется по договорам их аренды или по концессионным соглашениям, за исключением предусмотренных законодательством Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) и законодательством Российской Федерации о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

Структуру органов местного самоуправления составляют представительный орган муниципального образования, глава муниципального образования, местная администрация (исполнительно-распорядительный орган муниципального образования), контрольно-счетный орган муниципального образования, иные органы и выборные должностные лица местного самоуправления, предусмотренные уставом муниципального образования и обладающие собственными полномочиями по решению вопросов местного значения (ч. 1 ст. 34 Закона о местном самоуправлении).

Согласно ч.ч. 1, 7 и 8 ст. 37 Закона о местном самоуправлении местная администрация (исполнительно-распорядительный орган муниципального образования) наделяется уставом муниципального образования полномочиями по решению вопросов местного значения и полномочиями для осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации. Местная администрация обладает правами юридического лица. Структура местной администрации утверждается представительным органом муниципального образования по представлению главы местной администрации. В структуру местной администрации могут входить отраслевые (функциональные) и территориальные органы местной администрации.

Согласно ст. 19 Устава Кушвинского городского округа (принят Решением Кушвинской городской Думы от 09.06.2005 № 313, далее - Устав) Администрация Кушвинского городского округа входит в структуру органов местного самоуправления.

В соответствии с ч. 2 ст. 41 Закона о местном самоуправлении органы местного самоуправления, которые в соответствии с настоящим Федеральным законом и уставом муниципального образования наделяются правами юридического лица, являются муниципальными казенными учреждениями, образуемыми для осуществления управленческих функций, и подлежат государственной регистрации в качестве юридических лиц в соответствии с федеральным законом.

Представительный орган муниципального образования и местная администрация как юридические лица действуют на основании общих для организаций данного вида положений настоящего Федерального закона в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации применительно к казенным учреждениям.

Основаниями для государственной регистрации органов местного самоуправления в качестве юридических лиц являются устав муниципального образования и решение о

создании соответствующего органа местного самоуправления с правами юридического лица.

Основаниями для государственной регистрации органов местной администрации в качестве юридических лиц являются решение представительного органа муниципального образования об учреждении соответствующего органа в форме муниципального казенного учреждения и утверждение положения о нем этим представительным органом муниципального образования по представлению главы местной администрации (ч. 3 ст. 41 Закона о местном самоуправлении).

В соответствии со ст. 28 Устава Администрация городского округа - исполнительно-распорядительный орган муниципального образования, наделенный полномочиями по решению вопросов местного значения, предусмотренных статьей 5 настоящего Устава и полномочиями по осуществлению отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и законами Свердловской области.

Администрация Кушвинского городского округа обладает правами юридического лица, в соответствии с гражданским законодательством, с особенностями, предусмотренными для органов местного самоуправления федеральным законом, устанавливающим общие принципы организации местного самоуправления в Российской Федерации, и настоящим Уставом.

Согласно п. 1.3 Положения КУМИ Кушвинского ГО является юридическим лицом.

В связи с тем, что КУМИ Кушвинского ГО является функциональным органом Администрации Кушвинского городского округа, а не органом местного самоуправления, хотя и зарегистрирован как отдельное юридическое лицо, субъектом административной ответственности является орган местного самоуправления – Администрация Кушвинского городского округа.

В соответствии с ч.ч. 1 и 2 ст. 25.4 КоАП РФ защиту прав и законных интересов юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, или юридического лица, являющегося потерпевшим, осуществляют его законные представители, которыми могут являться его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение.

В соответствии с ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ в случае совершения юридическим лицом административного правонарушения и выявления конкретных должностных лиц, по вине которых оно было совершено, допускается привлечение к административной ответственности по одной и той же норме как юридического лица, так и указанных должностных лиц (п. 15 Постановления Пленума ВС РФ от 24.03.2005 № 5).

Лица, осуществляющие функции по организации и проведению обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, в том числе члены конкурсной комиссии, совершившие административные правонарушения, предусмотренные ст. 7.32.4 настоящего Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица, т.е. в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей (ст. 2.4 КоАП РФ).

В состав конкурсной комиссии согласно Протоколу № 3 входят:

Председатель комиссии – <...> – заместитель Главы Администрации Кушвинского городского округа — начальник Финансового управления в Кушвинском городском округе.

Заместитель председателя комиссии – <...> – председатель КУМИ Кушвинского ГО.

Член комиссии – <...> – депутат Думы Кушвинского городского округа.

Согласно ч.ч. 1-3 ст. 25.15 КоАП РФ лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату. Извещения, адресованные гражданам, в том числе индивидуальным предпринимателям, направляются по месту их жительства. При этом место жительства индивидуального предпринимателя определяется на основании выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, а также место нахождения юридического лица.

Согласно ч.ч. 1 и 2 ст. 25.1 КоАП РФ потерпевший, а также лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

Учитывая вышеизложенное и руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Свердловского УФАС России

#### РЕШИЛА:

1. Жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Теплоэнергокомплекс» признать необоснованной.

2. Организатора торгов (его комиссию) признать нарушившим ч. 1 ст. 31 Закона о концессионных соглашениях, что выразилось в неуказании в Протоколе от 24.09.2018 № 3 значений содержащихся в конкурсных предложениях условий.

3. Выдать организатору торгов предписание.

4. Законному представителю Администрации Кушвинского городского округа надлежит явиться на составление в отношении юридического лица протокола об административном правонарушении, предусмотренном ч. 5 ст. 7.32.4 КоАП РФ, **21.11.2018 в 15 час. 00 мин.** в Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области (ул. Московская, 11, 2 этаж, каб. 215, г. Екатеринбург, 620014).

5. Председателю Конкурсной комиссии надлежит явиться либо ознакомить с данным решением должностное лицо, ответственное за оглашение и внесение в Протокол от 24.09.2018 № 3 значений содержащихся в конкурсных предложениях условий, и обеспечить его явку для составления в отношении должностного лица протокола об административном правонарушении, предусмотренном ч. 5 ст. 7.32.4 КоАП РФ, **21.11.2018 в 15 час. 00 мин.** в Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области (ул. Московская, 11, 2 этаж, каб. 215, г. Екатеринбург, 620014).

6. Администрации Кушвинского городского округа в срок до **16.11.2018** предоставить в адрес Управления, первоначально по электронной почте (tob6@fas.gov.ru) следующие документы (надлежаще заверенные их копии) и сведения в отношении

Администрации, Председателя Конкурсной комиссии (ответственного должностного лица):

- документ, подтверждающий факт внесения записи в Единый государственный реестр юридических лиц;

- паспорт (первые две страницы и прописка), документ о назначении на должность, трудовой договор (контракт), должностную инструкцию или иной документ (с отметкой об ознакомлении), содержащий обязанность по оглашению и внесению в протокол значений содержащихся в конкурсных предложениях условий;

- письменное объяснение (ст. 26.3 КоАП РФ) и иные документы (сведения), которые сочтете необходимым приобщить к возбуждаемому делу об административном правонарушении.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии: <...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Свердловской области.