



## УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

### РЕШЕНИЕ

по жалобам № 1/18.1-2019 и № 2/18.1-2019

22.01.2019

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 28.11.2018 № 399) в составе:

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

при участии в качестве:

*заявителей* – Общество с ограниченной ответственностью «Теплоэнергокомплекс» (Строителей ул., д. 3А, г. Кушва, Свердловская область, 624300, далее – ООО «ТЭК»), представитель – <...> (доверенность от 07.01.2019 № 7);

- Общество с ограниченной ответственностью «Альтернатива» (40 лет Октября ул., д. 11Б, г. Нижняя Тура, Свердловская область, 624221, далее – ООО «Альтернатива»), представитель – <...> (доверенность от 10.01.2019 без номера);

*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 14.01.2019 № Д-01/2019);

*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 14.01.2019 № 3), <...> (доверенность от 14.01.2019 № 4), <...> (доверенность от 21.01.2019 № 7),

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) и жалобу ООО «Альтернатива» (вх. № 01-292 от 10.01.2019) 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 17.01.2019 в 14 час. 00 мин. О времени и месте рассмотрения жалобы организатор торгов уведомлен путем направления Уведомлений (исх. № 208 от 11.01.2019, исх. № 307 от 14.01.2019) на электронную почту <...>, заявители жалоб – на электронную почту <...>, <...>. В связи с необходимостью получения дополнительной информации, руководствуясь ч. 14.1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией Свердловского УФАС России принято решение о продлении срока принятия решения по жалобам № 1/18.1-2019 и № 2/18.1-2019.

Рассмотрение жалобы назначено на 22.01.2019 в 13 час. 00 мин. О времени и месте рассмотрения жалобы организатор торгов уведомлен путем направления Уведомлений (исх. № 643 от 18.01.2019, исх. № 644 от 18.01.2019) на электронную почту <...>, заявители жалоб – на электронную почту <...>, <...>.

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 аудиопотоколирование 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 Комиссия по

проведению открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения (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 поведении 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](http://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» и ООО «Альтернатива» 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 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. В случае представления конкурсных предложений в двух отдельных запечатанных конвертах в соответствии с частью 1 статьи 30 настоящего Федерального закона такие конверты вскрываются в разные дни. При вскрытии конвертов с конкурсными предложениями объявляются и заносятся в протокол вскрытия конвертов с конкурсными предложениями наименование и место нахождения (для юридического лица) или фамилия, имя, отчество и место жительства (для индивидуального предпринимателя) каждого участника конкурса, сведения о наличии в конкурсном предложении документов и материалов, требование о представлении которых участниками конкурса содержится в конкурсной документации. 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.

Конкурсной комиссией вскрыты конверты с конкурсными предложениями ООО «ТЭК», ООО «ПКП Синергия» и ООО «Альтернатива», озвучены и внесены значения содержащихся в них условий в Протокол от 25.12.2018 № 3 вскрытия конвертов с конкурсными предложениями по сообщению № 091117/10759693/01 (далее – Протокол от 25.12.2018 № 3).

Частями 1 и 2 ст. 32 Закона о концессионных соглашениях установлено, что 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.

Между тем, Протоколом от 26.12.2018 № 4 по сообщению № 091117/10759693/01 (далее – Протокол от 26.12.2018 № 4) конкурсная комиссия уже признала, что наилучшим предложением является конкурсное предложение ООО «ПКП Синергия», хотя в данном протоколе конкурсная комиссия должна отразить решение о соответствии или о несоответствии конкурсного предложения требованиям конкурсной документации.

Оценка конкурсных предложений в соответствии с критериями конкурса, указанными в части 1 статьи 47 настоящего Федерального закона, согласно ч. 6 ст. 32 и ч. 2 ст. 49 Закона о концессионных соглашениях осуществляется конкурсной комиссией посредством сравнения содержащихся в конкурсных предложениях условий (ч. 2 ст. 49 Закона о концессионных соглашениях).

Протоколом от 27.12.2018 № 5 о результатах проведения конкурса по сообщению № 091117/10759693/01 на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения Кушвинского городского округа (далее – Протокол от 27.12.2018 № 5) ООО «ПКП Синергия» признано победителем открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, горячего водоснабжения в открытых системах теплоснабжения и подачи теплоносителя, находящихся в 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 27.12.2018 № 5 размещен на официальном сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) 27.12.2018, в то время как жалоба ООО «ТЭК» поступила в адрес Свердловского УФАС России 09.01.2019, т.е. в пределах срока, установленного на обжалование действий (бездействия) организатора торгов, предусмотренного ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, а жалоба ООО «Альтернатива» – 10.01.2019, т.е. за пределами срока, установленного на обжалование действий (бездействия) организатора торгов, предусмотренного ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Отсутствие в ст. 18.1 Закона о защите конкуренции такого основания для возвращения жалобы, как истечение срока для ее подачи, не свидетельствует о праве антимонопольного органа рассматривать жалобы, поданные с нарушением предусмотренного законом срока, поскольку данные сроки предусмотрены Законом о защите конкуренции, в частности, с целью защиты интересов добросовестных участников торгов, заключивших и исполняющих договоры по итогам торгов (Постановление ФАС Уральского округа от 13.12.2012 № Ф09-12368/12 по делу № А71-7099/2012).

Следовательно, жалоба ООО «Альтернатива» признается необоснованно поданной, что не лишает его участия в качестве заинтересованного лица.

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 конкурсной комиссией в нарушение п. 1 ч. 3 ст. 49 Закона о концессионных соглашениях дисконтированной валовой выручки всех участников конкурса. Более того, конкурсной комиссией не была рассчитана дисконтированная валовая выручка на каждый год действия концессионного соглашения.

ООО «Альтернатива» поддерживает жалобу ООО «ТЭК» и указывает на то, что при подведении итогов конкурса конкурсной комиссией были допущены существенные нарушения действующего законодательства, а именно ст. 49 Закона о концессионных соглашениях. Согласно Приказу Минэкономразвития России от 01.10.2013 № 563 вычислительная программа по расчету дисконтированной валовой выручки оформляется в виде электронной таблицы и состоит из следующих блоков: блок входных данных, блок расчета и блок результатов расчета. Листы электронной таблицы блока входных данных должны содержать ячейки, и (или) поля, и (или) формы, и (или) иные элементы управления вычислительной программы, обеспечивающие возможность ввода или выбора из предполагаемого программой списка следующих значений и данных:

а) вид объектов, в отношении которых проводится конкурс на право заключения концессионного соглашения;

б) вид договора (соглашения);

в) метод регулирования тарифов, предусмотренный конкурсной документацией;

г) значения долгосрочных параметров государственного регулирования цен (тарифов), долгосрочных параметров регулирования тарифов, определенных в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере

теплоснабжения (далее - долгосрочные параметры регулирования), установленные в конкурсной документации, а также указанные в конкурсном предложении участника конкурса на право заключения концессионного соглашения, в соответствии с пунктами 6 и 7 Требований;

д) иные цены, значения, параметры, установленные в конкурсной документации, а также указанные в конкурсном предложении участника конкурса на право заключения концессионного соглашения в соответствии с пунктами 9 и 10 Требований;

е) коэффициент дисконтирования, определенный в соответствии с законодательством РФ о концессионных соглашениях, нормативными правовыми актами РФ в сфере теплоснабжения.

ООО «Альтернатива» ссылается на то, что, не заполнив лист «Конкурсная документация» и «Конкурсное предложение», организатор торгов не мог получить корректный результат расчета.

ООО «ПКП Синергия» с доводами жалоб ООО «ТЭК» и ООО «Альтернатива» не согласно, считает, что организатором торгов верно произведен расчет и подведены итоги конкурса.

Организатор торгов отметил, что к Протоколу 27.12.2018 № 5 приложен расчет дисконтированной валовой выручки каждого участника конкурса исходя из программы, которая размещена на сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru). Данная программа подразумевает заполнение следующих входных блоков: Основные сведения, Конкурсная документация, Конкурсное предложение. Блок Конкурсная документация организатором торгов не заполнялся, поскольку РЭК Свердловской области не были представлены о ценах на энергоресурсы и объемах выработки. Оценка производилась по критериям конкурсных предложений, а именно по базовому уровню операционных расходов, куда входят основные затраты для установления на последующий период действия концессионного соглашения тарифов, удельный расход топлива, потери тепла на сетях в процентном соотношении, предельный размер на создание и реконструкцию объекта концессионного соглашения, плата концедента по годам.

Также организатор торгов сообщил о том, что суммарная дисконтированная валовая выручка не была рассчитана, а победитель был определен по дисконтированной валовой выручке первого года действия концессионного соглашения.

Наилучшие содержащиеся в конкурсных предложениях условия в силу ч. 2 ст. 49 Закона о концессионных соглашениях соответствуют:

1) **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;

2) **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.

При этом в конкурсную документацию согласно п. 1 и п. 9 ч. 1 ст. 46 Закона о концессионных соглашениях включаются предельные (минимальные и (или) максимальные) значения критериев конкурса, в том числе **плановых значений показателей деятельности концессионера**, а также минимально допустимые плановые значения показателей деятельности концессионера.

При этом согласно ч. 3 ст. 49 Закона о концессионных соглашениях если решением о заключении концессионного соглашения, конкурсной документацией не предусмотрено принятие концедентом на себя расходов на создание и (или) реконструкцию данного объекта, **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) плата концедента.

Правила дисконтирования величин при оценке конкурсных предложений на право заключения концессионных соглашений и договоров аренды в сфере теплоснабжения, в сфере водоснабжения и водоотведения на основании ч. 5 ст. 49 Закона о концессионных соглашениях утверждены Постановлением Правительства РФ от 03.06.2014 № 510 (далее – Правила № 510).

Дисконтирование величин в соответствии с пп. «а» п. 2 Правил № 510 осуществляется при определении победителя конкурса на право заключения концессионного соглашения - в отношении:

- необходимой валовой выручки от поставок товаров и оказания услуг по регулируемым ценам (тарифам) **на каждый год** срока действия концессионного соглашения;

- объема расходов, финансируемых за счет средств концедента, на использование (эксплуатацию) объекта концессионного соглашения в сфере теплоснабжения **на каждый год** срока действия концессионного соглашения;

- расходов концессионера, подлежащих возмещению, которые согласно расчетам на дату окончания срока действия концессионного соглашения не будут возмещены и размер которых определяется в соответствии с п. 6 настоящих Правил.

Коэффициент дисконтирования в силу ч. 5 ст. 49 Закона о концессионных соглашениях и п. 7 Правил № 510 принимается равным минимальной норме доходности инвестированного капитала, устанавливаемой федеральным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов в соответствии с нормативными правовыми актами РФ в сфере теплоснабжения.

Необходимая валовая выручка от поставок товаров, оказания услуг по регулируемым ценам (тарифам) согласно части 7 ст. 49 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. Методические указания по расчету регулируемых цен (тарифов) в сфере теплоснабжения утверждены приказом ФСТ России от 13.06.2013 № 760-э.

При этом концедент согласно п. 8 ч. 1 и ч. 2 ст. 46 Закона о концессионных соглашениях 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.

Приложением № 4-2 к Конкурсной документации методом тарифного регулирования установлен 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 утверждены Приказом Минэкономразвития России от 01.10.2013 № 563 (далее – Требования № 563).

В случае, если при оценке конкурсных предложений предполагаемое изменение необходимой валовой выручки участника конкурса, определяемой в соответствии с частью 4 настоящей статьи **на каждый год** предполагаемого срока действия концессионного соглашения, **в каком-либо году** по отношению к предыдущему году превысит установленный конкурсной документацией **предельный (максимальный) рост необходимой валовой выручки концессионера** от осуществления регулируемых видов деятельности в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения, участник конкурса отстраняется от участия в конкурсе (ч. 6 ст. 49 Закона о концессионных соглашениях). Предельный (максимальный) рост необходимой валовой выручки концессионера указан в приложении № 7 к Конкурсной документации.

Требованиями № 563 установлено:

Вычислительная программа оформляется в виде электронной таблицы в формате Microsoft Excel и состоит из следующих блоков, представляющих собой листы электронной таблицы: блок **входных** данных, блок **расчета** и блок **результатов** расчета (п. 3).

Блок **входных** данных вычислительной программы предназначен для ввода организатором конкурса цен, величин, значений, параметров, необходимых для расчета дисконтированной выручки участника конкурса (п. 4).

Листы электронной таблицы блока входных данных должны содержать ячейки, и (или) поля, и (или) формы, и (или) иные элементы управления вычислительной программы, обеспечивающие возможность ввода или выбора из предлагаемого программой списка следующих значений и данных:

а) вид объектов, в отношении которых проводится конкурс на право заключения концессионного соглашения:

объекты теплоснабжения;

централизованные системы горячего водоснабжения или отдельные объекты таких систем;

в) метод регулирования тарифов, предусмотренный конкурсной документацией;

г) значения долгосрочных параметров государственного регулирования цен (тарифов), долгосрочных параметров регулирования тарифов, определенных в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения, нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере водоснабжения и водоотведения (далее - долгосрочные параметры регулирования), установленные в конкурсной документации, а также указанные в конкурсном предложении участника конкурса на право заключения концессионного соглашения, в соответствии с пунктами 6 и 7 Требований;

д) иные цены, значения, параметры, установленные в конкурсной документации, а также указанные в конкурсном предложении участника конкурса на право заключения концессионного, в соответствии с пунктами 9 и 10 Требований.

е) коэффициент дисконтирования, определенный в соответствии с законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях, нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения, в сфере водоснабжения и водоотведения (п. 5).

Листы электронной таблицы блока входных данных должны обеспечивать возможность ввода значений следующих долгосрочных параметров регулирования, установленных конкурсной документацией (п. 6).

Листы электронной таблицы блока входных данных должны обеспечивать возможность ввода следующих долгосрочных параметров регулирования деятельности концессионера или арендатора, указанных в конкурсном предложении участника конкурса (п. 7).

Вычислительная программа должна предусматривать возможность ввода значений параметров, установленных п. 6 и п. 7 Требований, для **каждого** долгосрочного периода регулирования в течение срока действия концессионного соглашения (п. 8).

Листы электронной таблицы блока входных данных должны обеспечивать возможность ввода значений следующих показателей, не относящихся к долгосрочным параметрам регулирования, установленных в конкурсной документации:

- **предельный (максимальный) рост необходимой валовой выручки концессионера** от осуществления регулируемых видов деятельности, рассчитанной на **каждый год** в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения, в сфере водоснабжения и водоотведения, по отношению к предыдущему году на срок действия концессионного соглашения, выраженный в % (пп. «д» п. 9).

Листы электронной таблицы блока входных данных должны обеспечивать возможность ввода следующих показателей, не относящихся к долгосрочным параметрам регулирования, указанных в конкурсном предложении участника конкурса на право заключения концессионного соглашения (п. 10).

Показатели, вводимые в вычислительную программу в соответствии с п. 7 и пп.пп. «б» - «г» п. 10 Требований, должны соответствовать предельным (минимальным и (или) максимальным) значениям, установленным в конкурсной документации. В вычислительной программе **не осуществляется проверка** показателей, вводимых в соответствии с п. 7 и пп.пп. «б» - «г» п. 10 Требований, **на соответствие предельным** (минимальным и (или) максимальным) значениям, установленным в конкурсной документации (п. 11).

Блок **расчета** должен содержать расчет (дисконтирование) следующих показателей (далее - расчетные показатели), определяемых в соответствии с законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях, нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения:

- необходимой валовой выручки от поставок товаров, оказания услуг по регулируемым ценам (тарифам) на каждый год срока действия концессионного соглашения (далее - НВВ);

- объема расходов, финансируемых за счет средств концедента на использование (эксплуатацию) объекта концессионного соглашения на каждый год срока действия концессионного соглашения (далее - финансовые обязательства концедента);

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

- **дисконтированной выручки участника конкурса.**

Расчетные показатели должны быть представлены в миллионах рублей (п. 12).

Блок **результатов** расчета должен содержать следующие показатели, выраженные в миллионах рублей:

- НВВ **по годам** срока действия концессионного соглашения;

- финансовые обязательства концедента **по годам** срока действия концессионного соглашения (договора аренды);

- расходы концессионера, подлежащие возмещению по годам срока действия концессионного соглашения;

- **дисконтированная выручка** участника конкурса **по годам** срока действия концессионного соглашения;

- **среднее значение дисконтированной выручки** участника конкурса за весь срок действия концессионного соглашения (п. 13).

Комиссией Свердловского УФАС России установлено, что в приложениях по расчету наилучших показателей, определенных в соответствии со ст. 49 Закона о концессионных соглашениях, к Протоколу от 27.12.2018 № 5 в графе суммарной дисконтированной валовой выручки ООО «Альтернатива», ООО «ПКП Синергия», ООО «ТЭК» отсутствует какое-либо значение, а указано «#ДЕЛ/0!».

На рассмотрение жалобы ООО «ТЭК», ООО «Альтернатива», ООО «ПКП Синергия» представили контррасчет дисконтированной валовой выручки, согласно которым полученный результат отличается от результата, рассчитанного конкурсной комиссией.

Исходя из вышеизложенного, в действиях (бездействии) организатора торгов (его комиссии) имеет место нарушение ч. 2, п. 1 ч. 3 ст. 49 Закона о концессионных соглашениях и пп. «а» п. 2 Правил № 510, выразившееся в бездействии относительно дисконтирования валовой выручки всех участников конкурса для каждого года срока действия концессионного соглашения.

Нарушение порядка определения победителя обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов образует событие предусмотренного ч. 7 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 недействительными 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 отмене Протокола от 27.12.2018 № 5.

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 от 27.12.2018 № 5 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.

Член комиссии – <...> – начальник Правового управления Администрации 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 обоснованной, а жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Альтернатива» признать необоснованной как необоснованно поданной.

2. Организатора торгов (его комиссию) признать нарушившим ч. 2, п. 1 ч. 3 ст. 49 Закона о концессионных соглашениях и пп. «а» п. 2 Правил № 510, вызвавшееся в бездействии относительно дисконтирования валовой выручки всех участников конкурса для каждого года срока действия концессионного соглашения.

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. 7 ст. 7.32.4 КоАП РФ, **20.02.2019 в 14 час. 30 мин.** в Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области (ул. Московская, 11, 2 этаж, каб. 215, г. Екатеринбург, 620014).

5. Членам Конкурсной комиссии надлежит явиться на составление в отношении должностных лиц протоколов об административном правонарушении, предусмотренном ч. 7 ст. 7.32.4 КоАП РФ, **20.02.2019 в 14 час. 30 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 **18.02.2019** предоставить в адрес Управления, первоначально по электронной почте (to66@fas.gov.ru)

следующие документы (надлежаще заверенные их копии) и сведения в отношении Администрации, членов Конкурсной комиссии:

- 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 (с отметкой об ознакомлении);
- 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.