

**В Управление Федеральной антимонопольной
службы по Самарской области**
г. Самара ул. Ерошевского, 3А,

**Заявитель: Общество с ограниченной
ответственностью «Легион»**
ИНН 6319210652, ОГРН 1166313132655
адрес: 443122, г. Самара, ул. Московское шоссе,
д. 296, оф.3
e-mail: legion063@list.ru

в лице представителя

адрес:

e-mail: yukorablina@yandex.ru

**Уполномоченный орган (публичный
партнер): Департамент финансов
Администрации г.о. Самара**
адрес: 443041, г. Самара, ул. Бр. Коростелевых,
д. 144

ЖАЛОБА

на действия публичного партнера (Уполномоченного органа)

1. Уполномоченный орган (публичный партнер): Департамент финансов Администрации г.о. Самара Адрес: 443041, г. Самара, ул. Бр. Коростелевых, д. 144, тел: +7(846)2476832, torgios@dfsamara.ru.

2. Участник (заявитель): Общество с ограниченной ответственностью «Легион», ИНН: 6319210652, ОГРН 1166313132655.
Адрес: 443122, г. Самара, ул. Московское шоссе, д. 296, оф.3;
телефон для связи: +7 927 267 54 05; e-mail: yukorablina@yandex.ru; legion063@list.ru
контактное лицо:

3. Адрес официального сайта, на котором размещено предложение (информация о конкурсе):
<http://torgi.gov.ru>, <http://samadm.ru>

4. Номер извещения (номер лота): № 250520/5648513/01
Дата публикации: 25.05.2020.

5. Объект соглашения: «Объекты теплоснабжения и централизованных систем горячего водоснабжения, отдельные объекты таких систем муниципального образования городской округ Самара».

6. Обжалуемые действия с указанием норм федерального закона 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях, Федеральный закон № 115-ФЗ) которые, по мнению Заявителя нарушены:

- 1) необоснованное признание заявки Заявителя о готовности участия в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в нарушение статьи 29 Закона о концессионных соглашениях не соответствующей требованиям Закона о концессионных соглашениях, неправомерное признание заявки инициатора Общества с ограниченной ответственностью «Вега», (ОГРН 1106319002558, ИНН 6319725186) соответствующей требованиям Закона о концессионных соглашениях;
- 2) нарушения установленного порядка размещения предложения о заключении концессионного соглашения (часть 4.9 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях);
- 3) нарушение части 4.7 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях;
- 4) нарушение части 4.8 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях;
- 5) необоснованное решение о признании конкурса несостоявшимся (вывод основан на информации с сайта <http://torgi.gov.ru> так как в разделе «Заявители/участники») отсутствует информация об участниках конкурса);
- 6) нарушение Уполномоченным органом статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закона о защите конкуренции);
- 7) нарушение Уполномоченным органом статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Доводы жалобы:

22.07.2020 на адрес электронной почты Заявителя пришло Уведомление Уполномоченного органа № 1-02/2-05-01/4206 от 21.07.2020 Об отклонении заявки о готовности участия в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения и централизованных систем горячего водоснабжения, отдельных объектов таких систем муниципального образования городской округ Самара, на условиях, согласованных по итогам проведения переговоров с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым частью 4.1 статьи Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Отклонение заявки ООО «Легион» мотивировано тем, что в составе заявки отсутствует справка налогового органа о состоянии расчетов принципала (плательщика сбора, налогового агента) по налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, подтверждающая исполнение принципалом обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, предусмотренная в составе документов к заявке о готовности к участию в конкурсе (пункт 9) «Сообщения о принятии заявок о готовности к участию в конкурсе и заключение концессионного соглашения». Форма справки утверждена Приказом ФНС России от 28.12.2016 № ММВ-7-17/722@ (форма по КНД 1160080 «Справка о состоянии расчетов по налогам, сборам, страховым взносам, пеням, штрафам, процентам организаций и индивидуальных предпринимателей»).

Иных оснований для отклонения заявки в Уведомлении не указано.

При этом до настоящего времени Уполномоченным органом не представлены сведения по результатам поступивших зарегистрированных заявок и рассмотрения Комиссией Уполномоченного органа. На сайте <http://torgi.gov.ru> отсутствует факт поступивших и рассмотренных заявок, итоговый протокол. Тем самым Заявитель, а также любое иное заинтересованное лицо были лишены права напрямую с сайта <http://torgi.gov.ru> подать жалобу с учетом порядка подачи жалобы, установленного на вышеуказанном сайте.

Полагаем данный отказ незаконным и нарушающим права Заявителя по следующим основаниям:

1. В соответствии с Сообщением о принятии заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения, размещенном на официальном

сайте <http://torgi.gov.ru>, лицо, подающее заявку о готовности к участию в конкурсе, должно отвечать следующим требованиям:

1) отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя (лица, подающего заявку) или о прекращении физическим лицом - заявителем (лицом, подающим заявку) деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

2) отсутствие определения суда о возбуждении производства по делу о банкротстве в отношении лица, подающего заявку;

3) отсутствие недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности лица по уплате этих сумм исполненной) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов лица, по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний отчетный период;

4) наличие средств или возможности их получения в размере не менее пяти процентов от объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций (предельного размера расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения).

Также в вышеуказанном сообщении представлен перечень документов, которые должны содержаться в Заявке о готовности к участию в конкурсе:

1) копии учредительных документов, заверенные заявителем либо копии учредительных документов, выданные территориальным органом Федеральной налоговой службы, – для юридического лица;

2) выписка из Единого государственного реестра юридических лиц или копия выписки из Единого государственного реестра юридических лиц, заверенная заявителем, или распечатанная выписка из Единого государственного реестра юридических лиц в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью, заверенная заявителем, – для юридического лица;

3) выписка из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или копия выписки из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, заверенная заявителем, или распечатанная выписка из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью, заверенная заявителем – для индивидуального предпринимателя;

4) письмо, подписанное руководителем юридического лица, подтверждающее, что в отношении юридического лица не принято решение о ликвидации, отсутствует определение суда о возбуждении производства по делу о банкротстве;

5) письмо, подписанное индивидуальным предпринимателем, подтверждающее, что в отношении него отсутствует определение суда о возбуждении производства по делу о банкротстве, деятельность в качестве индивидуального предпринимателя не прекращена;

6) документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени юридического лица или индивидуального предпринимателя, подавшего заявку о готовности к участию в конкурсе, или копия документа, подтверждающего полномочия лица на осуществление действий от имени юридического лица или индивидуального предпринимателя, подавшего заявку о готовности к участию в конкурсе, заверенного заявителем;

7) для иностранных юридических лиц – копии учредительных документов юридического лица и документов о государственной регистрации юридического лица (выписка из реестра иностранных юридических лиц соответствующей страны происхождения или иное равное по юридической силе доказательство юридического статуса иностранного юридического лица);

8) копия договора простого товарищества (договора о совместной деятельности) юридических лиц, заверенная заявителем – для юридических лиц, действующих без образования юридического лица по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности);

9) *справки налогового органа, территориального органа Пенсионного фонда Российской Федерации и территориального органа Фонда социального страхования Российской Федерации о состоянии расчетов принципала (плательщика сбора, налогового агента) по налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, подтверждающие исполнение принципалом обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, отсутствие задолженности по уплате обязательных платежей, а также задолженности по уплате процентов за пользование бюджетными средствами, соответствующих пеней, штрафов и иных финансовых санкций;*

10) копия подтверждающего документа, выданного кредитной организацией, заверенная заявителем (в случае привлечения заявителем заемных средств), или документ, выданный кредитной организацией, подтверждающий наличие на счету заявителя средств, в размере не менее пяти процентов от объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций (предельного размера расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения).

Заявителем собран и представлен Уполномоченному органу требуемый пакет документов. В том числе представлена справка налогового органа, подтверждающая отсутствие задолженности Заявителя по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, отсутствие задолженности по уплате обязательных платежей, а также задолженности по уплате процентов за пользование бюджетными средствами, соответствующих пеней, штрафов и иных финансовых санкций.

Несмотря на предоставленные документы, Уполномоченный орган не допустил Заявителя на основании не предоставления Справки ФНС код по классификатору налоговой документации 1160080. Приказом ФНС России от 28.12.2016 г. № ММВ-7-17/722@ утверждена форма справки о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам по КНД 1160080.

При этом, в перечне документов не содержится указание на конкретную форму справки налогового органа.

Уполномоченный орган требовал предоставить справку налогового органа без ссылки на конкретную форму документа.

Данный документ необходимо было предоставить в подтверждение отсутствия недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, в соответствии с пунктом 3 требований, предъявляемых к лицу, подающее заявку о готовности к участию в конкурсе (Сообщение о принятии заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения).

Таким образом, считаем, что Заявитель данной жалобы имел право выбрать, каким именно документом данные сведения могут быть подтверждены.

Более того, в соответствии с примечанием, содержащимся в вышеуказанной форме Справки ФНС, утвержденной Приказом ФНС России от 28.12.2016г. № ММВ-7-17-722@

определено, что **настоящая справка не является документом, подтверждающим исполнение организацией (индивидуальным предпринимателем) обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов.**

В пункте 1 приложения N 3 к приказу ФНС России от 28.12.2016 N ММВ-7-17/722@ указана, что справка о состоянии расчетов по налогам, сборам, страховым взносам, пеням, штрафам, процентам организаций и индивидуальных предпринимателей (далее - справка о состоянии расчетов) формируется с использованием программного обеспечения по данным налогового органа в информационной системе ФНС России и учитывает информацию о всех суммах налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов, уплачиваемых организацией (индивидуальным предпринимателем), в том числе в связи с исполнением обязанности ответственного участника консолидированной группы налогоплательщиков.

Приказом ФНС России от 20.01.2017 N ММВ-7-8/20@ утверждена форма справки об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов.

Полагаем, что требование предоставления справки о состоянии расчетов по налогам, сборам, страховым взносам, пеням, штрафам, процентам организаций и индивидуальных предпринимателей может быть обоснованным и целесообразным лишь тогда, когда у участника конкурса имеется задолженность по уплате налогов, так как данная справка содержит информацию о состоянии расчетов (конкретную сумму задолженности). При предоставлении Заявителем справки ФНС, подтверждающей в другой форме факт отсутствия задолженности по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации необходимость предоставления требуемой Уполномоченным органом справки отпадает.

Учитывая вышеизложенное, считаем решение Уполномоченного органа о не допуске Заявителя к процедуре по вышеуказанному основанию необоснованным, поскольку Заявитель предоставил в составе заявки справку ФНС, подтверждающую отсутствие недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации.

2. Более того, Уполномоченным органом нарушен порядок размещения информации о конкурентной процедуре на право заключения концессионного соглашения, а также нарушен порядок проведения внеконкурсного заключения концессионного соглашения.

В соответствии со статьей 31 Закона о концессионных соглашениях конверты с конкурсными предложениями вскрываются на заседании комиссии в порядке, в день, во время и в месте, которые установлены конкурсной документацией.

Статьей 32 Закона о концессионных соглашениях установлено, что рассмотрение и оценка конкурсных предложений, представленных участниками конкурса подлежат вскрытию в соответствии со статьей 31 настоящего Федерального закона, осуществляется в установленном конкурсной документацией порядке конкурсной комиссией.

Согласно информации на официальном сайте <http://torgi.gov.ru/> датой подведения итогов **конкурентной процедуры вне конкурса** определена дата - 17.07.2020. В соответствии с Информационным сообщением «О принятии заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения», размещенном в документах Извещения (лота) № 250520/5648513/01 «рассмотрение заявок о готовности к участию в конкурсе осуществляется до 23:59 по местному времени 17.07.07». Видимо, Уполномоченным органом допущена опечатка в указании года.

До настоящего времени Уполномоченным органом не представлена информация о результатах фактического рассмотрения и оценки конкурсных предложений. Таким

образом, Уполномоченным органом нарушены требования статьи 32 Федерального закона "О концессионных соглашениях".

Протоколы конкурсной комиссии, предусмотренные статьями 28, 29, 31, 33, и 34 настоящего Федерального закона, размещаются на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" в порядке, установленном частью 3 настоящей статьи, в течение трех дней со дня подписания. **Протоколы рассмотрения конкурентной процедуры не отражены на сайте.**

При этом, в нарушении вышеуказанных норм Закона о концессионных соглашениях по состоянию на дату подачи настоящей жалобы (18.08.2020) итоговый протокол не опубликован на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", заявителю копия итогового протокола не направлена до настоящего времени, что вызывает обоснованное сомнение в наличии итогового протокола. Уведомление об отклонении заявки направлено Заявителю по электронной почте с трех разных адресов.

Таким образом, Уполномоченным органом нарушен установленный порядок размещения информации о конкурентной процедуре, на право заключения концессионного соглашения, а также нарушен порядок проведения внеконкурсного заключения концессионного соглашения, предусмотренный положениями частей 4.7, 4.8 и 4.9 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях.

3. Также Заявитель полагает принятие Уполномоченным органом необоснованного решения о признании запроса предложений Заявителей несостоявшимся.

Такой вывод основан на информации с сайта <http://torgi.gov.ru>, так как в разделе «Заявители/участники» отсутствует информация об участниках внеконкурсной конкурентной процедуры, что подтверждается скриншотом с сайта <http://torgi.gov.ru/>.

Согласно части 2 статьи 29 Федерального закона N 115-ФЗ 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.

Решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается конкурсной комиссией в случае, если заявитель не соответствует требованиям, предъявляемым к участникам конкурса и установленным частью 1 настоящей статьи (пункт 1 части 3 статьи 29 Федерального закона N 115-ФЗ).

В соответствии с частью 1 статьи 37 Федерального закона N 115-ФЗ концессионное соглашение может быть заключено без проведения конкурса в случаях, предусмотренных частью 6 статьи 29, частью 7 статьи 32 настоящего Федерального закона, частями 2, 2.1, 2.2 и 4.10 настоящей статьи, а также с концессионером, определенным решением Правительства Российской Федерации, и в иных предусмотренных федеральным законом случаях.

Полагаем, что Уполномоченным органом создано преимущественное положение инициатору Обществу с ограниченной ответственностью «Вега», (ОГРН 1106319002558, ИНН 6319725186). Так как, отклонив заявку ООО «Легион», полагаем, что Уполномоченный орган необоснованно признал конкурс несостоявшимся и заключил концессионное соглашение с ООО «Вега».

Более того, полагаем, что Уполномоченным органом в нарушении статьи 15 Закона о защите конкуренции, допущено ограничение конкуренции, не реализовано условие конкурентного отбора и участия всех заявителей, скрыта информация порядка принятия решения Уполномоченного органа и отсутствуют протоколы Комиссии Уполномоченного органа по опубликованной процедуре согласно **статьи 37 Закона о концессионных соглашениях**.

Своим бездействием Уполномоченный орган создал прецедент преимущества, поскольку проводимая процедура была внеконкурсной и не ограничивала тем самым возможность (право) Уполномоченного органа запросить или уточнить документы в составе заявки Заявителя.

Собственно мы считаем, что в соответствии со ст.15 Закона о защите конкуренции, у Уполномоченного органа должна была присутствовать напротив, заинтересованность в повышении конкуренции среди заявителей, с целью проведения конкурса по концессионному соглашению.

4. В опубликованном концессионном соглашении Сторонами (Администрацией г.о. Самара и Лицом, выступающим с Инициативой) не были согласованы его существенные условия, определенные законодательством как обязательные и предусмотренные без проведения конкурса, предусмотренной ст. 37 Закона о концессионных соглашениях.

В силу статьи 37 Закона о концессионных соглашениях процедура заключения с лицом, выступающим с инициативой заключения, концессионного соглашения, установлена постановлением Правительства Российской Федерации от 31.03.2015 N 300 (далее - Постановление N 300).

При этом постановлением N 300 устанавливается, в том числе, перечень документов, представляемых в подтверждение соответствия инициатора установленным требованиям.

При этом в соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

При этом условия заключения концессионного соглашения, предложенные инициатором и согласованные уполномоченным органом, не должны не допускать, ограничивать, устранять конкуренцию.

Однако в опубликованных документах содержатся факты нарушения процедуры прописанной Постановлением N 300, в соответствии с частями 4.7 и 4.8 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях иные лица должны соответствовать требованиям, предъявляемым к инициатору, и только поступление заявок от таких лиц будет являться основанием для проведения конкурса в соответствии с частью 4.9 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, требования к составу документов, подтверждающих сведения о соответствии иных лиц установленным законом требованиям, также должны быть едиными.

Опубликованная на официальном сайте Заявка не соответствует ранее рассмотренной. На этот факт прямо указано в опубликованных локальных нормативно-правовых актах Администрации (Постановление Администрации г.о. Самара №543 от 09.08.2019г. и Постановление Администрации г.о. Самара от 25.05.2020). В частности, имеются фактические отличия по дате и отсутствие какого-либо соответствия ранее принятым существенным условиям (часть 4.8 статьи 37 Закона о концессионных

соглашениях). Указание на **иные условия** свидетельствует о несогласии Администрации г.о. Самара с ранее предложенными условиями, при этом из содержания вышеуказанных нормативных правовых актов невозможно определить, что подразумевают под собой иные условия и согласованы ли они.

Просим обратить внимание на то, что иные условия не раскрыты и не опубликованы, при этом опубликована новая заявка и предложение Инвестора без соблюдения процедуры (а именно, порядка, сроков, условий), регламентированной Постановлением № 300.

Также грубейшим нарушением является несоответствие списка объектов и адресного перечня объектов концессионного соглашения.

В соответствии со статьей 37 Закона о концессионных соглашениях процедура заключения концессионного соглашения определена как внеконкурсная, но конкурентная и обязательно публичная.

При этом Уполномоченным органом в нарушении статьи 37 Закона о концессионных соглашениях допущены такие нарушения как:

1. Отсутствие опубликования (сокрытие) информации о поступивших заявках на официальных сайтах, на которых размещено извещение № 250520/5648513/01;

2. Отсутствие опубликования протоколов комиссии и раскрытия причины отклонения заявки Заявителя;

3. Поскольку это внеконкурсная процедура, то Уполномоченный орган имел право запросить малозначимый документ, не нарушая законные интересы иных лиц, проявляя законом обусловленные действия на создание конкуренции и обеспечения конкурентных процедур. Иными словами, с учетом того, что Заявитель фактически не имеет задолженности по уплате налогов и отчислений во внебюджетные фонды, Уполномоченный орган имел возможность запросить дополнительный подтверждающий данные обстоятельства документ, а не отказывать Заявителю по причине отсутствия документа, который фактически не подтверждает наличие или отсутствие вышеуказанной задолженности.

4. В силу значительных несоответствий требованиям статьи 37 Закона о концессионных соглашениях и Постановлению № 300 считаем, что Уполномоченным органом созданы неопределённости, нарушающие права Заявителя, а также права неопределенного круга лиц, которые могли бы принять участие в конкурсе.

Учитывая изложенное, необъявление конкурса в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, в случае поступления от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым частью 4.1 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения, и заключение концессионного соглашения с инициатором содержит признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Установленный законодателем запрет при нарушении части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, адресован субъектам, осуществляющим властные функции, в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

С учетом единых требований к лицам, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения (далее также - инициаторы), а также иным лицам, подающим заявки о готовности к участию в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения (далее также - иные лица).

Согласно части 3 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация не должна содержать требования к участникам конкурса, необоснованно ограничивающие доступ какого-либо из участников конкурса к участию в конкурсе и (или) создающие кому-либо из участников конкурса преимущественные условия участия в конкурсе.

В целях объективного исследования доводов Заявителя и проверки соблюдения Уполномоченным органом действующего законодательства, а именно, Закона о концессионных соглашениях и Закона о защите конкуренции, прошу запросить у Уполномоченного органа информацию, а также заверенные копии и оригиналы следующих документов:

1. Все протоколы проведения переговоров и нормативные правовые акты, принятые по результатам проведенных переговоров с Публичным партнером в рамках Постановления Правительства РФ № 300.

2. Нормативно-правовой акт, устанавливающий полномочия Уполномоченного органа и порядок проведения внеконкурсной процедуры в соответствии с извещением № 250520/5648513/01, размещенном на сайте <http://torgi.gov.ru>.

3. Нормативно-правовой акт, которым утверждены иные условия и предложения по новой Заявке, опубликованной согласно извещению № 250520/5648513/01, размещенному на сайте <http://torgi.gov.ru>.

4. Нормативно-правовой акт, которым утвержден список объектов и адресный перечень объектов концессионного соглашения. Каким органом исполнительной власти был утвержден вышеуказанный список и адресный перечень?

5. Нормативно-правовой акт, в соответствии с которым в период апрель – май 2020 года проводилась процедура рассмотрения возможности заключения концессионного соглашения с инициатором – ООО «Вега». Была ли проведена вышеуказанная процедура в соответствии с Постановлением Правительства РФ № 300.

6. Протоколы рассмотрения поступивших заявок и Решение по итогам комиссии Уполномоченного органа.

7. Решение о заключении концессионного соглашения в соответствии с извещением № 250520/5648513/01, размещенном на сайте <http://torgi.gov.ru>.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Таким образом, действия органов местного самоуправления, выразившиеся в передаче прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения и централизованных систем горячего водоснабжения, отдельных объектов таких систем муниципального образования городской округ Самара без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения могут содержать признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, следует учитывать, что действия органов местного самоуправления по передаче на конкурсной основе в аренду объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, в отношении которых права владения и (или) пользования должны передаваться только на основании концессионного соглашения, вне зависимости от того, участвовали ли в таком конкурсе один или несколько участников, могут быть квалифицированы как нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, устанавливающего запрет на нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

При этом запрет, установленный частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, является безусловным запретом ("per se"), который не требует доказывания фактических или возможных негативных последствий для конкуренции в связи с его нарушением.

По общему правилу, передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, должна осуществляться в условиях равного доступа к указанному имуществу всех заинтересованных лиц. Предоставление указанных прав обуславливает получение такими лицами возможности доступа на рынок теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения на территории г.о. Самара.

Нарушение порядка оценки и неверный выбор формы договора и соответственно процедуры определения лица, которому будут переданы права на муниципальное имущество, очевидно, влияет на итоговый результат.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в постановлении от 05.04.2011 N 14686/10 достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции. В тех случаях, когда требуется проведение конкурса, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, его непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо право ведения деятельности на нем.

Передача государственного или муниципального имущества без проведения конкурса конкретному хозяйствующему субъекту в аренду, безвозмездное пользование, концессию или иному договору в случаях, когда законодательством предписано обязательное проведение конкурса на право заключения концессионного соглашения, может содержать в себе признаки нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции ввиду того, что такая передача создает для конкретного субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к государственному или муниципальному ресурсу неопределенного круга лиц, которые также могут иметь намерение приобрести указанные права в отношении государственного или муниципального имущества, и, таким образом, может привести к ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

В соответствии с частью 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае выявления признаков нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции лицам, указанным в части 1 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, выдается предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства (далее - предупреждение).

При этом целью выдачи предупреждения является пресечение действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей.

Таким образом, в случае выявления признаков нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган в установленном порядке выдает предупреждение о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к негативным последствиям, указанным в части 1 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, по результатам рассмотрения доводов Заявителя и представленных Уполномоченным органом документов по извещению № 250520/5648513/01, размещенному на сайте torgi.gov.ru,

ПРОШУ:

1. Выдать предупреждение Департаменту финансов Администрации г.о. Самара об отмене решение Департамента финансов Администрации г.о. Самара об отклонении заявки о готовности участия в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения и централизованных систем горячего водоснабжения, отдельных объектов таких систем муниципального образования городской округ Самара, на условиях, согласованных по итогам проведения переговоров с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым частью 4.1 статьи Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

2. Выдать предупреждение Департаменту финансов Администрации г.о. Самара об отмене процедуры заключения концессионного соглашения на основании части 4.10 статьи 37 Федерального закона № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» с лицом, выступившим с инициативой заключения концессионного соглашения – ООО «Вега».

3. Выдать предупреждение Департаменту финансов Администрации г.о. Самара о проведении конкурса (номер извещения - № 250520/5648513/01) в соответствии с частью 4.9 статьи 37 Федерального закона № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Приложение:

1. Копия доверенности представителя ООО «Легион».
2. Скриншот с сайта <http://torgi.gov.ru/>.
3. Копия Уведомления № 1-02/2-05-01/4206 от 21.07.2020 Об отклонении заявки о готовности участия в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения и централизованных систем горячего водоснабжения, отдельных объектов таких систем муниципального образования городской округ Самара, на условиях, согласованных по итогам проведения переговоров с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым частью 4.1 статьи Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Представитель ООО «Легион»,
действующий на основании доверенности

