

03.04.2021 № 1

М. Савулов

Генеральный директор

Трибуналь

ЛАСЕБКОМУ А.И.
05.04.21

**Управление Федеральной
антимонопольной службы по
Ставропольскому краю**

Адрес (место нахождения):
355003, Ставропольский край,
г. Ставрополь, ул. Ленина, д. 384.

Заявитель: ООО «Хевел РГ»

Адрес (место нахождения):
450006, Республика Башкортостан,
г. Уфа, ул. Пархоменко, д. 156/2, пом.
№ 10 (№2)

Почтовый адрес:
117342, г. Москва, ул. Профсоюзная, д. 65,
к. 1, этаж. 20.

Номера телефона/факса:
+7 (495) 933-06-03/+7 (495) 933-06-90

Адрес электронной почты:
info@hevelsolar.com

**Организатор торгов:
Министерство энергетики,
промышленности и связи
Ставропольского края**

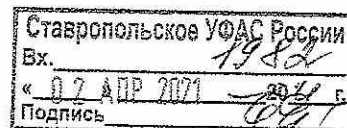
Адрес (место нахождения):
355031, Ставропольский край,
г. Ставрополь, пр-д. Чернышевского, д. 2

Почтовый адрес:
355031, Ставропольский край, г.
Ставрополь, пр-д. Чернышевского, д. 2

Номера телефона:
+7 (865)226-83-43;

Адрес электронной почты:
minprom@stavregion.ru

Адрес сайта размещения торгов:
<https://stavminprom.ru>



Жалоба

на действия (бездействия) конкурсной комиссии.

Общие сведения о торгах.

Способ торгов: отбор проектов строительства генерирующих объектов, функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии, в отношении которых продажа электрической энергии (мощности) планируется или

321

осуществляется на розничных рынках, для включения в схему и программу развития электроэнергетики Ставропольского края

Объект торгов: включение генерирующего объекта в схему и программу перспективного развития электроэнергетики Ставропольского края.

Размещение информация о торгах: <https://stavminprom.ru>

Фактические обстоятельства.

В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 17.10.2009 № 823 «О схемах и программах перспективного развития электроэнергетики» (далее – Постановление № 823) Министерство энергетики, промышленности и связи Ставропольского края (далее – Министерство) объявило отбор проектов строительства генерирующих объектов, функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии, в отношении которых продажа электрической энергии (мощности) планируется или осуществляется на розничных рынках, для включения в схему и программу развития электроэнергетики Ставропольского края (далее – Отбор).

14.01.2021 гг. на официальном сайте Министерства, в формате Word, было размещено извещение о проведении отбора проектов строительства генерирующих объектов, функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии, в отношении которых продажа электрической энергии (мощности) планируется или осуществляется на розничных рынках, для включения в схему и программу развития электроэнергетики Ставропольского края (далее – Извещение).

В целях проведения Отбора Министерством была создана конкурсная комиссия.

Согласно Извещению, Отбор проводится Министерством с 15.01.2021 по 30.03.2021.

Заявки на участие в Отборе подаются участниками в период с 01.03.2021 по 15.03.2021.

Общество с ограниченной ответственностью «Хевел Региональная Генерация» (далее – ООО «Хевел РГ») 15.03.2021 гг. подало заявку на участие в Отборе.

15.03.2021 в 12:00 Министерством была осуществлена стадия Отбора – вскрытие конвертов с заявками на участие в Отборе, по результатам которой был составлен протокол вскрытия конвертов.

Протоколом от 16.03.2021 о рассмотрении заявок на участие в Отборе конкурсной комиссией Отбор был признан несостоявшимся.

В качестве основания для признания Отбора несостоявшимся конкурсная комиссия указала на нарушение порядка формирования предельных максимальных уровней цен (тарифов) на электрическую энергию для Отбора.

Постановлением от 14.01.2021 № 2/4 Региональная тарифная комиссия Ставропольского края установила предельный максимальный уровень цен (тарифов) только для генерирующих объектов, функционирующих на основе использования биогаза.

Действия конкурсной комиссии по признанию Отбора несостоявшимся являются нарушением норм действующего законодательства Российской Федерации и являются незаконными.

Правовое обоснование жалобы:

1. У конкурсной комиссии отсутствовали основания для признания Отбора несостоявшимся.

Порядок осуществления Отбора регулируется постановлением Правительства Российской Федерации от 17.10.2009 № 823 «О схемах и программах перспективного развития электроэнергетики» (далее – Постановление № 823).

По результатам осуществления Отбора, объект генерации включается уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в схему и программу перспективного развития электроэнергетики соответствующего субъекта Российской Федерации, а лицу, подавшему заявку на соответствующий объект генерации, предоставляется право осуществления строительства генерирующего объекта.

По своей правовой природе Отбор является процедурой торгов, так как выбор победителя осуществляется с соблюдением принципов добросовестной конкуренции; обеспечения гласности и прозрачности; предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с п. 1 ст. 6 Гражданского кодекса Российской Федерации в случаях, когда отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона).

Следовательно, при признании Отбора несостоявшимся, конкурсная комиссия должна была руководствоваться нормами об осуществлении торгов в части, не противоречащей общим принципам Постановления № 823.

Порядок осуществления торгов регулируется ст. 447-449 Гражданского кодекса Российской Федерации.

В силу п. 5 ст. 447 ГК РФ конкурс может быть признан несостоявшимся, если в нем участвовал только один участник. Иные основания признания торгов несостоявшимся устанавливаются законом (Определение ВАС РФ от 22.03.2013 № ВАС-2846/13 по делу № А50-16093/2011).

Из указанного следует, что признать торги несостоявшимися возможно только при соблюдении одного из следующих условий:

- 1). Если на участие в торгах не подано ни одной заявки;
- 2). Все заявки участников были отклонены по результатам рассмотрения и не допущены к торгам;
- 3). К участию в торгах допущена заявка только одного участника.

Иные основания признания Отбора несостоявшимся Постановление № 823 не содержит.

Перечень оснований для признания торгов несостоявшимися является «закрытым» и не может толковаться расширительно.

Таким образом, конкурсная комиссия обязана была рассмотреть заявки участников на предмет соответствия требованиям Отбора и оценить возможность допуска каждой заявки на участие в Отборе.

Только после рассмотрения заявок конкурсная комиссия могла принять решение о признании Отбора несостоявшимся (в случае соблюдения одного из указанных условий).

При иных обстоятельствах, у конкурсной комиссии отсутствовали основания для признания Отбора несостоявшимся.

2. У конкурсной комиссии отсутствуют полномочия (компетенция) давать оценку правильности установления предельных цен (тарифов), которые Министерство определило в Извещении.

Руководствуясь п. 28(2) Постановления № 823 предельные максимальные уровни цен (тарифов) на электрическую энергию (мощность), произведенную на квалифицированных

генерирующих объектах, устанавливаются органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов.

После установления предельного максимального уровня цен (тарифов) на электрическую энергию (мощность), произведенную на квалифицированных генерирующих объектах, организатор Отбора (Министерство) указывает установленные предельные цены в извещении/конкурсной документации.

Конкурсная комиссия - коллегиальный орган, образуемый по решению организатора Отбора (Министерства) для его проведения. В состав конкурсной комиссии входят представители иных юридических лиц (сетевых организаций), а не только представители организатора Отбора.

Приказом Министерства от 14.01.2021 № 8-о/д о конкурсной комиссии по проведению Отбора определены функции конкурсной комиссии. Функциями конкурсной комиссии является - вскрытие конвертов с заявками на участие в Отборе; проверка соответствия заявки участников Отбора установленным требованиям; принятие решения о допуске либо отклонении заявок участников Отбора; рассмотрение и оценка заявок участников Отбора; ведение протоколов в ходе проведения Отбора.

Следовательно, у конкурсной комиссии **отсутствуют полномочия** по проверке предельных максимальных уровней цен (тарифов) на электрическую энергию (мощность), произведенную на квалифицированных генерирующих объектах, которые организатор Отбора указал в Извещении.

Определение условий Отбора, в том числе указание предельных максимальных уровней цен (тарифов) на электрическую энергию (мощность), произведенную на квалифицированных генерирующих объектах, **является исключительной компетенцией Министерства (организатора Отбора).**

Принимая во внимание, что Извещение содержит указание на предельный уровень цен (тарифов) на электрическую энергию (мощность), произведенную на квалифицированных генерирующих объектах, без указания на вид источника функционирования, конкурсная комиссия обязана была рассмотреть заявки на предмет их соответствия условиям Отбора.

Признав Отбор несостоявшимся по указанным в протоколе от 16.03.2021 о рассмотрении заявок на участие в Отборе причинам, конкурсная комиссия превысила свои полномочия и нарушила порядок осуществления Отбора.

Превышение полномочий конкурсной комиссией является основанием для признания ее действий незаконными.

Данный вывод находит свое подтверждение в апелляционном определении судебной коллегии по административным делам Верховного Суда Российской Федерации от 25.07.2018 № 47-АПГ18-1.

3. Признав Отбор несостоявшимся, конкурсная комиссия злоупотребила правом.

До проведения Отбора организатор Отбора, в срок не позднее 60 (шестидесяти) календарных дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в Отборе, обязан опубликовать информацию, указанную в п. 28(2) Постановления № 823.

В силу пп. «и» п. 28(2) Постановления № 823 организатор Отбора обязан опубликовать в том числе предельные максимальные уровни цен (тарифов) на электрическую энергию (мощность), произведенную на квалифицированных генерирующих объектах, установленные органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов, - для проведения отбора проектов строительства генерирующих

объектов на территориях субъектов Российской Федерации, объединенных в ценовые и неценовые зоны оптового рынка.

В п. 9 Извещения, с отсылкой на постановление от 14.01.2021 № 2/4 Региональной тарифной комиссии Ставропольского края, указан предельный уровень цен (тарифов) на электрическую энергию (мощность), произведенную на квалифицированных генерирующих объектах в размере 9756,10 руб. за 1 МВт*ч (без учета НДС).

Информация о том, что данный предельный уровень цен (тарифов) установлен исключительно для генерирующих объектов, функционирующих на основе биогаза, в Извещении отсутствует.

Таким образом, конкурсная комиссия обязана была руководствоваться предельным уровнем цен (тарифов) на электрическую энергию (мощность), произведенную на квалифицированных генерирующих объектах в размере 9756,10 руб. за 1 МВт*ч (без учета НДС) для каждого объекта генерации, вне зависимости от источника его функционирования.

Вместе с тем, в п. 28(2) Постановления № 823 указано следующее: «В случае принятия решения о проведении отбора проектов уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации не менее чем за 60 дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в отборе проектов на официальном сайте в сети Интернет, а также в печатных изданиях, в которых в соответствии с законами субъектов Российской Федерации опубликовываются официальные материалы органов государственной власти субъектов Российской Федерации, опубликовывает следующую информацию, которая не подлежит пересмотру до даты окончания срока подачи заявок на участие в отборе проектов».

По смыслу названной правовой нормы, организатору Отбора предоставлено право корректировать/вносить изменения в условия Отбора после вскрытия конвертов в части критериев, которые не создают дискриминационные условия для участников Отбора.

Указание в Извещении предельных уровней для цен (тарифов) на электрическую энергию (мощность), произведенную на квалифицированных генерирующих объектах, функционирующих на основе конкретного источника, после срока подачи заявок, не противоречит нормам Постановления № 823.

Исходя из изложенного, в случае наличия необходимости, Организатор торгов должен был обратиться в Региональную тарифную комиссию Ставропольского края для определения предельной цены (тарифа) в отношении каждого генерирующего объекта, в зависимости от вида функционирования, после даты окончания подачи заявок на участие в Отборе и внести изменения в Извещение.

При наличии альтернативных механизмов, решение конкурсной комиссии о признании Отбора несостоявшимся является чрезмерной мерой и противоречит положениям Отбора, указанным в Извещении и Постановлении № 823.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган рассматривает в том числе жалобы на действия (бездействие) конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися.

Отбор, по своей правовой природе, является торгами и проводится органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в соответствии с Постановлением № 823.

Таким образом, органы Федеральной антимонопольной службы Российской Федерации уполномочены рассмотреть настоящую жалобу.

Согласно ч. 5, ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в случае признания торгов несостоявшимися, жалоба на действия (бездействия) конкурсной комиссии может быть подана в течение трех месяцев со дня подведения итогов.

Учитывая изложенное, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и п. 28(1)-28(6) постановления Правительства Российской Федерации от 17.10.2009 № 823 «О схемах и программах перспективного развития электроэнергетики»,

ПРОШУ:

1. Признать жалобу ООО «Хевел РГ» обоснованной;
2. Признать незаконными действия конкурсной комиссии по признанию отбора проектов строительства генерирующих объектов, функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии, в отношении которых продажа электрической энергии (мощности) планируется или осуществляется на розничных рынках, для включения в схему и программу развития электроэнергетики Ставропольского края, несостоявшимися;
3. Выдать организатору торгов и конкурсной комиссии предписание об устранении нарушений посредством отмены протокола о признании отбора проектов строительства генерирующих объектов, функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии, в отношении которых продажа электрической энергии (мощности) планируется или осуществляется на розничных рынках, для включения в схему и программу развития электроэнергетики Ставропольского края, несостоявшимися; о возврате отбора проектов строительства генерирующих объектов, функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии, в отношении которых продажа электрической энергии (мощности) планируется или осуществляется на розничных рынках, для включения в схему и программу развития электроэнергетики Ставропольского края, на стадию рассмотрения заявок.

Приложение:

1. Копия приказа Министерства энергетики, промышленности и связи Ставропольского края от 14.01.2021 № 9-о/д – на 2л.;
2. Копия приказа Министерства энергетики, промышленности и связи Ставропольского края от 14.01.2021 № 8-о/д – на 8л.;
3. Извещение о проведении отбора (формат Word) – на 8л.;
4. Копия протокола вскрытия конвертов с заявками на участие в отборе – на 5л.;
5. Копия протокола рассмотрения заявок на участие в отборе – на 3л.;
6. Копия заявки ООО «Хевел РГ» на участие в отборе – на 3л.;
7. Копия письма ООО «Хевел РГ» с отметкой о принятии конверта с заявкой на отбор – на 1л.;
8. Копия выписки ООО «Хевел РГ» из ЕГРЮЛ – на 24л.;
9. Копия протокола ОСУ о назначении Генерального директора ООО «Хевел РГ» - на 2л.;
10. Копия приказа о назначении Генерального директора ООО «Хевел РГ» - на 1л.;
11. Копия доверенности на представителя ООО «Хевел РГ» - на 1л.

Генеральный директор
ООО «Хевел РГ»



З.О. Санджиева