

24 июля 2023 года на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) Комитетом по управлению имуществом Администрации Советско - Гаванского муниципального района Хабаровского края опубликовано извещение о проведении конкурса № 22000014880000000013 на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии (электросетевой комплекс муниципального образования «Советско-Гаванский муниципальный район Хабаровского края»), расположенных на территориях городского поселения «Рабочий поселок Лососина» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края, Гаткинского сельского поселения Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края и межселенной территории Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края.

Концедентом является муниципальное образование «Советско-Гаванский муниципальный район Хабаровского края», от имени которого выступает Администрация Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края.

График проведения конкурса содержится в Конкурсной документации, указан на сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru), согласно которому срок предоставления Заявок на участие в Конкурсе установлен с 9 часов 00 минут 25.07.2023 до 10 часов 00 минут 05.09.2023 года.

Основаниями для решения о проведении конкурса являются Федеральный закон от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (Далее – Закон № 115-ФЗ) и постановление Администрации Советско - Гаванского муниципального района Хабаровского края № 505 от 21.07.2023 «О проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов по передаче и распределению

электрической энергии (электросетевой комплекс муниципального образования «Советско-Гаванский муниципальный район Хабаровского края» (Далее – Решение).

И. Ознакомившись с Конкурсной документацией, АО «ДРСК» полагает, что положения Конкурсной документации не соответствуют требованиям Закона №115-ФЗ, поскольку в ней не содержатся все необходимые сведения, предусмотренные подпунктом 1.1 пункта 1 статьи 36 Закона №115-ФЗ, а именно:

1. Не определён срок и порядок проведения переговоров в форме совместных совещаний с победителем конкурса или с иным лицом, в отношении которого принято решение о заключении концессионного соглашения;

2. Не определены условия концессионного соглашения, которые не подлежат изменению в ходе переговоров, и (или) условия, которые подлежат изменению с соблюдением предусмотренного конкурсной документацией порядка;

3. Не определён порядок и сроки опубликования сообщения о заключении концессионного соглашения.

Часть 1.1 статьи 36 Закона №115-ФЗ предусматривает, что после дня подписания членами конкурсной комиссии протокола о результатах проведения конкурса орган, уполномоченный концедентом, на основании решения о заключении концессионного соглашения проводит переговоры в форме совместных совещаний с победителем конкурса или с иным лицом, в отношении которого принято решение о заключении концессионного соглашения, в целях обсуждения условий концессионного соглашения и их возможного изменения по результатам переговоров. По результатам переговоров не могут быть изменены условия соглашения, если указанные условия являлись критериями конкурса и (или) их содержание определялось на основании конкурсного предложения лица, в отношении которого принято решение о заключении концессионного соглашения. Срок и порядок проведения переговоров определяются конкурсной документацией. Конкурсной документацией должны быть предусмотрены условия концессионного соглашения, которые не подлежат изменению в ходе переговоров, и (или) условия, которые подлежат изменению с соблюдением предусмотренного конкурсной документацией порядка. Сообщение о заключении концессионного соглашения подлежит опубликованию в порядке и в сроки, которые установлены Правительством Российской Федерации, органом государственной власти субъекта Российской Федерации, органом местного самоуправления в решении о заключении концессионного соглашения

Таким образом, частью 1.1 статьи 36 Закона № 115-ФЗ закрепляется возможность изменения части условий концессионного соглашения на стадии его подписания. Однако опубликованная конкурсная документация не содержит предусмотренных законом условий (определений) в части сроков и порядка проведения переговоров. Кроме того, в конкурсной документации нет указаний относительно условий концессионного соглашения, которые не подлежат изменению в ходе переговоров, и (или) условий, которые подлежат изменению при соблюдении предусмотренного (определенного) конкурсной документацией порядка.

Условия проведения переговоров должны быть заранее определены в конкурсной документации и известны всем участникам. Такое условие повышает прозрачность переговоров и не позволяет сторонам выйти за рамки правового поля и не обеспечивает преимущество победителю конкурса.

Не включение в конкурсную документацию требований, предусмотренных частью 1.1. пункта 1 статьи 36 Закона №115, вводит потенциальных участников конкурса в заблуждение относительно условий договора, подлежащих изменению и не позволяет участникам закупки определить условия, на которых в случае победы будет заключен договор, что может повлиять на решение участников об отказе от участия в конкурсе.

Переговоры проводятся в целях обсуждения условий концессионного соглашения и их возможного изменения по результатам переговоров. Условия могут быть изменены только при

достижении обоюдного согласия сторон. Переговоры позволяют сократить время согласования и достичь скорейшего консенсуса по всем условиям соглашения, отсутствие в документации прядка и сроков проведения переговоров вызывает у потенциальных участников торгов двусмысленности толкования по сроку заключения (подписания) сторонами концессионного соглашения.

Не установление в конкурсной документации требований, предусмотренных частью 1.1. пункта 1 статьи 36 Закона №115, создаст возможность организатору конкурса заключать договор на других условиях, исходя из субъективных факторов, создавая преимущества отдельным лицам, что запрещено частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Отсутствие в конкурсной документации условий концессионного соглашения, которые не подлежат изменению в ходе переговоров, и (или) условия, которые подлежат изменению, приводят или могут привести к ограничению, устранению конкуренции, поскольку потенциальные участники конкурса, не могут ознакомиться с условиями, подлежащими изменению, оценить свои возможности для участия в конкурсе.

Частью 1.1 пункта 1 статьи 36 Закона №115 так же предусмотрена обязательность организатора конкурса опубликовать сообщение о заключении концессионного соглашения. Такое сообщение подлежит опубликованию в порядке и в сроки, которые установлены Правительством РФ, органом государственной власти субъекта РФ, органом местного самоуправления в решении о заключении концессионного соглашения. В свою очередь в Решении о проведении конкурса указанная информация не содержится.

Опубликование сообщения о заключении концессионного соглашения является дополнительной гарантией прав потенциальных участников конкурсной процедуры, обеспечивая прозрачность и справедливость проводимой закупки.

По нашему мнению, нарушение порядка организации и проведения торгов, предусмотренного Законом № 115-ФЗ, выразившееся в не установлении требований в части порядка и условий проведения переговоров, не опубликовании сообщения о заключении концессионного соглашения ограничивает количество участников и делает проводимый конкурс непрозрачным.

Условия документации сформированы таким образом, что допускают неоднозначное толкование, либо сформулированы для предоставления преимущества конкретному претенденту. Требования конкурсной документации исключают полностью возможность проведение этапа переговоров, а также ограничение конкуренции за право пользования муниципальным имуществом электросетевым комплексом и доступа на данный рынок иным хозяйствующим субъектам - потенциальным участникам конкурса на заключение концессионного соглашения.

Таким образом, действия Организатора торгов, выразившиеся в утверждении Конкурсной документации с нарушением части 1.1. пункта 1 статьи 36 Закона №115-ФЗ, направлены на развитие недобросовестной конкуренции, и соответственно, нарушают часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

**II. В конкурсной документации установлены заведомо неисполнимые обязательства концессионера, что выразилось в некорректном установлении Организатором конкурса начального срока использования (эксплуатации) Объекта концессионного соглашения.**

В части 1 статьи 10 Закона №115-ФЗ определены существенные условия концессионного соглашения, к которым отнесены обязательства концессионера по созданию и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения, соблюдению сроков его создания и (или) реконструкции (пункт 1).

Согласно части 1 статьи 6 Закона №115-ФЗ срок действия концессионного соглашения устанавливается концессионным соглашением с учетом срока создания и (или) реконструкции

объекта концессионного соглашения, объема инвестиций в создание и (или) реконструкций объекта концессионного соглашения, срока окупаемости таких инвестиций, срока получения концессионером объема валовой выручки, определенных концессионным соглашением, срока исполнения других обязательств концессионера и (или) концедента по концессионному соглашению. Срок действия концессионного соглашения может быть продлен, но не более чем на пять лет.

В силу части 4 статьи 8 Закона №115-ФЗ концедент обязан передать в установленный концессионным соглашением срок концессионеру объект концессионного соглашения и (или) иное передаваемое концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущество.

Согласно пункту 2.7. конкурсной документации Концедент обязуется передать концессионеру, а концессионер обязуется принять объект концессионного соглашения, а также права владения и пользования указанным объектом с 1 января 2024 года. Разделом 7 конкурсной документации установлен максимальный срок подписания концессионного соглашения, который определен расчётным методом - 27.12.2023. Пунктом 2.10 конкурсной документации определена цель и срок использования (эксплуатации) объекта концессионного соглашения, а именно оказание услуг по передаче электрической энергии – с момента передачи Объекта концессионного соглашения по 31 декабря 2073 года.

Таким образом в период с 27.12.2023 по 01.01.2024 победитель конкурса не сможет приступить к исполнению обязательств, поскольку в течении 2 рабочих дней (28.12.2023, 29.12.2023) необходимо заключить договор оказания услуг по передаче электрической энергии и обратиться в уполномоченный орган за утверждением тарифа на передачу электрической энергии.

Подписание концессионного соглашения в сроки, указанные в конкурсной документации, будут препятствовать установлению Комитетом по ценам и тарифам Правительства Хабаровского края необходимого тарифно-балансового решения на 2024 год с учетом валовой выручки Концессионера, позволяющего исполнить обязательство по реконструкции Объекта Соглашения.

Более того, отсутствие утвержденного тарифного решения на 2024 год будет являться достаточным основанием для освобождения Концессионера от исполнения обязательств по реконструкции Объекта соглашения в срок, предусмотренный Соглашением (пункт 56 Концессионного соглашения).

Срок передачи объекта - одно из важнейших требований конкурсной документации, влияющее на решение участника участвовать в конкурсе. Однако организатор конкурса создает потенциальным участникам заведомо невыгодные экономические условия. Передача объекта соглашения с 01.01.2024 приведет к негативным последствиям для хозяйственной деятельности победителя конкурса в виде неполучения в первый год реализации валовой выручки установленной в пункте 99 концессионного соглашения.

Передача объекта концессионного соглашения с 01.01.2024 исключает достижение цели заключения концессионного соглашения, а именно - обеспечения эффективного использования имущества, улучшения его состояния и повышения качества работ, услуг, предоставляемых потребителям, а также не позволяет спрогнозировать и оценить социальный эффект от реализованных мероприятий и результата финансовых вложений в развитие экономики.

Подписания концессионного соглашения 27.12.2023 и передача объекта с 01.01.2024, делает невозможным исполнение Концессионером условий заключенного договора, а именно, реализацию мероприятий по созданию и реконструкции имущества в 2024 году.

Частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещено совершать действия, которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. Конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7).

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона ( 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»), **прошу:**

1. Признать незаконными действия (бездействие) Комитета по управлению имуществом Администрации Советско - Гаванского муниципального района Хабаровского края при организации открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии (электросетевой комплекс муниципального образования «Советско-Гаванский муниципальный район Хабаровского края»), извещение № 22000014880000000013.

2. Приостановить проведение открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии (электросетевой комплекс муниципального образования «Советско-Гаванский муниципальный район Хабаровского края»), извещение № 22000014880000000013.

3. Выдать организатору торгов предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка организации и проведения торгов.

*Приложение:*

1. *Постановление Администрации Советско-Гаванский муниципальный район Хабаровского края» № 505 от 21.07.2023 «О проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии (электросетевой комплекс муниципального образования «Советско-Гаванский муниципальный район Хабаровского края»;*

2. *Извещение о проведении конкурса открытого конкурса № 22000014880000000013;*

3. *Конкурсная документация по проведению открытого конкурса № 22000014880000000013 на право заключения концессионного в отношении объектов по передаче и распределению электрической энергии (электросетевой комплекс муниципального образования «Советско-Гаванский муниципальный район Хабаровского края»);*

4. *Выписка из протокола заседания Совета директоров АО «ДРСК» об избрании Генерального директора от 26.05.2022 №6 на 1 л. в 1 экз.;*

5. *Приказ о назначении генерального директора*