

25 марта 2020 года

город Омск

Резолютивная часть решения оглашена 16.03.2020

В полном объеме решение изготовлено 25.03.2020

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Омского УФАС России) в составе:

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

<...> – специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев дело № 055/01/16-801/2019 по заявлению общества с ограниченной ответственностью «Сибирская Газопроводная Компания» (далее – ООО «Сибирская Газопроводная Компания», Заявитель) по признакам нарушения Администрацией Розовского сельского поселения Омского муниципального района Омской области (далее – Администрация), обществом с ограниченной ответственностью «Сибирь-Энергоресурс» (далее – ООО «Сибирь-Энергоресурс», Общество) статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в отсутствие на заседании представителя ООО «Сибирская газопроводная компания»;

в присутствии на заседании главы Администрации – <...> (личность удостоверена паспортом);

в присутствии на заседании представителя ООО «Сибирь-Энергоресурс» – <...> (<...>), <...> (<...>),

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 49, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Омского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России из прокуратуры Омского района Омской области поступило заявление ООО «Сибирская Газопроводная Компания» (вх. Омского УФАС России от 17.07.2019 № 7330) о нарушении Администрацией и ООО «Сибирь-Энергоресурс» антимонопольного законодательства.

Как следует из заявления ООО «Сибирская Газопроводная Компания»,

ООО

«Сибирь Энергоресурс» через Арбитражный суд Омской области взыскивает с Администрации оплату за фактически поставленную тепловую энергию (дело № А46-10316/2019) в обход проведения конкурентных процедур, установленных Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

В решении Арбитражного суда Омской области по делу А46-10316/2019 от 15.07.2019 указано, что в период с 16.01.2019 по 31.03.2019 ООО «Сибирь-Энергоресурс» в отсутствие заключенного в установленном законом порядке муниципального контракта поставило Администрации тепловую энергию на объекты, расположенные по адресам: Омская область, Омский район, с. Розовка, ул. Парковая, д. 5; ул. 50 лет Октября, д. 21.

Рассмотрев указанные Заявителем доводы, Омское УФАС России установило признаки нарушения антимонопольного законодательства, в связи с чем, приказом руководителя от 17.09.2019 № 229/1 возбудило дело № 055/01/16-801/2019 в отношении Администрации и ООО «Сибирь Энергоресурс» по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции.

2. Определением о назначении дела № 055/01/16-801/2019 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 25.09.2019 Администрация и ООО «Сибирь Энергоресурс» привлечены к участию в деле в качестве ответчиков.

2.1. Из письменных пояснений Администрации (вх. Омского УФАС России № 8260э от 13.08.2019) следует, что Администрация не выступала с инициативой привлечь Общество в качестве поставщика тепловой энергии, но и не препятствовало осуществлению им такой поставки, поскольку объекты, расположенные по адресам: Омская область, Омский район, с. Розовка ул. Парковая, д. 5 (Дом культуры) и ул. 50 лет Октября, д. 21, пом. 23П (Центр досуга), являются социально значимыми и без отопления остаться не могли.

В связи с чем, в период с 16.01.2019 по 31.03.2019 Обществом в указанные объекты была осуществлена поставка тепловой энергии в отсутствие заключенного в установленном законом порядке муниципального контракта.

Во исполнение определений об отложении рассмотрения дела № 055/01/16-801/2019 от 11.10.2019 Администрация представила копии актов пуска наладочных работ и указала, что теплогенерирующее оборудование для оказания услуг по поставке тепловой энергии в указанные объекты Обществом было установлено 16.01.2019 (вх. Омского УФАС России № 10696 от 24.10.2019).

Также в вышеуказанном письме Администрация отметила, что поставка тепловой энергии в здания, расположенные по адресам: Омская область, Омский район, с. Розовка ул. Парковая, д. 5 (Дом культуры) и ул. 50 лет Октября, д. 21, пом. 23П (Центр досуга), до заключения контракта с Обществом осуществляло муниципальное унитарное предприятие «Районные системы теплоснабжения» (далее – МУП «РСТ ОМР»)

На заседании Комиссии Омского УФАС России 18.11.2019 глава Администрации подтвердил указанные обстоятельства, а также факт осуществления ООО «Сибирь-Энергоресурс» без заключенного в установленном законом порядке муниципального контракта поставки тепловой энергии в период с 16.01.2019 по 31.03.2019.

2.2. ООО «Сибирь-Энергоресурс» в письменных пояснениях (вх. Омского УФАС России № 12386 от 11.12.2019) указало следующее.

Между Администрацией и ООО «Сибирь-Энергоресурс» 23.11.2018 заключен муниципальный контракт № Ф.2018.552451 (далее – Контракт № Ф.2018.552451

от 23.11.2018).

Предметом указанного контракта являлось оказание услуг по поставке тепловой энергии для объектов, расположенных по адресу: Омская область, Омский район, с. Розовка ул. Парковая, д. 5 (Дом культуры) и ул. 50 лет Октября, д. 21, пом. 23П (Центр досуга), сроком действия с момента подписания по 31.12.2018.

В соответствии с пунктом 3.1 Контракта № Ф.2018.552451 для целей оказания услуг по поставке тепловой энергии (отоплению) поставщик за свой счет осуществляет монтажные и пуско-наладочные работы по монтажу теплоисточника.

Заказчик (Администрация), в свою очередь, предоставляет поставщику в пользование помещение для размещения комплекса технологического оборудования встроенного теплоисточника.

Таким образом, согласно условиям Контракта № Ф.2018.552451 от 23.11.2018 ООО «Сибирь-Энергоресурс» установило котловое оборудование в зданиях Дома культуры и Центра досуга, осуществило монтажные и пуско-наладочные работы.

ООО «Сибирь Энергоресурс» в пояснениях также указало, что установка теплогенерирующего оборудования была осуществлена до окончания периода действия Контракта № Ф.2018.552451 от 23.11.2018.

Стоимость поставки тепловой энергии в период 16.01.2019 по 31.03.2019 рассчитывалась в соответствии с Контрактом № Ф.2018.552451 от 23.11.2018.

По мнению Общества, фактическое пользование потребителем услуг обязанной стороны следует считать как акцепт потребителем оферты, предложенной стороной, оказывающей услуги, в связи с чем, отношения между Администрацией и ООО «Сибирь- Энергоресурс» в спорный период должны рассматриваться как договорные. Обязанность по отсоединению теплогенерирующих установок от системы теплоснабжения лежит на потребителе тепла, в противном случае он обязан оплачивать тепловую энергию (вх. Омского УФАС России № 11876 от 28.11.2019) .

Также ООО «Сибирь Энергоресурс» указало, что теплогенерирующее оборудование, расположенное по адресам: Омская область, Омский район, с. Розовка, ул. Парковая, д. 5, ул. 50 лет Октября, д. 21, принадлежит ему на праве аренды в соответствии с договором аренды (имущественного найма) оборудования от 26.11.2018, заключенного между Обществом и ООО «ЮзаЭнергоТерм».

По мнению Общества, обязанность по проведению процедур, предусмотренных законодательством, возложена на Администрацию, а не на теплоснабжающую организацию (ООО «Сибирь Энергоресурс»), поскольку объекты (Центр досуга и Дом культуры) являются социально значимыми, отключение подачи тепловой энергии было недопустимо.

Также ООО «Сибирь-Энергоресурс», ссылаясь на положения Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Федеральный закон о теплоснабжении), постановления Правительства РФ от 08.08.2012 № 808 «Об организации теплоснабжения в Российской Федерации и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации», указало, что отключение теплогенерирующего оборудования потребителя тепла теплоснабжающей организацией и прекращение поставки тепловой энергии в социально значимые объекты, тем более в отопительный период, исходя из истечения срока действия контракта или его отсутствия (бездоговорное потребление), не допускается.

3. Определением о привлечении лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, к рассмотрению дела № 055/01/16-801/2019 от 13.01.2020 к участию в деле привлечены Администрация Омского муниципального района Омской области, МУП «РСТ ОМР».

3.1. Во исполнение определения об отложении рассмотрения дела № 055/01/16-801/2019 от 27.01.2020 Администрация Омского муниципального района Омской области представила письменные пояснения, в которых указала следующее.

Федеральным законом о теплоснабжении органы местного самоуправления муниципального района наделены полномочиями по утверждению схемы теплоснабжения поселений.

Основанием для вывода из эксплуатации централизованной системы теплоснабжения в селе Розовка явилось низкая тепловая нагрузка (15,8 %) к установленной мощности котельной, высокий износ и значительные потери в тепловых сетях, низкая энергоэффективность теплового оборудования.

Схемой теплоснабжения Омского муниципального района Омской области на период с 2016 до 2032 года, утвержденной распоряжением Администрации Омского муниципального района от 09.02.2017 № Р-17/ОМС-181, запланирован вывод из эксплуатации централизованной системы теплоснабжения с. Розовка Омского муниципального района с переводом потребителей на индивидуальное теплоснабжение на 2017 год.

Схемой теплоснабжения Омского муниципального района Омской области на период с 2018 по 2032 год (актуализация на 2019 год) (далее - Схема теплоснабжения), утвержденной распоряжением Администрации Омского муниципального района Омской области от 03.10.2018 № Р-18/ОМС-1863, установлен срок выполнения мероприятий по выводу из эксплуатации централизованной системы теплоснабжения в с. Розовка в 2019 году.

Согласно основным решениям по развитию теплоснабжения Омского муниципального района, указанным в таблице 72, Тома 1 Схемы теплоснабжения, после вывода из эксплуатации централизованных систем теплоснабжения обеспечение теплоснабжения объектов социальной сферы (детские сады, школы) предусматривалось от газовых блочно-модульных котельных, жилых помещений в многоквартирных и индивидуальных жилых домах, а также общественных зданий от индивидуальных источников теплоснабжения (от газовых теплогенераторов, электродкотлов, конвекторов, инфракрасных обогревателей).

Действия по выводу из эксплуатации теплоисточника регламентируют «Правила вывода в ремонт и из эксплуатации источников тепловой энергии и тепловых сетей», утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 06.09.2012 № 889 (далее - Правила). Правилами предусмотрено два варианта вывода из эксплуатации:

- по инициативе организации – собственника источника тепловой энергии и тепловых сетей (пункт 14 Правил);
- в случае если вывод из эксплуатации источника тепловой энергии и тепловых сетей предусмотрен схемой теплоснабжения (пункт 15 Правил).

Согласно пункту 15 Правил, в случае если вывод из эксплуатации источника тепловой

энергии и тепловых сетей предусмотрен схемой теплоснабжения, вывод из эксплуатации осуществляется в сроки, установленные схемой теплоснабжения.

Вывод из эксплуатации централизованной системы теплоснабжения в с. Розовка согласован муниципальному унитарному предприятию «Районные системы теплоснабжения» Омского муниципального района Омской области распоряжением Администрации Омского муниципального района от 24.01.2019 № Р-19/ОМС-61.

3.2. МУП «РСТ ОМР» представило письменные пояснения (вх. Омского УФАС России № 1349 от 12.02.2020), в которых указало следующее.

В соответствии с частью 3 статьи 14 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», Закона Омской области от 24.09.2015 № 1786-ОЗ «О закреплении вопросов местного значения за сельскими поселениями» вопросы организации теплоснабжения в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации, в границах Розовского сельского поселения являются полномочиями Омского муниципального района.

МУП «РСТ ОМР» вывод из эксплуатации источника тепловой энергии и тепловых сетей в селе Розовка был произведен на основании распоряжения Администрации Омского муниципального района Омской области № Р-19/ОМС-61 «О согласовании вывода из эксплуатации источников тепловой энергии и тепловых сетей».

В соответствии со Схемой теплоснабжения источник теплоснабжения в селе Розовка, как высокочрезвычайно затратный объект, выводится из эксплуатации, а жилые помещения должны перейти на отопление с использованием альтернативных источников теплоснабжения.

3.4. Определением о привлечении лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых обстоятельствах, к рассмотрению дела № 055/01/16-801/2019 от 27.01.2020 к участию в настоящем деле привлечен <...>, осуществлявший полномочия главы Администрации в период заключения муниципального контракта № Ф.2018.552451 от 23.11.2018.

В соответствии с вышеуказанным определением <...> представил письменные пояснения по делу № 055/01/16-801/2019 (вх. Омского УФАС России № 1307 от 11.02.2020), в которых указал, что в Администрацию в письменном виде каких-либо уведомлений о закрытии котельной не поступало. Закрытие котельной осуществлено на основании решения Администрации Омского муниципального района Омской области.

Расторжение 27.12.2018 муниципального контракта № Ф.2018.552451 от 23.11.2018 осуществлено Администрацией с Обществом, в связи с отсутствием поставки тепловой энергии. Отопление зданий, расположенных по адресам: Омская область, Омский район, с. Розовка ул. Парковая, д. 5 (Дом культуры) и ул. 50 лет Октября, д. 21, пом. 23П (Центр досуга), в период с 01.01.2019 по 20.01.2019 осуществляло МУП «РСТ ОМР».

Котловое оборудование не было демонтировано в связи с тем, что доступа в помещения, переданные в рамках Контракта № Ф.2018.552451 от 23.11.2018 Обществу, у Администрации не было. Поскольку оборудование является собственностью ООО «Сибирь-Энергоресурс», последнее могло самостоятельно его демонтировать, для поставки тепла другим субъектом оно не препятствовало бы.

4. Исследовав материалы дела № 055/01/16-801/2019, заслушав пояснения Администрации, ООО «Сибирь-Энергоресурс», Администрации Омского муниципального района Омской

области, МУП «РСТ ОМР», <...>, Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующему.

Частью 1 статьи 8 Конституции Российской Федерации установлено, что в Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

В соответствии со статьей 34 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции регламентированы положениями Закона о защите конкуренции.

Согласно части 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции целями настоящего Закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

В части 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции указано, что настоящий Закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Конкуренция представляет собой 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 (статья 4 Закона о защите конкуренции).

Требования Закона о защите конкуренции распространяются, в том числе на все закупки, осуществляемые в соответствии с Законом о контрактной системе.

Комиссией Омского УФАС России при рассмотрении дела № 055/01/16-801/2019 установлено, что Администрацией 01.11.2018 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ЕИС) было размещено извещение о проведении аукциона на право заключения договора на поставку тепловой энергии (извещение № 0152300042618000006 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – Аукцион, Торги).

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе № 0152300042618000006 от 12.11.2018 на участие в Торгах поступила одна заявка (идентификационный номер <...>). Рассмотрев единственную заявку, Аукционная комиссия приняла решение признать победителем Аукциона ООО «Сибирь-Энергоресурс».

По результатам проведенных Торгов между Администрацией и Обществом заключен Контракт № Ф.2018.552451 от 23.11.2018.

В соответствии с пунктом 1.1 Контракта № Ф.2018.552451 от 23.11.2018 поставщик (ООО «Сибирь-Энергоресурс») обязуется оказать услугу по поставке тепловой энергии на объекты,

расположенные по адресам: Омская область, Омский район, с. Розовка, ул. Парковая, д. 5, ул. 50 лет Октября, д. 21, а заказчик (Администрация) принять и оплатить услугу в соответствии с условиями настоящего контракта.

Пунктом 7.1 Контракта № Ф.2018.552451 от 23.11.2018 установлено, что контракт вступает в силу с момента его подписания сторонами и действует по 31.12.2018.

В соответствии с пунктом 3.1 Контракта № Ф.2018.552451 от 23.11.2018 для целей оказания услуг по поставке тепловой энергии (отоплению) поставщик (Общество), за свой счет осуществляет монтажные и пуско-наладочные работы по монтажу теплоисточника.

Администрация, как заказчик, предоставляет поставщику в пользование помещение для размещения комплекса технологического оборудования встроенного теплоисточника.

Таким образом, ООО «Сибирь-Энергоресурс» в рамках исполнения Контракта № Ф.2018.552451 от 23.11.2018 необходимо было установить котловое оборудование в зданиях Дома культуры и Центра досуга, осуществить монтажные и пуско-наладочные работы, а также поставить тепловую энергию.

Комиссией Омского УФАС России при рассмотрении дела № 055/01/16-801/2019 также было установлено, что стороны, руководствуясь частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе, частью 1 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации, расторгли Контракт № Ф.2018.552451 от 23.11.2018 по соглашению сторон (соглашение о расторжении Контракта № Ф.2018.552451 от 27.12.2018 размещено в ЕИС 27.12.2018).

В письменных пояснениях (вх. Омского УФАС России № 1307 от 11.02.2020) предыдущий глава Администрации пояснил, что указанные действия были совершены, в связи с отсутствием поставки тепловой энергии Обществом.

В материалы дела № 055/01/16-801/2019 после неоднократных запросов антимонопольного органа 27.01.2020 на заседании Комиссии Омского УФАС России ООО «Сибирь-Энергоресурс» представлены акты о подключении (технологическом присоединении) от 11.12.2018, 20.12.2018, из которых следует, что ООО «Межоблгаз» (исполнитель) по заявке ООО «ЮзаЭнергоТерм» произвело присоединение (без пуска газа) газопроводов, расположенных по адресам: Омская область, Омский район, с. Розовка ул. Парковая, д. 5 (Дом культуры) и ул. 50 лет Октября, д. 21, пом. 23П (Центр досуга), к сети газопотребления, принадлежащей исполнителю.

Из указанного можно сделать вывод, что теплоисточники были установлены в зданиях Дома культуры и Центра досуга в рамках исполнения Контракта № Ф.2018.552451 от 27.12.2018.

Согласно представленным актам пусконаладочных работ (от 16.01.2019 №№ 002673, 002674, 002675) 16.01.2019 в зданиях Дома культуры и Центра досуга проведены пусконаладочные работы и оборудование готово к эксплуатации.

Решением Арбитражного суда Омской области по делу № А46-10316/2019 от 15.07.2019 установлено, что в период с 16.01.2019 по 31.03.2019 ООО «Сибирь-Энергоресурс» в отсутствие заключенного договора поставило Администрации тепловую энергию на объекты, расположенные по адресам: Омская область, Омский район, с. Розовка, ул. Парковая, д. 5, ул. 50 лет Октября, д. 21, в количестве 176,16 Гкал на общую сумму 512 544,56 рублей, что подтверждается актами № 24 от 15.02.2019, № 52 от 01.03.2019, № 79 от 29.03.2019, подписанными со стороны Администрации, актом сверки взаимных расчетов.

Расчет стоимости тепловой энергии, поставленной ООО «Сибирь-Энергоресурс» в указанный период, произведен в соответствии с тарифами на теплоснабжение, утвержденными Контрактом № Ф.2018.552451 от 23.11.2018, действовавшим между сторонами до 27.12.2018.

В решении по делу № А46-10316/2019 от 15.07.2019 суд указал, что факт поставки тепловой энергии в период с 16.01.2019 по 31.03.2019 Администрацией не оспаривался и подтверждается материалами дела, в связи с чем, удовлетворил заявление Общества о взыскании задолженности с Администрации за поставку тепловой энергии на объекты, расположенные по адресам: Омская область, Омский район, с. Розовка, ул. Парковая, д. 5, ул. 50 лет Октября, д. 21.

В материалы дела № 055/01/16-801/2019 Администрацией представлена вся имеющаяся у последней переписка с Обществом по вопросу поставки тепловой энергии, из которой следует, что между Администрацией и ООО «Сибирь-Энергоресурс» велись переговоры о заключении договора поставки тепловой энергии без проведения конкурентных процедур, предусмотренных Законом о контрактной системе. В частности, велась переписка о выдаче технических условий на установку узла учета тепловой энергии и теплоносителя, о даче разъяснений по методике расчета требуемого количества теплоты, расчета нагрузок на отопление объектов, а также имелся проект такого договора.

Из письма ООО «Сибирь-Энергоресурс», направленного в адрес Администрации (исх. № 882 от 06.03.2019), следует, что в случае не подписания последней договора на поставку тепловой энергии, Общество вправе изъять теплоисточник из системы теплоснабжения Администрации исходя из своей воли.

В письме-претензии (исх. Общества № 1554 от 06.05.2019) ООО «Сибирь-Энергоресурс» указывает, что Администрации необходимо оплатить задолженность за бездоговорную поставку тепловой энергии в период с 16.01.2019 по 31.03.2019.

Также при рассмотрении дела № 055/01/16-801/2019 Комиссией Омского УФАС России было установлено, что поставку тепловой энергии на объекты, расположенные по адресам: Омская область, Омский район, с. Розовка ул. Парковая, д. 5 (Дом культуры) и ул. 50 лет Октября, д. 21, пом. 23П (Центр досуга), до заключения Контракта № Ф.2018.552451 от 27.12.2018 с Обществом осуществляло МУП «РСТ ОМР» (договор № 57 от 15.01.2018).

Представителями ООО «Сибирь Энергоресурс» на заседаниях Комиссии Омского УФАС России при рассмотрении дела № 055/01/16-801/2019 неоднократно было заявлено, что в силу положений части 3 статьи 15 Федерального закона о теплоснабжении Общество не вправе отказать либо отключить потребителя от теплоснабжения.

Так, из части 3 статьи 15 Федерального закона о теплоснабжении следует, что единая теплоснабжающая организация и теплоснабжающие организации, владеющие на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями **в системе теплоснабжения**, обязаны заключить договоры поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя в отношении объема тепловой нагрузки, распределенной в соответствии со схемой теплоснабжения. Договор поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя заключается в порядке и на условиях, которые предусмотрены настоящим Федеральным законом для договоров теплоснабжения, с учетом особенностей, установленных правилами организации теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

При этом, в соответствии с частью 2 статьи 15 Федерального закона о теплоснабжении в *системе теплоснабжения*:

1) определенная схемой теплоснабжения единая теплоснабжающая организация обязана заключить договор теплоснабжения с любым обратившимся потребителем тепловой энергии, теплопотребляющие установки которого находятся в данной системе теплоснабжения;

2) лицо, владеющее на праве собственности источниками тепловой энергии, имеет право заключать долгосрочные договоры теплоснабжения с потребителями;

3) *лицо, владеющее на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии, имеет право заключать договоры теплоснабжения с потребителями в случаях, установленных правилами организации теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации.*

Согласно понятию, установленному в пункте 14 статьи 2 Федерального закона о теплоснабжении, *под системой теплоснабжения* понимается совокупность источников тепловой энергии и теплопотребляющих установок, *технологически соединенных тепловыми сетями.*

Под тепловой сетью понимается совокупность устройств (включая центральные тепловые пункты, насосные станции), предназначенных для передачи тепловой энергии, теплоносителя от источников тепловой энергии до теплопотребляющих установок.

С учетом толкования указанных положений Федерального закона о теплоснабжении, Комиссия Омского УФАС России приходит к выводу, что положения части 3 статьи 15 Федерального закона о теплоснабжении на ООО «Сибирь-Энергоресурс» в рассматриваемом случае не распространяются.

Поскольку ООО «Сибирь-Энергоресурс» статусом единой теплоснабжающей организации не наделено, в материалы настоящего дела ответчиками не представлены документы, подтверждающие, что теплоисточники, которыми владеет Общество, технологически соединены с тепловыми сетями и входят в систему теплоснабжения Розовского сельского поселения Омского муниципального района Омской области, а также установлено, что указанные индивидуальные источники тепловой энергии не внесены в схему теплоснабжения Омского муниципального района Омской области.

При таких обстоятельствах, обязанности осуществлять поставку тепловой энергии в период с 16.01.2019 по 31.03.2019 в отсутствие муниципального контракта, заключенного по результатам конкурентной закупки, о которой утверждает Общество, Комиссией Омского УФАС России не установлено.

Как отмечено выше в настоящем решении, согласно условиям Контракта № Ф.2018.552451 от 23.11.2018 *поставщик за свой счёт осуществляет монтажные и пуско-наладочные работы по монтажу теплоисточника.*

Проанализировав материалы дела № 055/01/16-801/2019, Комиссия Омского УФАС России приходит к выводу, что ООО «Сибирь-Энергоресурс» стало поставщиком тепловой энергии в рамках исполнения муниципального контракта, после того, как в зданиях по адресам: Омская область, Омский район, с. Розовка, ул. Парковая, д. 5 и ул. 50 лет Октября, 21, им был смонтирован газовый котел для производства тепловой энергии.

Таким образом, указанное свидетельствует, что Общество получило технологическую возможность поставки тепловой энергии в рассматриваемые объекты в период с 16.01.2019 по 31.03.2019, после того выполнило монтажные, пуско-наладочные работы по установке теплоисточника по Контракту № Ф.2018.552451 от 23.11.2018, действие которого закончилось 27.12.2018 без осуществления поставки тепловой энергии.

Как было указано ранее, стороны добровольно и по взаимному согласию в соответствии с нормами действующего законодательства расторгли Контракт № Ф.2018.552451.

В связи с расторжением Контракта № Ф.2018.552451 от 23.11.2018 и прекращением означенных в нем правоотношений, ООО «Сибирь-Энергоресурс» следовало демонтировать теплоисточник. Вместо этого, Обществом 16.01.2019 в зданиях Дома культуры и Центра досуга проведены пусконаладочные работы и смонтированное котловое оборудование стало готово к эксплуатации, что подтверждается актами пусконаладочных работ от 16.01.2019 №№ 002673, 002674, 002675. После проведения данных работ Общество с разрешения Администрации

начало осуществлять поставку тепловой энергии в период с 16.01.2019 по 31.03.2019.

Кроме того, из материалов дела следует, что Общество в переписке с Администрацией указывало, что в случае не подписания со стороны органа местного самоуправления договора на поставку тепловой энергии, поставщик (ООО «Сибирь-Энергоресурс») вправе изъять теплогенерирующее оборудование из системы теплоснабжения Администрации исходя из своей воли.

Учитывая изложенное, позиция ООО «Сибирь-Энергоресурс» о том, что Общество не вправе было отказать Администрации в поставке тепловой энергии без заключенного в установленном законном порядке договора/контракта, а также отключить от теплового источника, не нашла своего подтверждения.

В соответствии с частями 4-5 статьи 21 Федерального закона о теплоснабжении собственники или иные законные владельцы источников тепловой энергии, тепловых сетей, планирующие вывод их из эксплуатации (консервацию или ликвидацию), не менее чем за восемь месяцев до планируемого вывода обязаны уведомить в целях согласования вывода их из эксплуатации орган местного самоуправления о сроках и причинах вывода указанных объектов из эксплуатации в случае, если такой вывод не обоснован в схеме теплоснабжения.

Орган местного самоуправления, в который направлено уведомление, вправе потребовать от собственников или иных законных владельцев источников тепловой энергии, тепловых сетей приостановить их вывод из эксплуатации на срок не более чем три года в случае наличия угрозы возникновения дефицита тепловой энергии, а собственники или иные законные владельцы указанных объектов обязаны выполнить данное требование органа местного самоуправления.

Частью 8 статьи 21 Федерального закона о теплоснабжении установлено, что вывод из эксплуатации тепловых сетей, с использованием которых осуществляется теплоснабжение потребителей тепловой энергии, теплотребляющие установки которых подключены (технологически присоединены) к этим тепловым сетям в надлежащем порядке, без согласования с указанными потребителями *не допускается*.

Распоряжением Администрации Омского муниципального района Омской области от 24.01.2019 № Р-19/ОМС-61 согласован вывод их эксплуатации источников тепловой энергии и тепловых сетей по 01.10.2019, в связи с переключением потребителей тепловой энергии на альтернативные источники отопления.

В письменных пояснениях Администрация Омского муниципального района Омской области подтверждает, что согласовала МУП «РСТ ОМР» вывод источников тепловой энергии, вместе с тем, не указывает, что в соответствии с положениями Федерального закона о теплоснабжении уведомило Администрацию об означенных обстоятельствах.

МУП «РСТ ОМР» в письменных пояснениях (вх. Омского УФАС России № 1349 от 12.02.2020) указало, что вывод из эксплуатации источников тепловой энергии осуществлен в соответствии с распоряжением от 24.01.2019 № Р-19/ОМС-61.

На заседаниях Комиссии Омского УФАС России глава Администрации пояснил, что каких-либо писем или уведомлений о согласовании вывода источников тепловой энергии в адрес Администрации не поступало.

Учитывая вышеуказанные обстоятельства, Комиссия Омского УФАС России приходит к выводу, что вывод из эксплуатации котельной и тепловых сетей был осуществлен с нарушением процедуры, предусмотренной Федеральным законом о теплоснабжении.

Контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет

возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем) (часть 1 статьи 8 Закона о контрактной системе).

Как установлено в частях 1 и 2 статьи 4.2 Федерального закона о теплоснабжении антимонопольное регулирование и контроль в сфере теплоснабжения осуществляется антимонопольным органом в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации с учетом особенностей, установленных настоящим Федеральным законом.

В сфере теплоснабжения действует система регулярного контроля за ее функционированием, имеющая целью своевременное предупреждение, выявление, ограничение и (или) пресечение действий (бездействия), которые имеют или могут иметь своим результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции, и (или) действий (бездействия) лица, занимающего доминирующее положение, которые приводят или могут привести к ущемлению интересов теплоснабжающих организаций, теплосетевых организаций и потребителей, в том числе, *которые совершаются путем создания дискриминационных или более благоприятных условий для деятельности отдельных теплоснабжающих организаций или теплосетевых организаций.*

При решении вопроса о доказывании действительных или возможных негативных последствий для конкуренции Комиссия Омского УФАС России считает необходимым руководствоваться позицией, изложенной в постановлении Президиума Высшего арбитражного суда РФ от 29.11.2011 г. № 8799/11. Согласно позиции ВАС РФ в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Аналогичная правовая позиция отражена в Определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 24.06.2015 по делу № 307-КГ15-1408, А66-13885/2013, письме ФАС России от 14.11.2019 № ИА/100040/19.

В результате действий Администрации и ООО «Сибирь Энергоресурс», выразившихся в заключении соглашения на оказание услуг по осуществлению пусконаладочных работ изначально смонтированного теплового источника с целью поставки тепловой энергии без проведения торгов в период с 16.01.2019 по 31.03.2019, Общество получило преимущественное положение по сравнению с другими организациями, оказывающими аналогичные услуги. Иные хозяйствующие субъекты, в том числе ООО «Сибирская Газопроводная Компания», лишились возможности стать поставщиком тепловой энергии в вышеуказанный период (с условием осуществления таким поставщиком монтажных и пусконаладочных работ по установке теплоисточника).

Комиссия Омского УФАС России отмечает, что соблюдение норм действующего законодательства при заключении договора/контракта, в том числе договора/контракта на поставку тепловой энергии, предусматривающего работы по монтажу и пуско-наладке теплового источника, возлагается на все стороны такого договора/контракта, независимо в чьи полномочия входит проведение торгов на право его заключения. Из материалов дела не усматривается, что Общество было вынуждено осуществить 16.01.2019 пусконаладочные работы и подготовить котловое оборудование к эксплуатации, поставлять тепловую энергию в период с 16.01.2019 по 31.03.2019, не имея на то своего согласия. Доказательств иного Обществом в Омское УФАС России при рассмотрении дела № 055/01/16-801/2019 не представлено.

Так, в соответствии с частью 1 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

В соответствии с частью 4 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (статья 422).

Учитывая вышеизложенное, участники гражданского оборота вправе по своему усмотрению принять предложенные органом местного самоуправления условия договора/контракта либо не принимать их.

ООО «Сибирь-Энергоресурс» стало поставщиком тепловой энергии в период с 16.01.2019 по 31.03.2019 после того, как ранее им были смонтированы котлы и сети газопотребления, хотя аналогичные работы могли выполнить другие хозяйствующие субъекты, в том числе ООО «Сибирская газопроводная компания» и стать поставщиком тепловой энергии.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции, соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме, то есть обязательным является наличие и доказанность волеизъявления двух сторон соглашения: органа власти и хозяйствующего субъекта.

В соответствии с пунктом 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, **в частности к ограничению доступа на товарный рынок**, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, Омским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции по заключению между Администрацией и ООО «Сибирь Энергоресурс» соглашения на оказание услуг по поставке тепловой энергии.

По результатам проведения анализа состояния конкуренции установлено следующее.

Временной интервал исследования: с 16.01.2019 по 31.03.2019.

Продуктовые границы товарного рынка: тепловая энергия (ОКПД2 35.30.1; ОКВЭД2 35.30).

Географические границы товарного рынка: Розовское сельское поселение Омского муниципального района Омской области.

Действия Администрации Розовского сельского поселения Омского муниципального района Омской области и ООО «Сибирь-Энергоресурс» по заключению незаконного соглашения на поставку тепловой энергии в здания, расположенные по адресу Омская область, Омский район, с. Розовка ул. Парковая, д. 5 (Дом культуры) и ул. 50 лет Октября, д. 21, пом. 23П (Центр досуга), направлены на уклонение от исполнения требований действующего законодательства о проведении торгов, создали преимущества для ООО «Сибирь-Энергоресурс» как поставщика, получившего исключительное право на оказание услуг по теплоснабжению.

На заседании 02.03.2020 в соответствии с требованиями части 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссией Омского УФАС России было принято, оглашено и направлено в адрес Администрации, ООО «Сибирь-Энергоресурс», ООО «Сибирская Газопроводная Компания» заключение об обстоятельствах дела № 055/01/16-801/2019 от 02.03.2020.

После ознакомления с заключением об обстоятельствах дела № 055/01/16-801/2019 от 02.03.2020 в Омское УФАС России от Администрации и ООО «Сибирская Газопроводная Компания» письменных возражений, а также каких-либо дополнительных доказательств не поступало.

ООО «Сибирь-Энергоресурс» на заседании Комиссии Омского УФАС России 16.03.2020 представило письменные возражения на заключение об обстоятельствах дела № 055/01/16-801/2019 от 02.03.2020 (вх. Омского УФАС России № 2494 от 16.03.2020), в которых не согласилось с выводами антимонопольного органа о наличии в действиях Администрации и Общества признаков нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Комиссия Омского УФАС России, рассмотрев письменные возражения Общества, новых доводов о несогласии с выводом о наличии в его действиях признаков нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции не усмотрела.

Комиссия Омского УФАС России, оценив установленные по делу № 055/01/16-801/2019 обстоятельства, усмотрела в действиях Администрации Розовского сельского поселения Омского муниципального района Омской области, ООО «Сибирь-Энергоресурс», выразившихся в заключении без проведения конкурентной закупки соглашения на оказание услуг по осуществлению пусконаладочных работ изначально смонтированного теплового источника с целью поставки тепловой энергии в период с 16.01.2019 по 31.03.2019 в здания, расположенные по адресам: Омская область, Омский район, с. Розовка ул. Парковая, д. 5 (Дом культуры), ул. 50 лет Октября, д. 21, пом. 23П (Центр досуга), тем самым, предоставив Обществу преимущественное положение по сравнению с другими организациями, оказывающими аналогичные услуги, лишив иных хозяйствующих субъектов (в том числе Заявителя) возможности и законного права на заключение договора на оказание услуг по поставке тепловой энергии в означенный период, нарушение пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Учитывая положения части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, отсутствуют основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 1 статьи 50 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает предписание ответчику по делу.

Комиссия Омского УФАС России при рассмотрении настоящего дела оснований для выдачи Администрации и ООО «Сибирь-Энергоресурс» предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства не установила.

Всесторонне и полно исследовав материалы дела, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия Администрации Розовского сельского поселения Омского муниципального района Омской области, общества с ограниченной ответственностью «Сибирь-Энергоресурс», выразившиеся в заключении между ними без проведения конкурентных процедур соглашения на оказание услуг по осуществлению пусконаладочных работ изначально смонтированного теплового источника с целью поставки тепловой энергии в здания, расположенные по адресам: Омская область, Омский район, с. Розовка ул. Парковая, д. 5 (Дом культуры), ул. 50 лет Октября, д. 21, пом. 23П (Центр досуга), в период с 16.01.2019 по 31.03.2019, что привело к недопущению, ограничению, устранению конкуренции,

в частности, к ограничению доступа на товарный рынок иных хозяйствующих субъектов, нарушением пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Оснований для прекращения рассмотрения дела № 055/01/16-801/2019, предусмотренных статьей 48 Закона о защите конкуренции, не имеется.

3. Основания для выдачи предписания, предусмотренные статьей 50 Закона о защите конкуренции, отсутствуют.

4. Материалы дела № 055/01/16-801/2019 передать уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дел об административном правонарушении по статье 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.