

Решение  
по делу № 112-15-18

23 мая 2019 года

г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии 16 мая 2019 года. В полном объеме решение изготовлено 23 мая 2019 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии - <...>, заместитель руководителя управления; члены Комиссии – <...>, начальник отдела контроля органов власти; <...>, главный государственный инспектор правового отдела, рассмотрев дело № 112-15-18, возбужденное в отношении администрации г. Назарово Красноярского края (ИНН 2456001244, ОГРН 1022401589451) по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции», Закон о защите конкуренции),

с участием в заседании Комиссии представителей ООО «Тепло» <...> (доверенность б/н от 30.01.2019), <...> (доверенность б/н от 07.03.2019)

в отсутствие представителей администрации г. Назарово, АО «Назаровская ГРЭС» и ООО «Назаровская Теплотранспортная Компания», уведомленных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступило обращение Назаровской межрайонной прокуратуры (вх. № 6929 от 27.04.2016) с просьбой провести проверку на предмет соблюдения требований антимонопольного законодательства при предоставлении Администрацией города Назарово (далее - Администрация) в пользование ООО «Тепло» объектов коммунального хозяйства (тепловые сети) без проведения публичных процедур по договорам от 20.02.2012 № 04/12, от 01.11.2015 № 33-15.

В ходе рассмотрения вышеуказанного обращения было установлено следующее.

20.02.2012 между Администрацией города Назарово и ООО «Тепло» был заключен договор оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12 на 74 тепловые сети. Срок действия договора - до государственной регистрации права собственности муниципалитетом на данные тепловые сети.

По данному факту на основании приказа руководителя Красноярского УФАС России № 167 от 26.05.2016 в отношении Администрации

города Назарово и ООО «Тепло» (далее - Ответчики) было возбуждено дело №62-16-16 по признакам нарушения абз.1 и пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», выразившимся в заключении антиконкурентного соглашения о передаче в пользование муниципального имущества без проведения торгов путем заключения договоров от 20.02.2012 № 04/12, от 01.11.2015 № 33/15, что в свою очередь привело (может привести) к ограничению, устранению конкуренции.

В ходе рассмотрения дела представитель Администрации города Назарово пояснила, что у Администрации отсутствует свидетельство о праве собственности на имущество, являющееся предметом договора № 04/12 от 20.02.2012, заключенного с ООО «Тепло».

Вместе с тем в материалы дела от Администрации была представлена выписка из реестра объектов недвижимости, находящихся в муниципальной собственности г. Назарово, Красноярского края, согласно которой тепловые сети, являющиеся предметом договора от 20.02.2012 № 04/12, находятся в муниципальной собственности на основании решения Назаровского городского совета № 08 от 12.02.1992.

По результатам рассмотрения дела № 62-16-16 Комиссией Красноярского УФАС России было вынесено решение от 30.12.2016 о признании Администрации г. Назарово и ООО «Тепло» нарушившими абз.1 и пункт 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в части заключения антиконкурентного соглашения, выразившегося в предоставлении Администрацией права ООО «Тепло» на эксплуатацию муниципального имущества (тепловых сетей) без проведения торгов и эксплуатации ООО «Тепло» такого имущества без законных оснований по договору от 20.02.2012 № 04/12 в период с 20.02.2012 по настоящее время, что привело к недопущению конкуренции за право пользования муниципальным имуществом - объектами теплоснабжения, а так же за право доступа на рынок теплоснабжения г. Назарово, чем ущемлены права и законные интересы неопределенного круга хозяйствующих субъектов – потенциальных участников торгов.

Решением Арбитражного суда Красноярского края от 28.04.2018 вышеуказанное решение по делу № 62-16-16 было отменено по формальным основаниям, - истечение трехгодичного срока с момента заключения антиконкурентного соглашения. Постановлением Третьего Арбитражного апелляционного суда от 05.02.2018, Постановлением суда Восточно-Сибирского округа от 29.05.2018 решение Арбитражного суда Красноярского края оставлено без изменения, жалобы Красноярского УФАС России без удовлетворения.

Вместе с тем в действиях (бездействии) Администрации города Назарово имелись признаки нарушения части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции» ввиду того, что у Администрации и ООО «Тепло» отсутствовали правовые основания для заключения договора от 20.02.2012 № 04/12 без проведения публичных процедур в соответствии с действующим законодательством на момент заключения указанного договора.

Кроме того, в настоящий момент такие правовые основания так же отсутствуют ввиду того, что с 01.01.2015 передача в пользование объектов теплоснабжения и водоснабжения может быть осуществлена собственником только на основании концессионного соглашения, заключаемого по результатам проведения конкурса.

Таким образом, предоставление указанного муниципального имущества с нарушением установленного законом порядка создает ООО «Тепло» преимущественные условия предпринимательской деятельности и препятствует доступу к муниципальному ресурсу неопределенному кругу лиц, которые также могут иметь намерение приобрести указанные выше права в отношении данного имущества.

В настоящее время муниципальное имущество г. Назарово (тепловые сети) находится в пользовании у ООО «Тепло» по договору оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12, при этом, фактически указанные объекты эксплуатируются ООО «Тепло» с целью осуществления предпринимательской деятельности и получения дохода.

В соответствии с частью 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Бездействие Администрации г. Назарово, выразившееся в непринятии мер, направленных на возврат муниципального имущества в казну муниципального образования и передачу его с соблюдением требований действующего законодательства, привело к недопущению конкуренции за право пользования данным имуществом и доступа на рынок теплоснабжения г. Назарово, указывает на нарушение части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции».

Учитывая вышеизложенное Красноярское УФАС России на основании статьи 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» 04.07.2018 (исх. № 11319) выдало предупреждение о необходимости прекращения указанного нарушения путем принятия мер, направленных на прекращение нарушения антимонопольного законодательства, с этой целью в срок до 01.09.2018 Администрации г. Назарово надлежало:

- принять меры, направленные на возврат муниципального имущества, являющегося предметом договора оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12 в казну муниципального образования;

- принять меры, направленные на передачу имущества, являющегося предметом вышеуказанного договора, с соблюдением требований действующего законодательства, в том числе положений статьи 28.1 ФЗ «О теплоснабжении».

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю поступило ходатайство (вх. № 15276 от 30.08.2018) от Администрации г. Назарово о продлении срока выполнения предупреждения от 04.07.2018 (исх. № 13319) до 01.04.2021.

Указанное ходатайство было мотивировано тем, что Администрации г. Назарово требуется время для получения средств из краевого бюджета и выполнение работ по межеванию и оформлению технических паспортов на бесхозяйные участки тепловых сетей, а так же для признания права на недвижимое имущество (тепловых сетей).

В удовлетворении ходатайства было отказано, поскольку с 2012 года Администрация г. Назарово не совершала никаких действий, направленных на оформление документов на вышеуказанное муниципальное имущество (тепловые сети). Доказательств принятия каких-либо мер во исполнение предупреждения также не представлено.

Кроме того, указанное имущество не является бесхозяйным, согласно выписки из реестра объектов недвижимости, находящихся в муниципальной собственности г. Назарово, Красноярского края, тепловые сети, являющиеся предметом договора от 20.02.2012 № 04/12, находятся в муниципальной собственности на основании решения Назаровского городского совета № 08 от 12.02.1992.

Вместе с тем, по настоящее время Администрация г. Назарово бездействует в части оформления законных прав на указанные объекты теплоснабжения и принятия мер, направленных на передачу имущества, являющегося предметом вышеуказанного договора, с соблюдением требований действующего законодательства, в том числе положений статьи 28.1 ФЗ «О теплоснабжении».

Кроме того, в соответствии со статьей 42 Федерального закона «О концессионных соглашениях» установлена возможность передачи по концессионному соглашению объектов коммунального назначения, права на которое не зарегистрированы в установленном законодательством порядке, с возложением на концессионера обязанности по осуществлению государственного кадастрового учета и (или) государственной регистрации права собственности концедента на такое имущество.

Ввиду указанного, ходатайство Администрации г. Назарово отклонено.

Таким образом, выданное Администрации г. Назарово предупреждение не было исполнено.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В связи с неисполнением предупреждения Красноярским УФАС России на основании части 8 статьи 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» было возбуждено настоящее дело (приказ № 257 от 13.09.2018).

Определением от 13.09.2018 к участию в рассмотрении дела было привлечено ООО «Тепло». Определением от 20.11.2018 к участию в рассмотрении дела было привлечено АО «Назаровская ГРЭС». Определением от 31.01.2019 ООО «Назаровская Теплотранспортная Компания» привлечена к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица.

Из пояснений администрации г. Назарово (исх. № 03-42-384 от 30.01.2019) следует, что ООО «Тепло» не перечисляет денежные средства в казну муниципального образования за пользование муниципальным имуществом, являющимся предметом договора от 20.02.2012 № 04/12.

18.03.2019 на рассмотрении дела представитель ООО «Тепло» представил реестр тепловых сетей, имеющих взаимные точки технологического присоединения объектов, переданных ООО «Тепло» по договору оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12 и по концессионному соглашению, а также сообщил, что некоторые объекты теплоснабжения, переданные ООО «Тепло» в эксплуатацию по договору оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12, находятся в пользовании у общества по концессионному соглашению (а именно тепловые сети от ТК11-9 до зала борьбы, ввод ул. 30 лет ВЛКСМ, 82 от ТК13-3, сооружение «тепловая сеть», расположенное по адресу: г. Назарово, от ТК8-16, расположенной в районе жилого дома № 1, м-он Привокзальный, до здания № 1, ул. Кравченко, вл. 2).

Исходя из представленной информации, Комиссией было установлено, что не все объекты, переданные ООО «Тепло» по договору оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12 и по концессионному соглашению, имеют взаимные точки технологического присоединения.

Как пояснил представитель ООО «Тепло», имеется заключение об определении наличия (отсутствия) технологической связанности этих сетей, однако копию указанного заключения в материалы дела не представил.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что в соответствии с информацией, представленной ООО «Назаровская Теплотранспортная Компания», квартальные теплосети от ТК 7-7 до ТК 7-9 находятся в собственности ООО «Назаровская Теплотранспортная Компания» (регистрация права от 01.11.2016 № 24-24/021-24/021/011-2016-3217/2), однако эти же сети переданы в пользование ООО «Тепло» по договору оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12.

На рассмотрении дела 09.04.2019 представитель АО «Назаровская ГРЭС» <...> сообщила, что обществу от администрации г. Назарово не поступало предложений о принятии на обслуживание объекты теплоснабжения, переданные в последствии ООО «Тепло» по договору оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12.

Представителем ООО «Тепло» <...> были представлены письменные пояснения, в соответствии с которыми имущество, находящее в пользовании по концессионному соглашению и договору оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12 у ООО «Тепло» участвует в единой системе непрерывной подачи тепловой энергии. Договор оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12 заключен в период действия Федерального закона "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" от 21.07.2005 N 94-ФЗ, однако заключение указанного договора не может регулироваться последним, поскольку администрация г. Назарово не несет каких-либо затрат по договору. Кроме того, ООО «Тепло» за период обслуживания сетей привело их в надлежащее техническое состояние.

Также ООО «Тепло» было представлено заключение от 18.09.2017 об определении наличия (отсутствия) технологической связанности сетей, полученных ООО «Тепло» в рамках концессионного соглашения и по договору оказания услуг от 20.02.2017, подготовленное кандидатом технических наук <...>, в соответствии с которым объекты концессионного соглашения и тепловые сети по договору оказания услуг связаны между собой как сети, имеющие взаимные точки присоединения и участвующие в единой технологической схеме теплоснабжения г. Назарово. Вместе с тем, однозначного вывода относительно технологического присоединения сетей без исследования инженерных сооружений, технологической карты и иной технической документации сделать невозможно, поскольку фактическая технологическая связь может отсутствовать (лист 6 указанного заключения).

11.04.2019 в адрес Красноярского УФАС России поступила информация от администрации г. Назарово, в соответствии с которой стало известно, что документальных доказательств предложения АО «Назаровская ГРЭС» принять на обслуживание объекты теплоснабжения, переданные в последствии ООО «Тепло» по договору оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12, администрация не может по причине того, что они не сохранились в связи с истечением срока хранения.

При рассмотрении дела Комиссией было также установлено, что квартальные теплосети от ТК 7-7 до ТК 7-9 находятся в собственности ООО «Назаровская Теплотранспортная Компания» (регистрация права от 01.11.2016 № 24-24/021-24/021/011-2016-3217/2), указание сети включены в договор оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12 ошибочно.

Кроме того, из пояснений администрации г. Назарово (исх. б/н, вх. от 11.04.2019 № 6137) Комиссией установлено, что тепловые сети от ТК11-9 до зала борьбы, ввод ул. 30 лет ВЛКСМ, 82 от ТК13-3, сооружение «тепловая сеть», расположенное по адресу: г. Назарово, от ТК8-16, расположенной в районе жилого дома № 1, м-он Привокзальный, до здания № 1, ул. Кравченко, вл. 2 включены в договор оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12 ошибочно, эксплуатируются ООО «Тепло» на основании заключенного концессионного соглашения.

В соответствии с информацией, представленной ООО «Назаровская Теплотранспортная Компания» (исх. № 2-9/01-19204/19-0-0 от 28.02.2019, вх. № 3362 от 28.02.2019), все объекты, указанные в договоре оказания услуг № 04/12 от 20.02.2012, переданные Администрацией ООО «Тепло», присоединены к тепловым сетям ООО «Назаровская Теплотранспортная Компания».

Вместе с тем, в соответствии с информацией, полученной Красноярским УФАС России при рассмотрении дела № 62-16-16, общий объем денежных средств, взимаемых ООО «Тепло» с АО «Назаровская ГРЭС» за передачу тепловой энергии, в том числе по сетям, являющимся предметом договора № 04/12 от 20.02.2012, составляет следующие показатели:

- за 2015 год – 44 634 684 рубля 24 копеек без учета НДС ;
- за 2016 год (10 месяцев) – 29 669 633 рубля 32 копеек без учета НДС.

В материалы дела № 62-16-16 от ООО «Тепло» так же были представлены сведения о доходах ООО «Тепло», полученных от деятельности по передаче тепловой энергии с использованием имущества, являющегося предметом договора № 04/12 от 20.02.2012, согласно которым Обществом был получен следующий доход:

- за 2012 год - 3 331 900 рублей;
- за 2013 год - 4 253 060 рублей;
- за 2014 год - 4 499 460 рублей;
- за 2015 год - 4 898 520 рублей;
- за 2016 год (10 месяцев) – 3 842 560 рублей.

При рассмотрении дела № 112-15-18 ООО «Тепло» (исх. б/н от 19.11.2018, вх. № 19946 от 19.11.2018) были представлены сведения о размере платы ООО «Тепло», предъявляемой АО «Назаровская ГРЭС» за 2017 год и 10 месяцев 2018 года за передачу тепловой энергии по сетям, являющимся предметом договора № 04/12 от 20.02.2012, а именно:

- за 2017 год – 4 679 346,09 рублей;
- за 2018 год (10 месяцев) – 4 897 363,09 рублей.

На основании части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

По результатам проведения анализа состояния конкуренции на рынке получения права владения и (или) пользования муниципальным имуществом, в границах муниципального образования город Назарово установлено следующее.

Согласно ФЗ «О защите конкуренции» под товаром понимается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. Таким образом, предоставление права владения и (или) пользования муниципальным имуществом может рассматриваться как товар.

20.02.2012 Администрацией г. Назарово передано ООО «Тепло» имущество – тепловые сети, расположенные на территории г. Назарово, составляющее казну муниципального образования г. Назарово. Так как товаром является право владения и (или) пользования муниципальным имуществом г. Назарово, следовательно, единственным продавцом такого права может быть собственник имущества - Администрация г. Назарово. В связи с тем, что в границах одного муниципального образования существует только один собственник муниципального имущества, то аналогов рассматриваемого товара нет.

Определение географических границ товарного рынка в соответствии со статьей 4 Закона о защите конкуренции определяют сферу обращения товара, в границах которой, основываясь на экономической, технической или иной возможности приобретатель может приобрести товар и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Границы территории, на которой осуществляют свои полномочия Администрация г. Назарово, в том числе путем предоставления права владения и (или) пользования муниципальным имуществом является территория муниципального образования г. Назарово.

В состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, включаются хозяйствующие субъекты, постоянно продающие (производящие) в его границах рассматриваемые услуги в пределах определенного временного интервала.

Таким образом, Администрация г. Назарово выступает единственным продавцом на рынке предоставления права владения и (или) пользования муниципальным имуществом (имуществом, составляющим казну города Назарово) на территории муниципального образования г. Назарово.

Учитывая, что муниципальное имущество должно быть использовано для целей оказания услуг на территории г. Назарово, за продуктовые границы исследуемого товарного рынка принимаются – предоставление права владения и (или) пользования муниципальным имуществом на территории г. Назарово Красноярского края.

Тепловые сети, являющиеся предметом договора от 20.02.2012 № 04/12, находятся в муниципальной собственности на основании решения Назаровского городского совета № 08 от 12.02.1992. Учитывая, что указанный договор был заключен на неопределенный (на срок до государственной регистрации права собственности муниципалитетом на данные тепловые сети) то под временным интервалом исследования следует понимать период 20.02.2012 (дата заключения договора) – 13.09.2018 (дата возбуждения настоящего дела).

Географические границы рынка предоставления права владения и (или) пользования муниципальным имуществом в рассматриваемом случае определены как территория муниципального образования г. Назарово.

В ходе исследования рассматриваемого товарного рынка установлено наличие непреодолимого административного барьера входа на рынок. Это обусловлено тем, что распоряжаться муниципальным имуществом может только его собственник – орган местного самоуправления – Администрация г. Назарово.

Возможность приобретения услуги имеется у всех заинтересованных субъектов, осуществляющих (желающих осуществлять) деятельность в сфере теплоснабжения на территории г. Назарово.

Из информации, имеющейся в материалах дела следует, что на территории г. Назарово, помимо ООО «Тепло» имеется несколько хозяйствующих субъектов, оказывающих услуги передаче тепловой энергии/теплоснабжения - АО «Назаровская ГРЭС», ООО «Назаровская теплотранспортная компания», ОАО «Красноярская теплотранспортная компания», ООО «Горняк», ЗАО «Разрез Назаровский». При этом субъектный состав покупателей права владения и (или) пользования муниципальным имуществом г. Назарово не ограничен вышеуказанными субъектами, поскольку любой хозяйствующий субъект, зарегистрированный на территории Российской Федерации, вправе претендовать на получение такого права на конкурсной основе.

С учетом вышеизложенного, Комиссия пришла к выводу, что рынок получения права владения и (или) пользования муниципальным имуществом на территории муниципального образования г. Назарово является конкурентным среди покупателей данного права.

Оценивая возможные изменения состояния конкуренции на товарном рынке вследствие бездействия Администрации, выразившееся в непринятии мер, направленных на возврат муниципального имущества в казну муниципального образования и передачу его с соблюдением требований действующего законодательства (посредством проведения публичных конкурентных процедур), Администрация неправомерно ограничила возможность реализовать иным хозяйствующим субъектам намерения по ведению хозяйственной деятельности по оказанию услуг теплоснабжения на территории г. Назарово, недопустила конкуренцию за право доступа на соответствующий товарный рынок передачи теплоэнергии в территориальных границах города Назарово.

В соответствии с частью 1, 3 статьи 48.1 ФЗ «О защите конкуренции» перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

16.04.2019 Комиссией Красноярского УФАС России по рассмотрению дела № 112-15-18 принято заключение об обстоятельствах дела.

При рассмотрении дела после принятия заключения в материалы дела от администрации г. Назарово (исх. № 288 от 12.05.2019, вх. № 7907 от 14.05.2019) поступили письменные пояснения на заключение об обстоятельствах дела, в соответствии с которыми договор оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12 был заключен с целью поддержания обеспечения жизнедеятельности города в надлежащем состоянии до проведения государственной регистрации права собственности на тепловые сети за муниципальным образованием, поскольку на органы местного самоуправления возложена необходимость осуществления организации бесперебойного полнофункционального теплоснабжения населения.

Так же Администрация сообщила, что за 2018 год было зарегистрировано право собственности на 9 тепловых сетей, переданных по договору оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12. Кроме того, Администрацией распоряжением от 31.01.2019 № 23-р утверждён перечень объектов, в отношении которых планируется заключение концессионного соглашения.

Администрация в своих пояснениях также указывает, что возврат тепловых сетей в казну г. Назарово в период отопительного сезона влечет за собой отсутствие должного обслуживания сетей, что может привести к возникновению на тепловых сетях аварийных ситуаций, чрезвычайных ситуаций, прямой угрозы для жизни и здоровья людей.

ООО «Тепло» также после принятия заключения представило письменные пояснения (исх. б/н б/д, вх. № 7830 от 13.05.2019), согласно которым утверждение антимонопольного органа о том, что ООО «Тепло» получало прибыль от передачи тепловой энергии, не соответствует действительности, поскольку обществом были проведены ремонтные восстановительные работы тепловых сетей, поименованных в договоре оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12.

Также ООО «Тепло» сообщает, что сами тепловые сети не были переданы ООО «Тепло» в какое-либо пользование, ввиду отсутствия акта приема-передачи по договору, в связи с чем антимонопольный орган не верно определил природу договора и нормативное регулирование данных правоотношений, которые не связаны с пользованием.

#### **Исследовав представленные доказательства, оценив доводы лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия пришла к следующим выводам:**

Согласно пункту 2 статьи 51 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» органы местного самоуправления вправе передавать муниципальное имущество во временное владение или в постоянное пользование физическим и юридическим лицам, органам государственной власти Российской Федерации (органам государственной власти субъекта Российской Федерации) и органам местного самоуправления иных муниципальных образований, отчуждать, совершать иные сделки в соответствии с федеральными законами.

Таким образом, органы местного самоуправления осуществляют полномочия по решению вопросов местного значения в соответствии с нормативными правовыми актами, действующими в Российской Федерации.

В соответствии со статьей 209 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом. Собственник вправе, по своему усмотрению, совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Как было установлено Комиссией при рассмотрении дела, переданное по договору оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12 имущество – тепловые сети (за исключением ошибочно внесенных в предмет договора, а именно - квартальных теплосетей от ТК 7-7 до ТК 7-9, которые находятся в собственности ООО «Назаровская Теплоэнергетическая Компания» (регистрация права от 01.11.2016 № 24-24/021-24/021/011-2016-3217/2), а также тепловых сетей от ТК11-9 до зала борьбы, ввод ул. 30 лет ВЛКСМ, 82 от ТК13-3, сооружения «тепловая сеть», расположенного по адресу: г. Назарово, от ТК8-16, расположенного в районе жилого дома № 1, м-он Привокзальный, до здания № 1, ул. Кравченко, вл. 2, которые находятся в пользовании у ООО «Тепло» по концессионному соглашению), находится на территории муниципального образования – г. Назарово, следовательно, в силу статьи 225 ГК РФ, именно администрация города Назарово, располагало возможностью принять меры по постановке на государственный учет вышеуказанного имущества и признанию права муниципальной собственности на него.

Кроме того, как следует из материалов дела, указанные тепловые сети составляет имущество казны муниципального образования города Назарово, следовательно, Администрация г. Назарово распоряжалась указанным имуществом как муниципальным.

Законом, ограничивающим полномочия собственника по распоряжению муниципальным имуществом, является ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно статье 3 ФЗ «О защите конкуренции» настоящий закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, кроме случаев, указанных в данной статье.

На момент заключения договора от 20.02.2012 № 04/12 между Администрацией и ООО «Тепло» действовала статья 17.1 ФЗ «О защите конкуренции», определяющая порядок передачи муниципального имущества в пользование хозяйствующим субъектам.

Таким образом, на правоотношения, возникшие между Администрацией и ООО «Тепло» в связи с передачей вышеуказанного имущества в пользование распространяются требования статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которой переход

прав владения в отношении муниципального имущества иному лицу осуществляется с соблюдением публичных процедур – конкурсов или аукционов.

У Администрации и ООО «Тепло» отсутствовали правовые основания, для заключения вышеуказанного договора от 20.02.2012 № 04/12 без проведения публичных процедур в соответствии с действующим законодательством на момент заключения указанного договора.

Кроме того, в настоящий момент такие правовые основания так же отсутствуют ввиду следующего.

Частью 1 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» установлено, что передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только по договорам их аренды, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства Российской Федерации и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации с учетом предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением предусмотренных законодательством Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) и законодательством Российской Федерации о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

Согласно п. 5 ст. 5 Федерального закона от 07.05.2013 N 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» (далее – ФЗ «О концессионных соглашениях») со дня вступления указанного закона в силу (т.е. с 01.01.2014) и до 1 января 2015 года допускается передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, без учета требований, предусмотренных частями 3 и 4 статьи 28.1 Федерального закона от 27 июля 2010 года N 190-ФЗ «О теплоснабжении», по договору аренды данных объектов на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования данными объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если данные объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

С 01.01.2015 передача в пользование объектов теплоснабжения и водоснабжения может быть осуществлена собственником только на основании концессионного соглашения.

Концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Таким образом, предоставление указанного муниципального имущества с нарушением установленного законом порядка создает ООО «Тепло» преимущественные условия предпринимательской деятельности и препятствует доступу к муниципальному ресурсу неопределенному кругу лиц, которые также могут иметь намерение приобрести указанные выше права в отношении данного имущества.

В настоящее время муниципальное имущество г. Назарово (тепловые сети) находится в пользовании у ООО «Тепло» по договору оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12, при этом, фактически указанные объекты эксплуатируются ООО «Тепло» с целью осуществления предпринимательской деятельности и получения дохода.

Таким образом, имущество, являющееся предметом вышеуказанного договора, было передано ООО «Тепло» на безвозмездной основе, что свидетельствует о том, что казне муниципального образования г. Назарово нанесен материальный ущерб в виде неполученных арендных платежей за пользование вышеуказанным муниципальным имуществом.

Передача органом местного самоуправления муниципального имущества конкретному хозяйствующему субъекту в отсутствие правовых оснований такой передачи создает преимущественные условия получения указанного имущества во временное владение и пользование, что свидетельствует о создании необоснованных преимущественных условий деятельности ООО «Тепло» как субъекту предпринимательской деятельности ввиду предоставления ему доступа на рынок теплоснабжения города Назарово в приоритетном порядке, а значит и получении необоснованного дохода от деятельности, связанной с эксплуатацией вышеуказанного муниципального имущества.

Кроме того, такими действиями, Администрация ограничила в возможности доступа на рынок теплоснабжения города Назарово иных субъектов.

На территории г. Назарово, имеются и иные субъекты (АО «Назаровская ГРЭС», ООО «Назаровская теплотранспортная компания», ОАО «Красноярская теплотранспортная компания», ООО «Горняк», ЗАО «Разрез Назаровский»), имеющие возможность оказывать услуги по передаче тепловой энергии, поэтому передача вышеуказанного имущества ООО «Тепло» без проведения публичных процедур ущемляет интересы хозяйствующих субъектов, желающих получить такие права на муниципальное имущество, что свидетельствует об ограничении конкуренции. При этом субъектный состав покупателей права владения и (или) пользования муниципальным имуществом г. Назарово не ограничен вышеуказанными субъектами, поскольку любой хозяйствующий субъект, зарегистрированный на территории Российской Федерации, вправе претендовать на получение такого права на конкурсной основе.

При этом, сделка, заключенная между Администрацией г. Назарово и ООО «Тепло» по передаче Обществу объектов коммунального хозяйства (тепловых сетей) по договору оказания услуг, является притворной, поскольку фактически, как было установлено, имущество было передано в пользование для осуществления деятельности по передаче тепловой энергии с целью извлечения прибыли (получения дохода).

Вместе с тем, указанный договор оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12 в силу статей 168, 170 ГК РФ является ничтожным, поскольку был заключен с целью прикрыть другую сделку (сделку по передаче муниципального имущества во владение и пользование), в нарушение требований антимонопольного законодательства без соблюдения публичных процедур, чем ущемлены права и законные интересы неопределенного круга хозяйствующих субъектов - потенциальных участников торгов.

Поскольку вышеуказанный договор оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12 является ничтожным, имущество находится в незаконном пользовании у ООО «Тепло», а Администрация г. Назарово не предпринимает мер, направленных на возврат муниципального имущества в казну муниципального образования и передачу его с соблюдением требований действующего законодательства, то нарушение действующего законодательства со стороны Администрации г. Назарово является длящимся.

При этом, Комиссия не принимает довод ООО «Тепло» о том, что заключение договора оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12 не может регулироваться Федеральным законом "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" от 21.07.2005 N 94-ФЗ, поскольку администрация г. Назарово не несет каких-либо затрат по договору, ввиду того, что нарушение указанного закона не вменяется в рассматриваемом случае Администрации.

Относительно наличия (отсутствия) технологической связанности сетей в соответствии с заключением от 18.09.2017 об определении

наличия (отсутствия) технологической связанности сетей, полученных ООО «Тепло» в рамках концессионного соглашения и по договору оказания услуг от 20.02.2017, подготовленное кандидатом технических наук <...>, Комиссия отмечает следующее.

Даже при наличии технологической связанности сетей, полученных ООО «Тепло» в рамках концессионного соглашения и по договору оказания услуг от 20.02.2017 (хотя, как следует из заключения, представленного ООО «Тепло», подготовленного кандидатом технических наук <...>, однозначного вывода относительно технологического присоединения сетей без исследования инженерных сооружений, технологической карты и иной технической документации сделать невозможно, поскольку фактическая технологическая связь может отсутствовать), факт передачи в пользование имущества (тепловых сетей) на безвозмездной основе, что предполагает договор оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12, создает преимущественные условия осуществления деятельности ООО «Тепло», поскольку общество эксплуатирует тепловые сети, получает от этого доход, не внося плату за эксплуатацию сетей, не осуществляя мероприятия, выполнение которых предполагает концессионное соглашение для концессионера (создание или реконструкция передаваемого в эксплуатацию имущества, что предусмотрено ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях", а также иные возможные мероприятия, предусмотренные указанным законом).

Вместе с тем, в соответствии с частью 1 статьи 28.1 ФЗ «О теплоснабжении» передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только по договорам их аренды, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства Российской Федерации и приняты в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации с учетом предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением предусмотренных законодательством Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) и законодательством Российской Федерации о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

Таким образом, вне зависимости от наличия технологической связи объектов передача муниципального имущества системы теплоснабжения должна быть осуществлена по договору аренды либо концессионному соглашению, а не договору оказания услуг, не предполагающему передачу прав пользования муниципальным имуществом в целях оказания услуг по передаче тепловой энергии.

Кроме того, как следует из пояснений ООО «Назаровская теплотранспортная компания» (исх. № 2-9/01-19204/19-0-0 от 28.02.2019, вх. № 3362 от 28.02.2019), взаимные точки присоединения и технологическая связь сетей, переданных ООО «Тепло» по договору оказания услуг от 20.02.2012 № 04-12, имеется с сетями ООО «Назаровская теплотранспортная компания», находящимися в собственности последнего (ранее, находились в собственности АО «Назаровская ГРЭС»). Указанное подтверждается имеющейся в материалах дела схемой тепловых сетей города Назарово. Лицами, участвующими в деле, данная информация не оспаривается.

ООО «Назаровская теплотранспортная компания» в ходе рассмотрения дела также заявило о своем интересе на получение сетей, являющихся предметом договора оказания услуг от 20.02.2012 № 04-12, в пользование.

Таким образом, администрация предоставляя право пользования сетями теплоснабжения ООО «Тепло» без проведения конкурентных процедур ущемляет интересы иных хозяйствующих субъектов, - потенциальных участников торгов, желающих получить такие права на муниципальное имущество, что свидетельствует об ограничении конкуренции за право доступа на товарный рынок по передаче теплоэнергии в территориальных границах города Назарово.

Нормативное закрепление обязательности проведения процедуры торгов в отношении объектов коммунального назначения обеспечивает соблюдение принципа единства экономического пространства на территории Российской Федерации, расширения возможностей для получения физическими и юридическими лицами прав в отношении государственного или муниципального имущества, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения гласности и прозрачности передачи прав в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

Статья 4 ФЗ «О защите конкуренции» определяет конкуренцию как 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.

Вход на рынок услуг теплоснабжения обусловлен приобретением права владения или пользования объектами коммунальной инфраструктуры, предназначенными для теплоснабжения.

Следовательно, передача права владения и (или) пользования указанным объектом без проведения торгов приводит к устранению конкуренции за доступ на рынок теплоснабжения.

Применительно к рынку теплоснабжения необходимость правомерной конкурентной борьбы (соперничества) возникает при входе на товарный рынок, именно тогда, когда формируются законные условия определенной сферы обращения товара. При этом самостоятельные действия каждого из конкурентов, их соперничество предполагаются ранее, нежели товар вводится в оборот.

Учитывая изложенное у Администрации г. Назарово и ООО «Тепло» отсутствовали правовые основания для передачи/получения в пользование Общества тепловых сетей вне конкурентных процедур по договору от 20.02.2012 № 04/12.

Передача прав на муниципальное имущество хозяйствующим субъектам без проведения торгов препятствует развитию конкуренции, ущемляет интересы хозяйствующих субъектов, желающих получить такие права на муниципальное имущество.

Проведение торгов способствует развитию конкуренции за обладание ограниченным ресурсом путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к муниципальному имуществу для всех заинтересованных лиц, а также обеспечивает соблюдение интересов собственников имущества, имеющих намерение передать имущество на наиболее выгодных условиях.

Согласно правовой позиции, выраженной в Постановлении Президиума ВАС РФ от 29 ноября 2011 г. N 8799/11, в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, 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.

В Постановлении Президиума ВАС РФ от 20 сентября 2011 г. N 7905/09 также указано, что открытые торги проводятся с целью привлечения максимального широкого круга участников и получения организатором торгов наибольшей цены за реализуемое право, в связи с чем не установленное законодательством ограничение в доступе к торгам ущемляет как права каждого желающего принять в них участие, так и интерес организатора торгов в привлечении максимального числа участников, а также публичные интересы.

Согласно Постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 N 14686/10 по делу N А13-10558/2008, в тех случаях, когда на соответствующем товарном рынке должна иметь место состязательность хозяйствующих субъектов, создание ограничений не может не оказывать влияние на состояние конкуренции.

Согласно данной правовой позиции федеральным органам исполнительной власти, органам местного самоуправления запрещается совершать любые действия, следствием которых является ограничение прав хозяйствующих субъектов на продажу, покупку, иное приобретение, обмен товаров. При этом нормативно установленный запрет федеральным органам исполнительной власти адресован в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

В соответствии с частью 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности запрещается создание дискриминационных условий (пункт 8 части 1 статьи 15 названного Закона).

Администрация, не принимая мер по возврату муниципального имущества, находящегося в пользовании ООО «Тепло» по договору от 20.02.2012 № 04/12, в казну муниципального образования и передачу его в пользование с соблюдением публичных конкурентных процедур, создало необоснованные преимущества в осуществлении деятельности ООО «Тепло», недопущению конкуренции за право пользования данным имуществом и доступа на рынок теплоснабжения г. Назарово.

Довод администрации г. Назарово о том, что договор оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12 был заключен с целью поддержания обеспечения жизнедеятельности города в надлежащем состоянии до проведения государственной регистрации права собственности на тепловые сети за муниципальным образованием, поскольку на органы местного самоуправления возложена необходимость осуществления организации бесперебойного полнофункционального теплоснабжения населения, подлежит отклонению ввиду того, что с момента заключения договора оказания услуг № 04/12 до момента вынесения решения по настоящему делу прошло более 7 лет. Комиссия полагает, что этого времени было бы достаточно для проведения государственной регистрации права собственности на тепловые сети за муниципальным образованием и передачи прав пользования объектами теплоснабжения в соответствии с требованиями действующим законодательством, а в случае, если бы договор №04/12 заключался только с целью поддержания обеспечения жизнедеятельности города в надлежащем состоянии и бесперебойного полнофункционального теплоснабжения населения до проведения государственной регистрации в минимально возможные сроки.

Однако, документальных доказательств того что Администрация предпринимала все необходимые меры, направленные на проведение государственной регистрации права собственности на тепловые сети сразу после заключения договора от 20.02.2012 № 04/12, в материалы дела не представлено. Напротив, Администрация при рассмотрении настоящего дела сообщила, что лишь только в 2018 году (когда с момента заключения договора № 04/12 с ООО «Тепло» прошло 6 лет) было зарегистрировано право собственности на 9 тепловых сетей, переданных по договору оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12 из (74 объектов). Кроме того, Администрацией распоряжением от 31.01.2019 № 23-р утвержден перечень объектов, в отношении которых планируется заключение концессионного соглашения (почти через 7 лет с момента заключения договора № 04/12 с ООО «Тепло»). Таким образом, Администрация начала совершать действия, направленные на обеспечение проведения государственной регистрации права собственности на тепловые сети за муниципальным образованием только после возбуждения дела (вынесения предупреждения) антимонопольным органом.

Вместе с тем, в соответствии с частью 3 статьи 42 ФЗ «О концессионных соглашениях» в случае, если права на недвижимое имущество, переданное концессионеру в соответствии с концессионным соглашением, не зарегистрированы в установленном законодательством порядке, концессионер обязан в течение одного года с момента заключения концессионного соглашения за счет собственных средств обеспечить осуществление государственного кадастрового учета и (или) государственной регистрации права собственности концедента на такое имущество, в том числе при необходимости выполнение кадастровых работ в отношении такого имущества. Указанный срок исчисляется с даты заключения концессионного соглашения.

Учитывая изложенное, Администрация имеет возможность по концессионному соглашению передать права на объекты теплоснабжения г. Назарово в том числе до проведения государственной регистрации права собственности на тепловые сети за муниципальным образованием при условии осуществления концессионером в течение одного года с момента заключения концессионного соглашения за счет собственных средств государственного кадастрового учета и (или) государственной регистрации права собственности концедента на такое имущество. Указанные обязанности концессионера включаются в условия концессионного соглашения.

Довод администрации г. Назарово о том, что возврат тепловых сетей в казну г. Назарово в период отопительного сезона влечет за собой отсутствие должного обслуживания сетей, что может привести к возникновению на тепловых сетях аварийных ситуаций, чрезвычайных ситуаций, прямой угрозы для жизни и здоровья людей, также подлежит отклонению, ввиду того, что с момента заключения договора № 04/12 с ООО «Тепло» прошло, как минимум, 7 летних перерывов в отопительных сезонах, за которые у Администрации было достаточно времени для возврата муниципальных тепловых сетей в казну и передачи их в пользование в соответствии с действующим законодательством.

Кроме того, Красноярским УФАС России Администрации выдавалось предупреждение 04.07.2018 (исх. № 11319) о принятии мер в срок до 01.09.2018 (после окончания отопительного сезона и летнего перерыва в отопительном сезоне), направленных на возврат муниципального имущества, являющегося предметом договора оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12 в казну муниципального образования, а также направленных на передачу имущества, являющегося предметом вышеуказанного договора, с соблюдением требований действующего законодательства, в том числе положений статьи 28.1 ФЗ «О теплоснабжении».

Довод ООО «Тепло» о том, что утверждение антимонопольного органа, касающееся получения обществом прибыли от передачи тепловой энергии, не соответствует действительности, поскольку обществом были проведены ремонтные восстановительные работы тепловых сетей, поименованных в договоре оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12, подлежит отклонению ввиду следующего.

В своем заключении от 16.04.2019 по делу № 112-15-18 Комиссия отмечает, что передача органом местного самоуправления муниципального имущества конкретному хозяйствующему субъекту в отсутствие правовых оснований такой передачи создает преимущественные условия получения указанного имущества во временное владение и пользование, что свидетельствует о создании необоснованных преимущественных условий деятельности ООО «Тепло» как субъекту предпринимательской деятельности ввиду предоставления ему доступа на рынок теплоснабжения города Назарово в приоритетном порядке, а значит и получении необоснованного дохода от деятельности, связанной с эксплуатацией вышеуказанного муниципального имущества.

В соответствии с Письмом МНС РФ от 11.06.2003 N СА-6-22/657 "О разъяснении отдельных вопросов применения глав 26.2 и 26.3 Налогового кодекса Российской Федерации" к доходам от предпринимательской деятельности относятся все поступления как в денежной, так и в натуральной форме от реализации товаров (работ, услуг), реализации имущества, используемого в процессе осуществления предпринимательской деятельности, стоимость такого имущества, полученного на безвозмездной основе, а также иные доходы от предпринимательской деятельности, аналогичные доходам, предусмотренным статьей 250 Налогового кодекса Российской Федерации.

В соответствии с понятием, данным в Налоговом кодексе Российской Федерации, прибыль – это полученные доходы, уменьшенные на величину произведенных расходов.

Таким образом, понятие дохода, получение которого описывает Комиссия в своем заключении, и понятие прибыли, о которой упоминает ООО «Тепло» в своих пояснениях, существенно различаются и несут различную смысловую нагрузку при описании нарушения антимонопольного законодательства и его последствий - получение преимущественных условий деятельности на рынке теплоснабжения города Назарово.

Довод ООО «Тепло» о том, что сами тепловые сети не были переданы ООО «Тепло» в какое-либо пользование, ввиду отсутствия акта приема-передачи по договору, в связи с чем антимонопольный орган не верно определил природу договора и нормативное регулирование данных правоотношений, которые не связаны с использованием, также подлежит отклонению ввиду следующего.

В соответствии с п. 1.1 договора оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12 Заказчик (администрация г. Назарово) поручает, а Исполнитель (ООО «Тепло») принимает на себя обязательства, в том числе, по эксплуатации и обеспечению надежности и устойчивости работы в соответствии с требованиями технических регламентов 74 объектов теплоснабжения г. Назарово.

В соответствии с понятием «Эксплуатация», данным в "Современном экономическом словаре - 6-е изд., перераб. и доп. - М." (ИНФРА-М, 2011, авт. Райзберг Б.А., Лозовский Л.Ш., Стародубцева Е.Б.) – это разработка, использование природных богатств; использование земли, промышленных предприятий, средств транспорта, зданий и т.д.

Таким образом, эксплуатация объектов ЖКХ – это фактически использование этих объектов.

Постоянное использование объектов теплоснабжения с целью оказания услуг теплоснабжения может быть осуществлено только в случае, если эти объекты находятся фактически у субъекта, который предполагает их постоянно использовать.

Учитывая изложенное, сделка, заключенная между Администрацией г. Назарово и ООО «Тепло» по передаче Обществу объектов коммунального хозяйства (тепловых сетей) по договору оказания услуг, является притворной, поскольку фактически, как было установлено, имущество было передано в пользование для осуществления деятельности по передаче тепловой энергии. Кроме того, как установлено в ходе рассмотрения настоящего дела, за передачу теплоэнергии по указанным сетям ООО «Тепло» взимает плату с контрагентов, в частности с АО «Назаровская ГРЭС», по установленному тарифу, что также доказывает факт эксплуатации и использования сетей в предпринимательской деятельности общества, связанной с передачей тепловой энергии.

С учетом вышеприведенных норм законодательства Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела №112-15-18 полагает, что вышеуказанные действия (бездействие) Администрации города Назарово свидетельствуют о нарушении антимонопольного законодательства, а именно части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции», выразившемся в непринятии мер, направленных на возврат муниципального имущества, находящего в пользовании ООО «Тепло» по ничтожному договору от 20.02.2012 № 04/12, в казну муниципального образования и передачу его в пользование с соблюдением публичных конкурентных процедур, что привело к созданию необоснованных преимуществ в осуществлении деятельности ООО «Тепло», недопущению конкуренции за право пользования данным имуществом и доступа на рынок теплоснабжения г. Назарово.

Учитывая вышеизложенные фактические и правовые обстоятельства, Комиссия приходит к выводам:

- о наличии в действиях (бездействии) администрации г. Назарово нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части непринятия мер, направленных на возврат муниципального имущества, находящего в пользовании ООО «Тепло» по ничтожному договору от 20.02.2012 № 04/12, в казну муниципального образования и передачу его в пользование с соблюдением требований действующего законодательства, в том числе ФЗ «О концессионных соглашениях», ФЗ «О теплоснабжении», что привело к созданию необоснованных преимуществ в осуществлении деятельности ООО «Тепло», недопущению конкуренции за право пользования данным имуществом и доступа на рынок теплоснабжения г. Назарово;

- о необходимости выдачи ответчику предписания о возврате имущества в казну муниципального образования г. Назарово.

При этом действия (бездействие) виновных должностных лиц администрации г. Назарово, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, образуют состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП).

Ввиду указанного, материалы дела № 112-15-18 в необходимом объеме подлежат передаче уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении виновного должностного лица администрации г. Назарово дела об административных правонарушениях по статье 14.9 КоАП.

На основании изложенного, Комиссия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, частью 1 статьи 50 ФЗ «О защите конкуренции»

#### РЕШИЛА:

1. Признать администрацию города Назарово нарушившей часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части непринятия мер, направленных на возврат муниципального имущества, находящего в пользовании ООО «Тепло» по ничтожному договору от 20.02.2012 № 04/12, в казну муниципального образования и передачу его в пользование с соблюдением требований действующего законодательства, в том числе ФЗ «О концессионных соглашениях», ФЗ «О теплоснабжении», что привело к созданию необоснованных преимуществ в осуществлении деятельности ООО «Тепло», недопущению конкуренции за право пользования данным имуществом и доступа на рынок теплоснабжения г. Назарово.

2. Выдать администрации г. Назарово обязательное для исполнения предписание о необходимости прекращения указанного нарушения, с этой целью администрации г. Назарово надлежит в срок до 01.09.2019:

- принять исчерпывающие меры, направленные на возврат муниципального имущества, являющегося предметом договора оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12, заключенного между Администрацией города Назарово и ООО «Тепло», в казну муниципального образования;

- принять организационные меры по передаче в пользование (эксплуатацию) в установленном законом порядке, в том числе Федеральным законом «О концессионных соглашениях», Федеральным законом «О теплоснабжении» муниципальных объектов теплоснабжения, являющихся предметом вышеуказанного договора;

- не допускать фактов передачи в пользование хозяйствующим субъектам объектов муниципальной собственности (объектов теплоснабжения), являющихся предметом вышеуказанного договора, без соблюдения требований действующего законодательства, в том числе Федерального закона «О защите конкуренции», ФЗ «О концессионных соглашениях», ФЗ «О теплоснабжении».

3. Передать материалы дела № 112-15-18 уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении виновного должностного лица администрации г. Назарово дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.9 КоАП.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке статьи 52 ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>