Администрация Рыбинского
района

Красноярского края

ООО «Сфера и К»

ООО «СКК»

ул. Октябрьская, 23,

ООО «КСК»

РЕШЕНИЕ

по делу № 024/01/15-2054/2020

28 октября 2020 года г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена 19 октября 2020 года.

В полном объеме решение изготовлено 28 октября 2020 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – <…>., заместитель руководителя управления – начальник контрольного отдела; члены Комиссии: <…>., начальник отдела контроля органов власти, <…>, специалист - эксперт контрольного отдела, рассмотрев дело, возбужденное в отношении Администрации Рыбинского района Красноярского края (далее - Администрация Рыбинского района), по факту неисполнения предупреждения от 03.04.2020 №6266, выданного в целях пресечения признаков нарушения пунктов 2 и 8 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), выразившихся в принятии необоснованного решения о возможности заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в с. Большие Ключи, с. Красногорьевка и с. Новокамала Рыбинского района, с ООО «СКК» (постановление от 14.01.2020 №6-п); не размещении Администрацией Рыбинского района в нарушение части 4.7 статьи 37, части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» на сайте torgi.gov.ru полного текста проекта концессионного соглашения ООО «СКК» (страниц 11-20 проекта концессионного соглашения); необоснованном отклонении заявки ООО «Сфера и К» о готовности участия в конкурсе, что создало необоснованные преимущественные условия доступа ООО «СКК» на рынок теплоснабжения с. Большие Ключи, с. Красногорьевка, и с. Новокамала Рыбинского

района, привело к ограничению конкуренции за право пользования муниципальным имуществом коммунального назначения и доступа на указанные рынки иным хозяйствующим субъектам – потенциальным участникам торгов, в том числе ООО «Сфера и К», ООО «КСК».

Рассмотрев настоящее дело 19.10.2020 в отсутствие лиц, участвующих в деле, надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения настоящего дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступили заявления ООО «Сфера и К» (исх. № 46 от 28.12.2019, вх. № 886 от 23.01.2020; исх. № 47 от 30.12.2019, вх. № 23124 от 28.12.2019, исх. № 50 от 21.01.2020, вх. № 733 от 21.01.2020; исх. № 54 от 04.02.2020, вх. №1571 от 05.02.2020, исх. №67 от 13.02.2020, вх. №2169 от 14.02.2020; исх. №79 от 13.03.2020 вх. № 4195 от 16.03.2020; исх. №85 от 25.03.2020, вх. №5113 от 26.03.2020) с просьбой провести проверку действий Администрации Рыбинского района и ООО «СКК» на предмет соответствия Федеральному закону от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – ФЗ «О концессионных соглашения»), Федеральному закону от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О концессионных соглашениях»).

Поскольку в действиях Администрации Рыбинского района установлены признаки нарушения пунктов 2 и 8 части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в принятии необоснованного решения о возможности заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в с. Большие Ключи, с. Красногорьевка и с. Новокамала Рыбинского района, с ООО «СКК» (постановление от 14.01.2020 №6-п); не размещении Администрацией Рыбинского района в нарушение части 4.7 статьи 37, части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» на сайте torgi.gov.ru полного текста проекта концессионного соглашения ООО «СКК» (страниц 11-20 проекта концессионного соглашения); необоснованном отклонении заявки ООО «Сфера и К» о готовности участия в конкурсе, что создало необоснованные преимущественные условия доступа ООО «СКК» на рынок теплоснабжения с. Большие Ключи, с. Красногорьевк, и с. Новокамала Рыбинского района, привело к ограничению конкуренции за право пользования муниципальным имуществом коммунального назначения и доступа на указанные рынки иным хозяйствующим субъектам – потенциальным участникам торгов, в том числе ООО «Сфера и К», ООО «КСК», Красноярское УФАС России на основании статьи 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» 20.12.2020 выдало Администрации Рыбинского района предупреждение о необходимости устранения признаков указанного нарушения путем принятия мер, направленных на прекращение нарушения антимонопольного законодательства, с этой целью Администрации Рыбинского района в срок до 10.07.2020 надлежало:

- принять исчерпывающие меры, направленные на отказ от заключения концессионного соглашения с ООО «СКК», в том числе: отменить постановление от 14.01.2020 №6-п «О возможности заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в с. Большие Ключи, с. Красногорьевка и с. Новокамала Рыбинского района Красноярского края» с ООО СКК; отменить процедуру инициативной концессии, организованную по инициативному предложению ООО «СКК» (информационное извещение № 150120/0124020/02 от 06.12.2019) и решения, принятые по итогам ее проведения;

- принять организационные меры по передаче в пользование (эксплуатацию) в установленном законом порядке муниципальных объектов теплоснабжения,

находящихся в с. Большие Ключи, с. Красногорьевка с. Новокамала Рыбинского района;

- не допускать фактов передачи в пользование хозяйствующим субъектам объектов теплоснабжения муниципальной собственности, находящихся в с. Большие Ключи, с. Красногорьевка, с. Новокамала Рыбинского района без соблюдения требований ФЗ «О концессионных соглашениях», Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

03.07.2020 от Администрации Рыбинского района поступило ходатайство о продлении срока исполнения предупреждения № 6266 от 03.04.2020 до вынесения Арбитражным судом Красноярского края решения по делу №А33-15432/2020 по заявлению администрации о признании предупреждения № 6266 от 03.04.2020 незаконным (исх. №1602 от 02.07.2020).

Иные сведения, в том числе о принятых Администрацией Рыбинского района мерах для устранения признаков нарушения антимонопольного законодательства, в ходатайстве отсутствовали; доказательства невозможности исполнения Администрацией Рыбинского района предупреждения Красноярского УФАС России от 03.04.2020 № 6266 в установленный срок к ходатайству не приложены.

В связи с вышеизложенным, а также ввиду того, что обжалование предупреждения в судебном порядке основанием для продления срока исполнения предупреждения не является, в удовлетворении заявленного Администрацией Рыбинского района ходатайства было оказано (исх. №12178 от 07.07.2020).

Неисполнение предупреждения и непринятие указанных в предупреждении от 03.04.2020 № 6266 мер, направленных на прекращение нарушения антимонопольного законодательства, свидетельствует о неисполнении Администрацией Рыбинского района выданного предупреждения.

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.

Приказом Красноярского УФАС России от 20.07.2020 № 158 возбуждено настоящее дело.

Определением от 21.07.2020 к участию в рассмотрении дела были привлечены в качестве заявителя - ООО «Сфера и К», в качестве ответчика – Администрация Рыбинского района Красноярского края, в качестве заинтересованных лиц ООО «КСК», ООО «СКК», дело назначено к рассмотрению на 15 сентября 2020 года.

15.09.2020 Комиссия приняла решение объявить перерыв в рассмотрении дела до 22.09.2020 в связи с рассмотрением Арбитражным судом Красноярского края дела № А33-15432/2020 по заявлению Администрации Рыбинского района о признании недействительным предупреждения Красноярского УФАС № 6266 от 03.04.2020.

При рассмотрении дела № 024/01/15-2054/2020 Комиссией установлены следующие, имеющие значение для рассмотрения дела, обстоятельства.

В адрес Администрации Рыбинского района 06.12.2019 с инициативным предложением о заключении концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения,

находящихся в с. Большие Ключи, с. Красногорьевка и с. Новокамала Рыбинского района Красноярского края, обратилось ООО «СКК» (вх. № 5147 от 06.12.2019).

Также 06.12.2019 в адрес Администрации Рыбинского района с инициативным предложением о заключении концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в с. Большие Ключи, с. Красногорьевка и с. Новокамала Рыбинского района Красноярского края Рыбинского района Красноярского края, обратилось ООО «Сфера и К» (вх. №5148 от 06.12.2019, вх. №5168 от 06.12.2019), в рассмотрении которого Администрацией Рыбинского района было отказано.

В отношении предложения ООО «СКК» Администрацией Рыбинского района было принято постановление от 14.01.2020 №6-п «О возможности заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в с. Большие Ключи, с. Красногорьевка и с. Новокамала Рыбинского района Красноярского края».

В сети Интернет на сайте torgi.gov.ru Администрацией Рыбинского района 16.01.2020 было размещено информационное сообщение (извещение) № 150120/0124020/02 о поступившем 06.12.2019 в адрес Администрации Рыбинского района от ООО «СКК» предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в с. Большие Ключи с. Красногорьевка и с. Новокамала Рыбинского района Красноярского края.

В соответствии с указанным извещением, дата начала подачи заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения – 20.01.2020, дата окончания приема заявок – 05.03.2020, срок действия концессионного соглашения – 15 лет.

Анализ информационного сообщения (извещения) № 150120/0124020/02 о поступившем 06.12.2019 в адрес Администрации Рыбинского района от ООО «СКК» предложении о заключении концессионного соглашения показал, что отсутствует часть проекта концессионного соглашения инвестора. Так на сайте torgi.gov.ru размещены: постановление Администрации Рыбинского района от 14.01.2020 №6-п, предложение инвестора (в 5 частях), а также проект концессионного соглашения и приложения к нему в 7 частях:

Часть 1 – стр. 1-5 проекта концессионного соглашения;

Часть 2 - стр. 6-10 проекта концессионного соглашения;

Часть 3 - стр. 21-30 проекта концессионного соглашения и приложения №1-2 к нему;

Часть 4 - стр. 31-35 проекта концессионного соглашения и приложения №3-4 к нему;

Часть 5 - стр. 36-40 проекта концессионного соглашения и приложения №5-6 к нему;

Часть 6 - стр. 41-48 проекта концессионного соглашения и приложения №7-10 к нему;

Часть 7 - стр. 49-54 проекта концессионного соглашения и приложения №10 к нему;

Таким образом, стр. 11-20 проекта концессионного соглашения на сайте torgi.gov.ru не размещены; сведения об информации, указанной на стр. 11-20 проекта концессионного соглашения, отсутствуют.

Страницы 11-20 проекта концессионного соглашения содержат информацию: об условиях осуществления деятельности с использованием (эксплуатацией) объекта соглашения или иного объекта; о контроле за соблюдением концессионером условий

концессионного соглашения; об обеспечении обязательств концессионера; об обстоятельствах непреодолимой силы; об ответственности сторон; об изменении концессионного положения; о прекращении концессионного соглашения; о выплатах при прекращении концессионного соглашения (главы IX-XVI проекта концессионного положения).

Кроме того, в соответствии с размещенным на сайте предложением ООО «СКК», срок передачи концедентом концессионеру объекта концессионного соглашения и (или) иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению недвижимого имущества или недвижимого и движимого имущества, технологически связанных между собой и предназначенных для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, составляет 15 лет (п. 20 проекта концессионного соглашения).

При этом, из условий приложений № 4-8 к проекту концессионного соглашения ООО «СКК» следует, что фактически свои обязанности ООО «СКК», как концессионер, (в случае заключения с ним концессионного соглашения на предложенных условиях) начало бы исполнять с 2019 года.

Так, задания и основные мероприятия (приложение № 4 к проекту концессионного соглашения), плановые значения показателей деятельности концессионера (приложение №5 к проекту концессионного соглашения), долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера (приложение №6 к проекту концессионного соглашения), предельный уровень расходов на создание объекта соглашения (приложение №7 к проекту концессионного соглашения), объем валовой выручки, полученной концессионером в рамках реализации концессионного соглашения (приложение №8 к проекту концессионного соглашения) рассчитаны ООО «СКК» на период с 2019 года по 2033 год (15 лет).

Таким образом, ООО «СКК» предложено исполнение условий концессионного соглашения в период с 2019 года по 2033 год, при том, что в соответствии с извещением и датой заключения концессионного соглашения последнее может быть заключено на 15 лет не раньше 2020 года (2020-2034 года).

В связи с размещенным предложением в адрес Администрации Рыбинского района ООО «Сфера и К» и ООО «КСК» направили заявки о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения.

Согласно протоколу рассмотрения заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения от 05.03.2020 заявки ООО «Сфера и К» и ООО «КСК» были признаны несоответствующими требованиям, предъявляемым частями 4.1, 4.11 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях»; конкурсной комиссией принято решение о заключении с ООО «СКК» концессионного соглашения на условиях общества без проведения конкурса.

Впоследствии, в связи с выданным предупреждением, Администрация Рыбинского района сообщила ООО «СКК» о невозможности передачи объектов теплоснабжения. В настоящее время объекты теплоснабжения, находящиеся в с.Большие Ключи, с. Красногорьевка, с. Новокамала Рыбинского района переданы по договору безвозмездного пользования от 08.04.2020 ООО «Сфера и К», организационные меры по передаче в пользование в установленном законом порядке указанных объектов теплоснабжения не предприняты (письмо Администрации Рыбинского района от 07.09.2020).

Комиссия, исследовав материалы дела, ознакомившись с позицией лиц, участвующих в

деле, отмечает следующее.

Согласно части 1 статьи 8 Конституции Российской Федерации, в Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. Данная конституционная гарантия реализована в законодательстве о конкуренции.

Статья 34 Конституции Российской Федерации устанавливает, что 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.

Правовой статус и полномочия органов местного самоуправления определены Федеральным законом от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее - Закон № 131-ФЗ).

Согласно пункту 1 статьи 215 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) имущество, принадлежащее на праве собственности муниципальным образованиям, является муниципальной собственностью.

В силу пункта 2 статьи 125 и пункта 2 статьи 215 ГК РФ от имени муниципального образования права собственника осуществляют органы местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

В силу статьи 51 Закона № 131-ФЗ органы местного самоуправления от имени муниципального образования самостоятельно владеют, пользуются и распоряжаются муниципальным имуществом в соответствии с Конституцией Российской Федерации, федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами органов местного самоуправления.

В соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 209 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 в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

При этом из норм, содержащихся в статье 51 Закона № 131-ФЗ и статьи 209 ГК РФ, следует, что собственник вправе совершать в отношении принадлежащего ему имущества действия, не противоречащие закону и иным правовым актам, в том числе соблюдать установленные этими законами и нормативными актами ограничения.

Законом, ограничивающим полномочия собственника по распоряжению муниципальным имуществом системы теплоснабжения является ФЗ «О концессионных соглашениях», Федеральный закон от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

С момента вступления в силу Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - ФЗ «О концессионных соглашениях») передача прав владения и (или) пользования объектами централизованной системы теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований, установленных

статьей 28.1 ФЗ «О теплоснабжении».

Согласно части 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 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.

В части 2 указанной статьи определено, что осуществление полномочий по организации в границах поселения, городского округа теплоснабжения населения посредством передачи прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в муниципальной собственности, реализуется по договорам их аренды или по концессионным соглашениям.

В силу части 3 статьи 28.1 ФЗ «О теплоснабжении» в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа данных объектов не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования данными объектами осуществляется только по концессионному соглашению.

Таким образом, передача в пользование объектов теплоснабжения возможна только на основании договора аренды либо концессионного соглашения. При этом, указанные объекты не могут быть переданы в пользование на основании договора безвозмездного пользования.

В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 4 ФЗ «О концессионных соглашениях» объектами концессионного соглашения являются системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты тепло-, газо- и энергоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, объекты, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание, размещение твердых коммунальных отходов, объекты, предназначенные для освещения территорий городских и сельских поселений, объекты, предназначенные для благоустройства территорий, а также объекты социального обслуживания населения.

На основании части 1 статьи 13 ФЗ «О концессионных соглашениях» концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 настоящего Федерального закона.

Концессионное соглашение может быть заключено без проведения конкурса в случаях, предусмотренных частью 6 статьи 29, частью 7 статьи 32 настоящего Федерального закона, частями 2, 2.1, 2.2 и 4.10 статьи 37, а также с концессионером, определенным решением Правительства Российской Федерации, и в иных предусмотренных федеральным законом случаях (часть 1 статьи 37 ФЗ «О

концессионных соглашениях»).

В части 1 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях» определено, что концессионное соглашение может быть заключено по инициативе лиц, указанных в пункте 2 части 1 статьи 5 настоящего Федерального закона и отвечающих требованиям, предусмотренным частью 4.11 настоящей статьи, в порядке, установленном частями 4.2 - 4.10 и 4.12 настоящей статьи.

Согласно части 4.2 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях» лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, вправе представить предложение о заключении концессионного соглашения с приложением проекта концессионного соглашения, включающего в себя существенные условия, предусмотренные статьей 10 настоящего Федерального закона, и иные не противоречащие законодательству Российской Федерации условия, в Правительство Российской Федерации, либо субъект Российской Федерации, либо муниципальное образование в зависимости от того, в чьей собственности находится объект концессионного соглашения, предусмотренный таким предложением.

В соответствии с частью 4.3 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях», в предложении о заключении концессионного соглашения лицо указывает сведения о соответствии этого лица установленным требованиям, а также сведения, подтверждающие соответствие его инициативы программам комплексного развития систем коммунальной инфраструктуры поселений, городских округов, государственным программам Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальным программам, за исключением случаев, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем. Форма предложения о заключении концессионного соглашения утверждается Правительством Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 42 ФЗ «О концессионных соглашениях» концессионное соглашение, объектом которого являются объекты, указанные в части 1 статьи 39 настоящего Федерального закона, наряду с предусмотренными частью 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях», должно содержать такие существенные условия, как значения долгосрочных параметров регулирования деятельности концессионера, задание и основные мероприятия, предельный размер расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, плановые значения показателей надежности, качества, энергетической эффективности объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, плановые значения показателей надежности и энергетической эффективности объектов теплоснабжения, плановые значения иных предусмотренных конкурсной документацией технико-экономических показателей данных систем и (или) объектов и иные условия, указанные части 1 статьи 42 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Согласно пункту 1 части 4.4 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашения» орган, уполномоченный Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, в течение тридцати календарных дней со дня поступления предложения о заключении концессионного соглашения рассматривает такое предложение и принимает решение о возможности заключения концессионного соглашения в отношении конкретных объектов недвижимого имущества или недвижимого имущества и движимого имущества, технологически связанных между собой и предназначенных для осуществления деятельности, предусмотренной

концессионным соглашением на представленных в предложении о заключении концессионного соглашения условиях.

В силу части 4.7 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях» в случае принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения на предложенных инициатором условиях орган, уполномоченный Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, в десятидневный срок со дня принятия указанного решения размещает на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложение о заключении концессионного соглашения в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым частью 4.1 указанной статьи к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения.
В случае принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения на иных условиях, чем предложено инициатором заключения соглашения, уполномоченный орган проводит переговоры в форме совместных совещаний с инициатором заключения концессионного соглашения в целях обсуждения условий концессионного соглашения и их согласования по результатам переговоров. Срок и порядок проведения переговоров определяются органом, уполномоченным Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, в решении о возможности заключения концессионного соглашения на иных условиях, которое доводится до сведения инициатора заключения этого соглашения в письменной форме. По результатам переговоров лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, представляет в орган, уполномоченный Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, проект концессионного соглашения с внесенными изменениями, который подлежит рассмотрению уполномоченным органом в трехдневный срок. В случае согласования проекта концессионного соглашения с внесенными изменениями органом, уполномоченным Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, и лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения, предложение о заключении концессионного соглашения размещается уполномоченным органом в десятидневный срок со дня принятия такого предложения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в таком проекте концессионного соглашения, в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым частью 4.1 настоящей статьи к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения (часть 4.8 статьи 37 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях»).

Пунктом 4.9 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях» предусмотрено, что в случае, если в сорокапятидневный срок с момента размещения на официальном сайте в

информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложения о заключении концессионного соглашения поступили заявки о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым настоящим Федеральным законом к концессионеру, а также требованиям, предъявляемым частью 4.1 настоящей статьи, орган, уполномоченный Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, обязан разместить данную информацию на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации. В этом случае заключение концессионного соглашения осуществляется на конкурсной основе в порядке, установленном настоящим Федеральным законом.

Пунктом 4.10 предусмотрено, что в случае, если в сорокапятидневный срок со дня размещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложения о заключении концессионного соглашения не поступило заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым настоящим Федеральным законом к концессионеру, а также требованиям, предъявляемым частью 4.1 настоящей статьи, и в случае, если в ценовых зонах теплоснабжения инициатором заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, отдельные объекты таких систем, выступает единая теплоснабжающая организация с лицом, выступившим с инициативой о заключении концессионного соглашения, концессионное соглашение заключается на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения и проекте концессионного соглашения (проекте концессионного соглашения с внесенными изменениями), без проведения конкурса в порядке, установленном настоящим Федеральным законом

В соответствии с вышеизложенным, предложение инвестора о заключении концессионного соглашения рассматривается в течение 30 дней со дня поступления в соответствующий орган и, в случае принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения на предложенных инициатором условиях, в 10-дневный срок со дня принятия положительного решения орган размещает на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» предложение инвестора и проект концессионного соглашения на предложенных инвестором условиях (в соответствии с частями 4.4, 4.7 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях») для предоставления возможности заинтересованным лицам в 45-дневный срок со дня размещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» указанных документов направить заявку о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на предложенных инвестором условиях (части 4.9, 4.10 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях»).

Таким образом, с момента подачи предложения инвестора о заключении концессионного соглашения до определения возможности заключения с инвестором соглашения на предложенных инвестором условиях проходит не менее 45 дней.

Как было указано выше, предложение ООО «СКК» о заключении концессионного соглашения зарегистрировано Администрацией Рыбинского района 06.12.2019.

В своем предложении ООО «СКК» установило срок исполнения условий концессионного соглашения с 2019 года по 2033 год (пункт 20 проекта концессионного соглашения, приложения №4-8 к проекту концессионного соглашения).

В связи с изложенным, Администрация Рыбинского района должна была осознавать, что ни ООО «СКК», ни иной субъект не сможет выполнить концессионное соглашение на предложенных инициатором условиях.

Таким образом, в случае принятия Администрацией Рыбинского района решения о заключения концессионного соглашения на иных условиях, чем было предложено ООО «СКК», общество должно было внести соответствующие изменения в представленное предложение и проект концессионного соглашения, которое в дальнейшем размещается в сети Интернет.

Поскольку предложение ООО «СКК» было размещено Администрацией Рыбинского района на сайте torgi.gov.ru, соответственно, Администрация Рыбинского района приняла предложение ООО «СКК» и посчитала предложение надлежащим и соответствующим требованиям статей 10, 37 и 42 ФЗ «О концессионных соглашениях» (о чем Администрация Рыбинского района также пояснила в письме №613 от 16.03.2020).

Вместе с тем Комиссией установлено, что существенные условия предложенного ООО «СКК» концессионного соглашения, содержащиеся в приложениях №4-8, не исполнимы ни для самого инвестора, ни для иных заинтересованных в заключении концессионного соглашения на условиях инвестора лиц, поскольку обязательства рассчитаны на их исполнение концессионером в период с 2019 года по 2033 год.

Принимая во внимание изложенные обстоятельства, Администрация Рыбинского района не могла принять решение о возможности заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в с. Большие Ключи, с. Красногорьевка, и с. Новокамала Рыбинского района Красноярского края с ООО «СКК» (постановление от 14.01.2020 №6-п) на условиях, предлагаемых инвестором, поскольку исполнение существенных условий, указанных в приложениям №4-8, не выполнимо.

Также Комиссией установлено, что на сайте torgi.gov.ru отсутствует часть проекта концессионного соглашения инвестора.

Анализ информационного сообщения (извещения) № 150120/0124020/02 о поступившем 06.12.2019 в адрес Администрации Рыбинского района от ООО «СКК» предложении о заключении концессионного соглашения показал, что на сайте torgi.gov.ru размещены: постановление Администрации Рыбинского района от 14.01.2020 №6-п, предложение инвестора (в 5 частях), а также проект концессионного соглашения и приложения к нему в 7 частях:

Часть 1 – стр. 1-5 проекта концессионного соглашения;

Часть 2 - стр. 6-10 проекта концессионного соглашения;

Часть 3 - стр. 21-30 проекта концессионного соглашения и приложения №1-2 к нему;

Часть 4 - стр. 31-35 проекта концессионного соглашения и приложения №3-4 к нему;

Часть 5 - стр. 36-40 проекта концессионного соглашения и приложения №5-6 к нему;

Часть 6 - стр. 41-48 проекта концессионного соглашения и приложения №7-10 к нему;

Часть 7 - стр. 49-54 проекта концессионного соглашения и приложения №10 к нему;

Таким образом, стр. 11-20 проекта концессионного соглашения на сайте torgi.gov.ru не размещены; сведения об информации, указанной на стр. 11-20 проекта концессионного соглашения, отсутствуют.

Как установлено Комиссией, страницы 11-20 проекта концессионного соглашения содержат информацию: об условиях осуществления деятельности с использованием (эксплуатацией) объекта соглашения или иного объекта; о контроле за соблюдением концессионером условий концессионного соглашения; об обеспечении обязательств концессионера; об обстоятельствах непреодолимой силы; об ответственности сторон; об изменении концессионного положения; о прекращении концессионного соглашения; о выплатах при прекращении концессионного соглашения (главы IX-XVI проекта концессионного положения).

Поскольку вышеуказанные сведения на сайте торгов размещены не были, ознакомиться с содержанием указанных глав и содержащихся в них условиях, оценить возможность участия в процедуре заключения концессионного соглашения с позиции хозяйствующих субъектов – потенциальных концессионеров, не представлялось возможным.

Таким образом, в нарушение части 4.7 статьи 37, части 1 статьи 10, частей ФЗ «О концессионных соглашениях» на сайте torgi.gov.ru проект концессионного соглашения размещен не в полном объеме.

Кроме того, приложения к проекту концессионного соглашения не читаемы. В частности, на страницах 27, 34, 38 указаны таблицы, из содержания которых не представляется возможным разобрать наименование отдельных объектов концессионного соглашения, а также трудно читаемы значения плановых показателей.

Исходя из того, что стр. 11-20 проекта концессионного соглашения на сайте torgi.gov.ru отсутствуют, а также отдельная информация, содержащаяся в приложениях относительно условий заключения соглашения является нечитаемой, следует считать, что условия соглашения не доведены до лиц, желающих подать заявки на заключение концессионного соглашения. Указанные обстоятельства противоречат целям ФЗ «О концессионных соглашениях», поскольку не обеспечивают эффективного использования имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности, на условиях концессионных соглашений и повышение качества товаров, работ, услуг, предоставляемых потребителям, влияют на волеизъявление участников принять либо не принять участие в заключении концессионного соглашения.

Отсутствие информации об обязательных условиях концессионного соглашения ограничивает конкуренцию, поскольку не позволяют иным лицам, заинтересованным в заключении концессионного соглашения, принять обоснованное решение об участии в подаче заявок о готовности участия в процедуре заключения концессионного соглашения.

После размещения 16.01.2020 на сайте torgi.gov.ru Администрацией Рыбинского района информационного сообщения (извещения) № 150120/0124020/02 о поступившем 06.12.2019 в адрес Администрации Рыбинского района от ООО «СКК» предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в с. Большие Ключи, с. Красногорьевка и с. Новокамала Рыбинского

района Красноярского края, от ООО «Сфера и К» и ООО «КСК» поступили заявки о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения.

Согласно протоколу рассмотрения заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения от 05.03.2020 (далее – Протокол) заявки ООО «Сфера и К» и ООО «КСК» были признаны несоответствующими требованиям, предъявляемым частями 4.1, 4.11 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях»; конкурсной комиссией принято решение о заключении с ООО «СКК» концессионного соглашения на условиях общества без проведения конкурса.

В соответствии с замечаниями конкурсной комиссии к заявке и проекту концессионного соглашения ООО «КСК», указанными в Протоколе, заявка ООО «КСК» была отклонена по причине несоответствия заявки части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» - ООО «КСК» указало в тексте проекта соглашения иную цель использования объектов теплоснабжения, иного собственника муниципального имущества Рыбинского района Красноярского края; заявка не соответствовала подпункту 4 статьи 4.11 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях» - ООО «КСК» не были предоставлены подтверждающие документы о наличии денежных средств на счете организации (выписки с банковского счета) или договора с кредитной организацией на предоставление средств финансирования, принимая во внимание, что в проекте концессионного соглашения и в форме заявки представлены существенно разные суммы (п. 4,5 замечаний Протокола) предельного размера вложений ООО «КСК» на реконструкцию и модернизацию объектов теплоснабжения, указанных в приложении №1 к заявке.

В соответствии с замечаниями конкурсной комиссии к заявке и проекту концессионного соглашения ООО «Сфера и К», указанными в Протоколе, заявка ООО «Сфера и К» была отклонена по причине несоответствия заявки подпункту 4 статьи 4.11 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях» - ООО «Сфера и К» не были предоставлены подтверждающие документы о наличии денежных средств на счете организации (выписки с банковского счета) или договора с кредитной организацией на предоставление средств финансирования, в связи с чем комиссия не смогла достоверно определить какой суммой располагает ООО «Сфера и К».

На рассмотрении дела 22.09.2020 представители Администрации Рыбинского района пояснили, что считают, что декларирование лицами информации о соответствии этих лиц требованиям пункта 4.11 статьи 37 Федерального закона от 21.07.2005 № 115 «О концессионных соглашениях» (далее – ФЗ № 115) без предоставления подтверждающих документов ставит ООО «Сфера и К», ООО «КСК» в неправое положение по отношению к лицу, подавшему предложение о заключении концессионного соглашения.

При этом анализ представленной заявки ООО «Сфера и К» и протокола рассмотрения заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения от 05.03.2020 показал, что заявка ООО «Сфера и К» содержит следующий текст: «Настоящим заявитель подтверждает, что против ООО «Сфера и К» не проводится процедура ликвидации, не принято арбитражным судом решение о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства, деятельность не приостановлена, а также, что отсутствует задолженность по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает 25% балансовой стоимости активов заявителя по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отсчетный период. ООО «Сфера и К» располагает необходимыми средствами и возможностями их получения в размере не менее 5 % объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций».

Из системного толкования ранее приведенных норм ФЗ «О концессионных соглашениях» следует, что законодатель различает лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения и лицо, подающее заявку на заключение концессионного соглашения. Обе указанные категории должны отвечать требованиям части 4.11 статьи 37 Закона ФЗ «О концессионных соглашениях».

Частью 4.11 данной статьи названного закона определены условия предварительного отбора, в том числе соответствие лица, желающего заключить концессионное соглашение, следующим требованиям:

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

2) отсутствие определения суда о возбуждении производства по делу о банкротстве в отношении лица, выступающего с инициативой заключения концессионного соглашения;

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

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

Согласно части 4.11 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях» как лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, так и лица, подающие заявки на заключение концессионного соглашения, должны отвечать требованиям, установленным пунктами 1-4 части 4.11 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Вместе с тем в силу прямого требования части 4.3 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях» (с учетом Постановления Правительства РФ от 31.03.2015 № 300) лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, обязано документально подтвердить свое соответствие заявленным требованиям, путем предоставления подтверждающих документов, поскольку в случае отсутствия заявок о готовности к заключению концессионного соглашения, именно с лицом, инициировавшим заключение концессионного соглашения, заключается договор без предоставления каких-либо дополнительных документов.

При этом для лица, подающего заявку о готовности участия в конкурсе, таких требований ФЗ «О концессионных соглашениях» не установлено, в том числе, не предусмотрено утверждения Правительством либо иным федеральным органом какой-либо обязательной формы подачи заявления о готовности участия в конкурсе и не

установлено обязанности по приложению к подаваемому заявлению каких-либо подтверждающих документов.

При подаче заявки о готовности участия в конкурсе лицо только декларирует свое соответствие указанным в законе требованиям, так как подача такой заявки не влечет автоматического заключения с ним соглашения, а лишь означает для уполномоченного органа необходимость перехода к заключению концессионного соглашения по общим правилам, то есть принятие мер по организации и проведению конкурса.

Вышеуказанная позиция соответствует сложившийся судебной практике (Определение Верховного суда № 309-ЭС18-5135 от 07.05.2018 по делу № А76-21861/2016, Постановление Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 11.09.2018 по делу № А78-17055/2017, Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 16.10.2018 по делу № А03-11270/2017, постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 06.11.2018 по делу № А33-11484/2018, Решение Арбитражного суда Красноярского края по делу №33-36880/2019).

Согласно представленным сведениям, ООО «Сфера и К» представлена заявка, в которой общество заявляет о готовности участия в конкурсе и декларирует свое соответствие всем требованиям, указанным в частях 4.1, 4.11 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Таким образом, ООО «Сфера и К» по факту продекларировало свое соответствие указанным в законе требованиям, в связи с чем заявка общества не могла быть отклонена конкурсной комиссией по причине отсутствия документального подтверждения наличия у ООО «Сферы и К» средств или возможности их получения в размере не менее пяти процентов от объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций (предельного размера расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения).

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 условиях 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 указанными объектами без создания равных условий для субъектов рынка теплоснабжения приводит к устранению конкуренции за доступ на рынок теплоснабжения п. Курагино.

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.

В рамках рассмотрения дела в соответствии с пунктом 10.7 Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 (ред. от 20.07.2016) «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (Зарегистрировано в Минюсте России

02.08.2010 № 18026) проведен анализ состояния конкуренции на рынке предоставления права владения и (или) пользования муниципальным имуществом (объекты водоснабжения и водоотведения).

Согласно части 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, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в том числе создание дискриминационных условий (пункт 8 части 1 указанной статьи), необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующих субъектов (пункт 2 части 1 указанной статьи).

Согласно пункту 10.7 Приказа по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции включает следующие этапы:

а) определение временного интервала исследования товарного рынка;

б) определение продуктовых границ товарного рынка;

в) определение географических границ товарного рынка;

г) оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие принятия акта и (или) осуществления действий (бездействия).

Временной интервал определен исходя из цели исследования - анализа состояния конкурентной среды на указанном рынке в период размещения предложения о заключении концессионного соглашения в целях принятия заявок о готовности участия в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения Рыбинского района с. Большие Ключи, с. Новокамала, с. Красногорьевка до даты окончания приема заявок и составил почти два месяца – с 16.01.2020 по 05.03.2020.

Продуктовыми границами рассматриваемого рынка является предоставление права владения и (или) пользования муниципальным имуществом (объекты теплоснабжения).

Передаваемое муниципальное имущество должно быть использовано для целей оказания услуг по теплоснабжению потребителей на территории с. Большие Ключи, с. Новокамала, с. Красногорьевка Рыбинского района Красноярского края.

Географические границы рынка предоставления права владения и (или) пользования муниципальным имуществом в рассматриваемом случае определены местом нахождения объектов теплоснабжения – с. Большие Ключи, с. Новокамала, с. Красногорьевка.

Принятие Администрацией Рыбинского района решения о возможности заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в с. Большие Ключи, с. Красногорьевка и с. Новокамала Рыбинского района Красноярского края (постановление от 14.01.2020 №6-п) на условиях, предлагаемых

ООО «СКК», при том, что исполнение существенных условий, указанных в приложениях №4-8, не выполнимо; неразмещение Администрацией Рыбинского района в нарушение части 4.7 статьи 37, части 1 статьи 10, частей ФЗ «О концессионных соглашениях» на сайте torgi.gov.ru полного текста проекта концессионного соглашения ООО «СКК» (в частности, стр. 11-20 проекта концессионного соглашения); необоснованное отклонение заявки ООО «Сфера и К» о готовности участия в конкурсе, продекларировавшего свое соответствие требованиям 4.1, 4.11 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях», свидетельствует о создании необоснованных преимущественных условий деятельности ООО «СКК» и необоснованном препятствовании доступа на рынки теплоснабжения в территориальных границах с. Большие Ключи, с. Красногорьевка и с. Новокамала Рыбинского района иным хозяйствующим субъектам, в частности ООО «Сфера и К», ООО «КСК».

С учетом вышеприведенных норм, Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела № 024/01/15-2054/2020 пришла к выводу о том, что вышеуказанные действия Администрации свидетельствуют о нарушении антимонопольного законодательства, а именно пунктов 2 и 8 части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции», выразившемся в принятии необоснованного решения о возможности заключения концессионного соглашения с ООО «СКК» в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в с. Большие Ключи, с. Красногорьевка и с. Новокамала Рыбинского района (постановление от 14.01.2020 №6-п); не размещении Администрацией Рыбинского района в нарушение части 4.7 статьи 37, части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» на сайте torgi.gov.ru полного текста проекта концессионного соглашения ООО «СКК» (в частности, страниц 11-20 проекта концессионного соглашения); необоснованном отклонении заявки ООО «Сфера и К» о готовности участия в конкурсе, что создало необоснованные преимущественные условия доступа ООО «СКК» на рынки теплоснабжения с. Большие Ключи, с. Красногорьевк, и с. Новокамала Рыбинского района, привело к ограничению конкуренции за право пользования муниципальным имуществом коммунального назначения и доступа на указанные рынки иным хозяйствующим субъектам – потенциальным участникам торгов, в том числе ООО «Сфера и К», ООО «КСК».

Вместе с тем Комиссия учитывает следующее.

Постановлением Администрации Рыбинского района от 28.09.2020 №527-п было признано утратившим силу Постановление от 14.01.2020 № 6-п «О возможности заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения Рыбинского района в с. Большие Ключи, с. Новокамала, с. Красногорьевка, находящихся в собственности муниципального образования Рыбинский район Красноярского края, предназначенных для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением на представленных в предложении о заключении концессионного соглашения условиях», отменена процедура инициативной концессии, организованная по предложению ООО «Сибирская коммунальная компания» в отношении объектов теплоснабжения Рыбинского района в с. Большие Ключи, с.Новокамала, с. Красногорьевка, находящихся в собственности Муниципального образования Рыбинский район Красноярского края, отменен протокол от 05.03.2020.

С 08.04.2020 по настоящее время объекты теплоснабжения, являвшиеся предметом инициативной концессии, переданы в пользование по договору безвозмездного пользования от 08.04.2020 ООО «Сфера и К» (письмо Администрации Рыбинского района исх. № 2155 от 07.09.2020).

Вместе с тем, из приложения к акту – приема передачи по договору безвозмездного

пользования от 08.04.2020, заключенного с ООО «Сфера и К», следует, что срок ввода в эксплуатацию объектов теплоснабжения составляет более 5 лет. Таким образом, указанные объекты должны передаваться только по концессионному соглашению.

Поскольку объекты теплоснабжения переданы ООО «Сфера и К» без проведения публичных процедур на право заключения концессионного соглашения в отношении указанных объектов, договор безвозмездного пользования в силу статей 168, 170 ГК РФ является ничтожным, так как был заключен в нарушение требований ФЗ «О концессионных соглашениях» без соблюдения публичных процедур.

Ввиду указанного, нарушение антимонопольного законодательства, связанное с передачей имущества коммунального назначения не в установленном законом порядке, что ограничивает конкуренцию за право доступа на рынки теплоснабжения с. Большие Ключи, с. Красногорьевка и с. Новокамала Рыбинского района Администрацией не устранено. Ввиду чего, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи Администрации предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Кроме того, действия должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных, осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций, государственных внебюджетных фондов, 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).

В соответствии с изложенным, руководствуясь статьями 15, 23, 39, 39.1, 41, 49, 50 ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию Рыбинского района нарушившей пункты 2 и 8 части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции», в части совершения действий, выразившихся в принятии необоснованного решения о возможности заключения концессионного соглашения с ООО «СКК» в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в с. Большие Ключи, с. Красногорьевка и с. Новокамала Рыбинского района (постановление от 14.01.2020 №6-п); не размещении Администрацией Рыбинского района в нарушение части 4.7 статьи 37, части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях» на сайте torgi.gov.ru полного текста проекта концессионного соглашения ООО «СКК» (в частности, страниц 11-20 проекта концессионного соглашения); необоснованном отклонении заявки ООО «Сфера и К» о готовности участия в конкурсе, что создало необоснованные преимущественные условия доступа ООО «СКК» на рынки теплоснабжения с. Большие Ключи, с. Красногорьевк и с. Новокамала Рыбинского района, привело к ограничению конкуренции за право пользования муниципальным имуществом коммунального назначения и доступа на указанные рынки иным хозяйствующим субъектам – потенциальным участникам торгов, в том числе ООО «Сфера и К», ООО «КСК».
2. Выдать Администрации Рыбинского района обязательное для исполнения предписание о необходимости прекращения указанного нарушения, с этой

целью Администрации Рыбинского района надлежит в срок до 22.02.2021:

- принять меры по возврату в казну муниципальных объектов теплоснабжения, расположенных в с. Большие Ключи, с. Красногорьевка и с. Новокамала Рыбинского района, переданных по ничтожному договору безвозмездного пользования от 08.04.2020 ООО «Сфера и К»;

- принять организационные меры по передаче в пользование (эксплуатацию) в установленном законом порядке муниципальных объектов теплоснабжения, расположенных в с. Большие Ключи, с. Красногорьевка и с. Новокамала Рыбинского района;

- не допускать фактов передачи в пользование хозяйствующим субъектам объектов теплоснабжения, находящихся в с. Большие Ключи, с. Красногорьевка и с. Новокамала Рыбинского района, без соблюдения требований действующего законодательства, в том числе ФЗ «О защите конкуренции», ФЗ «О концессионных соглашениях».

3. Передать копии материалов дела № 024/01/15-2054/2020 уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении виновного должностного лица дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии <…>

Члены комиссии <…>

<…>