

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ
СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной
антимонопольной службы**

по Костромской области

пер. Кадыевский, 4, г.
Кострома, 156000

тел. (4942) 35-67-48, факс
(4942) 35-67-48

e-mail: to44@fas.gov.ru

_____ №

На № _____ от

ООО «Тепловые сети»
Ул. Красноармейская, д. 8А,
г. Мантурово Костромской области, 157300

Факс: 8 (49446) 2-52-54

Комитет по управлению муниципальным имуществом и
земельными ресурсами

администрации г.о.г. Мантурово

Ул. Гвардейская, д. 6, г. Мантурово Костромской
области, 157300

Заявитель: ПАО «КСК»

Пр. Мира, 37-39/28, г. Кострома, 156013

e-mail: odo@k-sc.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 044/01/16-459/2019 о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 30 июня 2020 года.

Решение изготовлено в полном объеме 30 июня 2020 года.

30.06.2020 г. г. Кострома

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

Председатель Комиссии:

Р., заместитель руководителя Костромского УФАС России;

члены Комиссии:

Н., ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и
информационного анализа Костромского УФАС России;

М., главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и
информационного анализа Костромского УФАС России;

рассмотрев дело № 044/01/16-459/2019 по признакам нарушения части 1 ст. 17.1

Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии на заседании представителя ПАО «КСК», руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Костромской области (далее – Костромское УФАС России; Управление) поступило заявление ООО «Тепловые сети» о проведении проверки правомерности действий гарантирующего поставщика электрической энергии ПАО «Костромская сбытовая компания», выразившихся в отказе от заключения договора энергоснабжения на том основании, что передача прав владения объектами теплоснабжения, находящимися в муниципальной собственности, должно осуществляться по концессионному соглашению.

В ходе рассмотрения представленных материалов установлено следующее.

31.10.2018 г. между ООО «Тепловые сети» и ПАО «Костромская сбытовая компания» был заключен договор энергоснабжения № 6224897 со сроком действия до 30.11.2018 г.

30.11.2018 сторонами было заключено Соглашение о пролонгации договора энергоснабжения от 31.10.2018 № 6224897 на срок до 31.01.2019, далее срок его действия также неоднократно продлялся.

25.09.2019 между ООО «Тепловые сети» и ПАО «Костромская сбытовая компания» был заключен договор энергоснабжения № 6224495 со сроком действия до 30.11.2019 г.

Из представленных ПАО «КСК» письменных пояснений следует, что на протяжении 2018-2019 г.г. в нарушение норм действующего законодательства в качестве документов, подтверждающих право владения (пользования) энергопринимающими устройствами, ООО «Тепловые сети» для заключения договора энергоснабжения представляло договоры аренды муниципального имущества, заключенные без проведения конкурсных процедур. При этом год ввода в эксплуатацию объектов, передаваемых по этим договорам аренды, значительно превышает 5 лет до момента их заключения.

Определением от 27.12.2019 г. дело о нарушении антимонопольного законодательства № 044/01/16-459/2019 назначено к рассмотрению. Данным определением к участию в деле привлечены в качестве:

- ответчиков:

общество с ограниченной ответственностью «Тепловые сети» (ОГРН: 1124434000459, ИНН: 4404004738, расположено по адресу: ул. Красноармейская, д. 8А, г. Мантурово Костромской области, 157300);

- Комитет по управлению муниципальным имуществом и земельными ресурсами администрации городского округа город Мантурово (ОГРН: 1024401635763, ИНН: 4404002392, расположен по адресу: ул. Гвардейская, д. 6, г. Мантурово Костромской области, 157300);

- заявителя: ПАО «Костромская сбытовая компания» (ОГРН: 1044408642629, ИНН: 4401050567, 156013, Костромская область, город Кострома, проспект Мира, 37-39/28);

По представленным материалам, в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства было установлено следующее:

На основании решения Комитета по управлению муниципальным имуществом и земельными ресурсами администрации городского округа город Мантурово (далее - Комитет) от 09.04.2018 № 54 Комитет (Арендодатель) и ООО «Тепловые сети» (Арендатор) (далее - Общество) заключили договор от 17.09.2018 № 9 (далее – Договор № 9) на аренду недвижимого имущества.

В соответствии с условиями Договора № 9 Арендодатель передал в аренду (временное владение и пользование) Арендатору объекты коммунальной инфраструктуры городского округа город Мантурово – котельные с оборудованием, теплотрассы, транспорт, находящиеся в муниципальной собственности городского округа город Мантурово.

Цель использования имущества – обеспечение тепловой энергией потребителей городского округа город Мантурово.

Срок действия договора – с 17.09.2018 до заключения концессионного соглашения (п. 1.3 Договора № 9). Имущество передано Арендатору по акту приема-передачи имущества от 17.09.2018. Договором № 9 предусмотрена ежемесячная арендная плата в размере 334 700 руб. (п. 2.1. Договора № 9).

Договор № 9 заключен без проведения конкурсных процедур.

На основании решения Комитета по управлению муниципальным имуществом и земельными ресурсами администрации городского округа город Мантурово от 27.12.2018

№ 142 «О передаче муниципального имущества в безвозмездное пользование ООО «Тепловые сети» (далее - Решение) Комитет (ссудодатель) и ООО «Тепловые сети» (ссудополучатель) заключили договор от 29.12.2018 № 8 (далее – Договор № 8).

В соответствии с условиями Договора № 8 ссудодатель передал в безвозмездное пользование ссудополучателю муниципальное имущество казны городского округа город Мантурово – котельную с оборудованием, расположенную по адресу: Костромская обл., Мантуровский р-н, п. Лесобаза, а ссудополучатель обязался вернуть имущество в том состоянии, в каком он его получил, с учетом нормального износа и произведенных улучшений.

Срок действия договора – с 01.01.2019 до заключения концессионного соглашения (п. 1.4 Договора № 8). Имущество передано ссудополучателю по акту приема-передачи имущества от 29.12.2018.

Посчитав, что Решение принято Комитетом, а Договор № 8 заключен в нарушение требований статьи 13 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях) и статьи 15 Закона о защите конкуренции, прокурор Костромской области обратился в Арбитражный суд Костромской области с иском о признании

Решения недействительным, а Договора № 8 – ничтожным.

Исходя из буквального толкования положений Договора № 8, ООО «Тепловые сети» фактически предоставлены полномочия по владению и пользованию муниципальным имуществом в целях извлечения прибыли путем оказания услуг теплоснабжения. Плата за пользование Обществом муниципальным имуществом Договором № 8 не предусмотрена. Муниципальное имущество согласно выписке из реестра муниципальной собственности городского округа город Мантурово, введено в эксплуатацию в 1975 году, то есть более чем за 5 лет до даты заключения оспариваемого Договора № 8 (2018 год).

Учитывая дату ввода в эксплуатацию объекта теплоснабжения и дату заключения оспариваемого Договора № 8, в силу норм Закона о теплоснабжении, передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в муниципальной собственности, в целях организации теплоснабжения должна осуществляться по концессионному соглашению, которое подлежало заключению по итогам проведения конкурса на право заключения данного соглашения. В связи с этим Решение, послужившее основанием для заключения Договора, и сам Договор приняты в нарушение норм Гражданского кодекса Российской Федерации, Закона о защите конкуренции, Закона о теплоснабжении, Закона о концессионных соглашениях, Закона об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации, без проведения конкурса, нарушают публичные интересы, а также права и охраняемые законом интересы третьих лиц, так как в указанном случае не были выявлены лица, которые могли бы на конкурентных условиях предложить наилучшие условия исполнения договора.

На основании изложенного Арбитражным судом Костромской области от 13.09.2019 (дата изготовления полного текста решения) по делу № А31-8152/20019 иск удовлетворен, Решение признано недействительным, а Договор № 8 – ничтожным. Указанное решение суда сторонами в апелляционном порядке не оспорено, 13.10.2019 вступило в законную силу.

Резолютивная часть решения Арбитражного суда Костромской области по делу № А31-8152/20019 была оглашена судом 10 сентября 2019 года.

11 сентября 2019 года сторонами Договора № 8 - Комитетом и Обществом – было подписано Соглашение о его расторжении. Согласно п. 1 Соглашения Стороны пришли к соглашению расторгнуть договор безвозмездного пользования на сельские объекты теплоснабжения от 29 декабря 2018 года на обслуживание недвижимого муниципального имущества с 30 сентября 2019 года.

Вместе с тем, муниципальное имущество возвращено в казну г.о.г Мантурово Костромской области по акту приема-передачи от 11.09.2019.

В этот же день, 11 сентября 2019 года, Комитет принял Решение № 132 от 11.09.2019 «О передаче объектов теплоснабжения в безвозмездное временное пользование ООО «Тепловые сети», согласно которому Комитет передает муниципальное имущество - объекты теплоснабжения котельной с оборудованием и теплотрассой 4 км в п. Лесобаза Обществу на праве безвозмездного пользования.

На основании данного Решения Стороны (Комитет – ссудодатель, Общество – ссудополучатель), заключили Договор № 11 от 11.09.2019 безвозмездного

пользования муниципальным имуществом (далее – Договор № 11). В соответствии с условиями Договора № 11 ссудодатель передал в безвозмездное пользование ссудополучателю муниципальное имущество – котельную с оборудованием, расположенную по адресу: Костромская обл., Мантуровский р-н, п. Лесобаза, а ссудополучатель обязался вернуть имущество в том состоянии, в каком он его получил, с учетом нормального износа и произведенных улучшений.

Срок действия договора – с 11.09.2019 до заключения концессионного соглашения (п. 1.4 Договора № 11). Имущество передано ссудополучателю по акту приема-передачи имущества от 11.09.2019.

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов 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).

Из положений части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции следует, что достаточным основанием для вывода о нарушении данной нормы является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

Определением от 26 мая 2020 по делу № 044/01/16-459/2019 уточнены статьи Закона о защите конкуренции, признаки нарушения которых усматриваются по материалам дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Комиссией Костромского УФАС России в связи с наличием в действиях Комитета по управлению муниципальным имуществом и земельными ресурсами администрации г.о.г. Мантурово признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившегося в передаче муниципального имущества находящегося в муниципальной собственности администрации г.о.г. Мантурово Костромской области, путем закрепления указанного имущества за ООО «Тепловые сети» - заключения Договора от 17.09.2018 № 9 на аренду недвижимого имущества, Договора № 11 от 11.09.2019 безвозмездного пользования муниципальным имуществом, с нарушением требований, предусмотренных положениями частей 1, 3, 5 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», части 1 статьи 13 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», без проведения в установленном порядке торгов, что привело (могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комитету выдано предупреждение о необходимости принятия мер, направленных на расторжение Договора от 17.09.2018 № 9 на аренду недвижимого имущества, Договора № 11 от 11.09.2019 безвозмездного пользования муниципальным имуществом, находящегося в муниципальной собственности администрации г.о.г. Мантурово Костромской области и возврате муниципального имущества, переданного по Договору от 17.09.2018 № 9 на аренду

недвижимого имущества, Договору № 11 от 11.09.2019 безвозмездного пользования муниципальным имуществом в муниципальную казну.

Комитетом по управлению муниципальным имуществом и земельными ресурсами администрации г.о.г. Мантурово выданное по признакам нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции предупреждение исполнено.

Согласно ч. 1 ст. 17.1 Закона 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.

В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования отношении 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, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество на срок не более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев (предоставление указанных прав на такое имущество одному лицу на совокупный срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев без проведения конкурсов или аукционов запрещается).

Согласно ч. 1 и 3 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в 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. 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 (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на такое имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если

передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

По представленным материалам установлено, Комитетом по управлению муниципальным имуществом и земельными ресурсами администрации г.о.г. Мантурово допущена передача муниципального имущества коммерческой организации по договорам (Договор № 9, Договор № 8, Договор № 11) на срок, превышающий 30 дней, в отсутствие проведения конкурсных процедур, при этом срок эксплуатации данного имущества превышает 5 лет.

В соответствии с частью 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 настоящей статьи, и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом.

Правила проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утверждены приказом ФАС России от 10.02.2010 г. №67.

Документов, которые подтверждают факт заключения вышеуказанных договоров по результатам проведения конкурсных процедур, как это предусмотрено статьей 17.1 Закона о защите конкуренции, Комитетом по управлению муниципальным имуществом и земельными ресурсами администрации г.о.г. Мантурово не представлено.

Пунктом 17 статьи 4 Закона № 135-ФЗ определено, что признаками ограничения конкуренции являются, в том числе, любые обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Непроведение Комитетом по управлению муниципальным имуществом и земельными ресурсами администрации г.о.г. Мантурово конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества, создает необоснованные и незаконные преимущества, а также дискриминационные условия, при которых хозяйствующий субъект, с которым был заключен договор аренды, поставлен в неравные, более выгодные условия по отношению к другим хозяйствующим субъектам, желающим заключить аналогичные договоры.

Согласно части 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции, лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии. ООО «Тепловые сети», Комитет по управлению муниципальным имуществом и земельными ресурсами администрации г.о.г. Мантурово возражений на заключение Комиссии по делу 044/01/16-459/2019 не

представили.

ПАО «КСК» представлена информация (вх. 22.06.2020 № 3077), согласно которой ООО «Тепловые сети» обратилось в ПАО «КСК» с заявлением о пролонгации договора энергоснабжения № 6224495 от 01.12.2019 г. В качестве документов, подтверждающих право владения (пользования) энергопринимающими устройствами, ООО «Тепловые сети» для заключения договора энергоснабжения представляло договор № 9 от 17.09.2018 на аренду недвижимого имущества и договор № 8 от 29.12.2018 безвозмездного пользования муниципальным имуществом.

По результатам рассмотрения дела в действиях Комитета по управлению муниципальным имуществом и земельными ресурсами администрации г.о.г. Мантурово (ОГРН 1024401635763, ИНН 4404002392) установлены нарушения частей 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в непроведение конкурсных процедур, что создает необоснованные и незаконные преимущества, а также дискриминационные условия, при которых хозяйствующий субъект, с которым были заключены договора аренды, безвозмездного пользования, поставлен в неравные, более выгодные условия по отношению к другим хозяйствующим субъектам, желающим заключить аналогичные договора.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения Комитетом по управлению муниципальным имуществом и земельными ресурсами администрации г.о.г. Мантурово части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в непроведении конкурсных процедур, что создает необоснованные и незаконные преимущества, а также дискриминационные условия, при которых хозяйствующий субъект, с которым были заключены договора аренды, безвозмездного пользования поставлен в неравные, более выгодные условия по отношению к другим хозяйствующим субъектам, желающим заключить аналогичные договора.
2. Выдать Комитету по управлению муниципальным имуществом и земельными ресурсами администрации г.о.г. Мантурово предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Костромского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по выявленному факту нарушения антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Резолютивная часть решения оглашена по окончании рассмотрения дела и

приобщена к материалам дела.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии