

AP-05/5961 от 13.05.2020 г.

(должностное лицо) Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №016/04/14.32-605/2020, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), возбужденного в отношении юридического лица – ООО «Осиновская теплоснабжающая компания», ОГРН: 1151673002612, Дата регистрации в ЕГРЮЛ: 02.11.2015, ИНН: 1648041792, КПП: 164801001 (422527, Республика Татарстан, Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Гагарина, д. 10А),

УСТАНОВИЛ:

07.05.2019 Комиссией Татарстанского УФАС России Исполнительный комитет Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, признан нарушившими часть 1 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в заключении и реализации соглашения, ограничивающего конкуренцию на рынке теплоснабжения Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района РТ.

В Татарстанское УФАС России поступило обращение АО «Осиновские инженерные сети» (далее – АО «ОИС») (вх.№12761/ж от 08.08.2018 г.) на действия Исполнительного комитета Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района и ООО «Осиновская теплоснабжающая компания» (далее – ООО «ОТК»).

По результатам анализа представленных документов Татарстанским УФАС России установлено следующее.

Заявитель – АО «Осиновские инженерные сети» до 2016 года являлось единой теплоснабжающей организацией на территории поселка Осиново Зеленодольского района Республики Татарстан. Тепловая энергия АО «Осиновские инженерные сети» приобреталась у филиала ОАО «ТГК-16» (Казанская ТЭЦ-3), а также производилась самостоятельно двумя котельными, принадлежавшими на праве собственности АО «Осиновские инженерные сети». Также в собственности АО «Осиновские инженерные сети» находились внутриквартальные тепловые сети, а также в пользовании тепловые сети, принадлежащие Исполнительному комитету Осиновского сельского поселения.

Постановлением №18 Главы Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан от 11.12.2015г. была утверждена (актуализирована на 2016 год) схема теплоснабжения до 2035 г. по поселку Осиново.

Согласно Протоколу Совета Зеленодольского муниципального района № 01-03-01-54 от 12.05.2016г. (утв. Главой зеленодольского муниципального района РТ), Руководителю Исполнительного комитета Осиновского сельского поселения - Гайнуллину А.Ф. было поручено подписание концессионного соглашения по теплоснабжению поселка Осиново.

Постановлением № 7 Главы Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан принято решение заключить концессионное соглашение в отношении объектов теплоснабжения между Исполнительным комитетом Осиновского Сельского Поселения и ООО «Осиновская теплоснабжающая компания» от 13.05.2016г. на 25 лет.

Концессионное соглашение было подписано руководителем Исполнительного комитета Осиновского сельского поселения. - Гайнуллиным А.Ф.

На основании указанного концессионного соглашения, обслуживание внутриквартальных тепловых сетей и сетей горячего водоснабжения, расположенных на территории поселка Осиново, передано ООО «Осиновская теплоснабжающая компания».

При этом, объектом концессионного соглашения между Исполкомом ОСП и ООО «Осиновская теплоснабжающая компания» является, в том числе, имущество, находящееся в собственности АО «Осиновские инженерные сети», согласно Плану приватизации государственного унитарного предприятия Республики Татарстан «Осиновское многоотраслевое производственное предприятие жилищно-коммунального хозяйства (Инженерные сети)» от 01.09.2005г. Наличие права собственности у АО «Осиновские инженерные сети» на указанные объекты подтверждается Решением Арбитражного Суда РТ № А65-22917/2017.

Постановлением Исполнительного комитета Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района №160 от 23 августа 2016 года статус Единой теплоснабжающей организации на территории поселения был присвоен ООО «ОТК».

Таким образом, органы местного самоуправления Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан осуществляли организацию теплоснабжения поселения, в том числе, в части утверждения (актуализации) схемы теплоснабжения.

Вместе с тем, согласно ч. 1.1, ст. 6 ФЗ «О теплоснабжении» № 190 – ФЗ от 27.07.2010г., полномочия органов местного самоуправления, предусмотренные частью 1 настоящей статьи, на территории сельского поселения реализуются органами местного самоуправления муниципального района, на территории которого расположено сельское поселение, если иное не установлено законом субъекта Российской Федерации.

На основании изложенного издан приказ Татарстанского УФАС России (исх.№01/540-к от 06.11.2018) о возбуждении дела №05-234/2018 по признакам нарушения Исполнительным комитетом Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан (ИНН 1648018049), Исполнительным комитетом Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан (ИНН 1648017863) и ООО «Осиновская теплоснабжающая компания» (ИНН 1648041792) части 1 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения с целью наделения ООО «Осиновская теплоснабжающая компания» статусом единой теплоснабжающей организации Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района РТ.

В ходе рассмотрения материалов по делу Комиссия установила, что рассматриваемые действия стали также результатом действий (бездействия) Совета Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан и Главы Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, ввиду чего, Комиссия Определением от 13 декабря 2018 года (исх.№СП-05/558 от 16.01.2019) привлекла указанных лиц к участию в деле в качестве ответчиков.

По итогам рассмотрения дела, изучения предоставленных документов и пояснений, Комиссией установлено следующее.

ООО «Осиновская теплоснабжающая компания» (далее – ОТК) с 2016 года эксплуатирует следующие объекты: тепловой пункт «Майский», магистральный трубопровод 2Ду500 (от Теплового пункта «Майский» до Центрального теплового пункта ОТК), теплотрассы 2Ду300, 2Ду150, центральный тепловой пункт ОТК, тепловод 2Ду273 (от

Центрального теплового пункта ОТК до микрорайона «Радужный-1») и внутриквартальные сети микрорайона «Радужный». Максимальная присоединенная тепловая нагрузка составляет 42,5 Гкал/час: на отопление в микрорайон «Радужный-1» – 13,49 Гкал/час, на отопление в поселок Осиново – 15,59 Гкал/час, на горячее водоснабжение поселок Осиново – 3,842 Гкал/час, резерв – 9,578 Гкал/час.

Источником тепловой энергии является АО «Энергоцентр Майский», который состоит из Мини-ТЭС, котельной №1, ГПУ (№1-№6), котлов (№1-№2), а также зданий, строений, сооружений, инженерных сетей, прилегающей территорий, расположенных в сельском поселении Осиново Зеленодольского района, являющийся собственностью АО «Энергоцентр Майский». Установленная мощность источника 47,19 Гкал/час. Присоединенная нагрузка- 39,45 Гкал/час.

АО «Осиновские инженерные сети» оказывает услуги по передаче тепловой энергии в Осиновском сельском поселении в зоне деятельности единой теплоснабжающей организации ООО «Осиновская теплоснабжающая Компания» на основании договора об оказании услуг по передаче тепловой энергии и теплоносителя от 01.01.2018 №1/ОТК 001/4-18 (дополнительное соглашение от 14.11.2018).

Тарифы для АО «ОИС» на 2019-2021 годы установлены Постановлением Государственного комитета Республики Татарстан по тарифам №5-69/тэ от 07.12.2018 в размере:

- с 01 января по 30 июня 2019 года - 92,22 руб./Гкал.;

- с 01 июля по 31 декабря 2019 года – 152,84 руб./Гкал.

По состоянию на 2018 год присоединенная тепловая нагрузка объектов АО «Осиновские инженерные сети» составляет: на отопление – 5,1 Гкал/час; присоединенная тепловая нагрузка на ГВС – 0,8 Гкал/час; протяженность тепловых сетей в двухтрубном исчислении – 12,28 км, в т.ч. сети отопления – 7,33 км; сети горячего водоснабжения – 4,95 км.

Общество с ограниченной ответственностью «Осиновская теплоснабжающая компания» письмом от 20.07.2016 № 371 впервые обратилось за установлением тарифов на тепловую энергию на 2016 год на основании Концессионного соглашения с Исполнительным комитетом Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, заключенного 14 мая 2016 года.

Постановлением Госкомитета от 18.10.2016 №5-11/тэ (с учетом внесения изменений от 14.12.2016 №5-54/тэ, от 08.12.2017 №5-62/тэ) и Постановлением Госкомитета от 11.12.2018 №5-78/тэ для

ООО «ОТК» установлены тарифы на тепловую энергию на 2016-2018 и 2019-2023 годы соответственно в следующих размерах:

	с 1 января по 30 июня	Отклонение, %	с 1 июля по 31 декабря	Отклонение, %
2016 год	-		945,17*	с момента вступления в силу Постановления
2017 год	945,17	100,0%	982,98	104,0%
2018 год	982,98	100,0%	1024,17	104,0%
2019 год	1024,17	100,0%	1056,16	103,1%

Текущая система теплоснабжения Осиновского сельского поселения была сформирована исходя из следующих событий.

I. На основании заключения о результатах публичных слушаний по вопросу утверждения «Схемы теплоснабжения Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального район Республики Татарстан до 2035 года» (актуализация на 2016 год) от 09.12.2015 было рекомендовано к утверждению актуализация «Схемы теплоснабжения Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального район Республики Татарстан до 2035 года» на 2016 год. Постановлением Главы Зеленодольского муниципального района от 11.12.2015 №18 «Об утверждении «Схемы теплоснабжения Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан до 2035 года» (актуализация на 2016 год) была утверждена актуализация «Схемы теплоснабжения Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального район Республики Татарстан до 2035 года».

Информация об актуализации Схемы на 2017 год на запрос УФАС не поступила.

Постановлением Главы Осиновского сельского поселения ЗМР РТ от 17.05.2017 №15 «Об утверждении «Схемы теплоснабжения Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан до 2035 года» (актуализация на 2018 год)» на основании заключения от 15.05.2017 о результатах проведения публичных слушаний по утверждению «Схемы теплоснабжения Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан до 2035 года» (актуализация на 2018 год)» было рекомендовано к утверждению актуализация данной схемы на 2018 год.

Информация об актуализации Схемы на 2019 год на запрос УФАС не поступила.

Порядок актуализации схем теплоснабжения утвержден «Требованиями к порядку разработки и утверждению схем теплоснабжения» (утв. постановлением Правительства от 22.02.2012 №154; далее Постановление №154), согласно п. 23 которого актуализация схем теплоснабжения осуществляется в соответствии с требованиями к порядку разработки и утверждения схем теплоснабжения (в редакции, действовавшей до 01 марта 2018 года).

Схема теплоснабжения в соответствии с п. 22 Постановления №154 подлежит ежегодной актуализации в отношении следующих данных:

- а) распределение тепловой нагрузки между источниками тепловой энергии в период, на который распределяются нагрузки;
- б) изменение тепловых нагрузок в каждой зоне действия источников тепловой энергии, в том числе за счет перераспределения тепловой нагрузки из одной зоны действия в другую в период, на который распределяются нагрузки;
- в) внесение изменений в схему теплоснабжения или отказ от внесения изменений в части включения в нее мероприятий по обеспечению технической возможности подключения к системам теплоснабжения объектов капитального строительства;
- г) переключение тепловой нагрузки от котельных на источники с комбинированной выработкой тепловой и электрической энергии в весенне-летний период функционирования систем теплоснабжения;

д) переключение тепловой нагрузки от котельных на источники с комбинированной выработкой тепловой и электрической энергии в отопительный период, в том числе за счет вывода котельных в пиковый режим работы, холодный резерв, из эксплуатации;

е) мероприятия по переоборудованию котельных в источники комбинированной выработки электрической и тепловой энергии;

ж) ввод в эксплуатацию в результате строительства, реконструкции и технического перевооружения источников тепловой энергии и соответствие их обязательным требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, и проектной документации;

з) строительство и реконструкция тепловых сетей, включая их реконструкцию в связи с исчерпанием установленного и продленного ресурсов;

и) баланс топливно-энергетических ресурсов для обеспечения теплоснабжения, в том числе расходов аварийных запасов топлива;

к) финансовые потребности при изменении схемы теплоснабжения и источники их покрытия.

В соответствии с п. 24 Постановления №154 уведомление о проведении ежегодной актуализации схемы теплоснабжения размещается не позднее 15 января года, предшествующего году, на который актуализируется схема. Актуализация схемы теплоснабжения должна быть осуществлена не позднее 15 апреля года, предшествующего году, на который актуализируется схема. Предложения от теплоснабжающих и теплосетевых организаций и иных лиц по актуализации схемы теплоснабжения принимаются до 1 марта.

Учитывая изложенное, Комиссией установлен факт бездействия органов местного самоуправления Зеленодольского муниципального района в части своевременной актуализации Схемы теплоснабжения Осиновского сельского поселения.

II. 23 декабря 2015 года ООО «ОТК» обратилось в адрес Исполнительного комитета Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района с предложением о заключении концессионного соглашения.

24 марта 2016 года на основании предложения ООО «ОТК» издано Постановление Главы Осиновского сельского поселения №5 «О размещении предложения о заключении концессионного соглашения в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения». Сообщение о предложении размещено 24.03.2016 под №240316/2258821/01 на сайте <https://torgi.gov.ru/>.

Согласно Протоколу Совета Зеленодольского муниципального района № 01-03-01-54 от 12.05.2016г. (утв. Главой Зеленодольского муниципального района РТ), Руководителю Исполнительного комитета Осиновского сельского поселения - Гайнуллину А.Ф. было поручено подписание концессионного соглашения по теплоснабжению поселка Осиново.

Постановлением № 7 Главы Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан принято решение заключить концессионное соглашение в отношении объектов теплоснабжения между Исполнительным комитетом Осиновского Сельского Поселения и ООО «Осиновская теплоснабжающая компания» от 13.05.2016г. на 25 лет.

Концессионное соглашение от 13.05.2016 со стороны Концедента было подписано (должностным лицом) Исполнительного комитета Осиновского сельского поселения. - <...>.

На основании указанного концессионного соглашения, обслуживание внутриквартальных тепловых сетей и сетей горячего водоснабжения, расположенных на территории поселка Осиново, передано ООО «Осиновская теплоснабжающая компания».

При этом, объектом концессионного соглашения между Исполкомом ОСП и ООО «Осиновская теплоснабжающая компания» является, в том числе, имущество, находящееся в собственности АО «Осиновские инженерные сети», согласно Плану приватизации государственного унитарного предприятия Республики Татарстан «Осиновское многоотраслевое производственное предприятие жилищно-коммунального хозяйства (Инженерные сети)» от 01.09.2005г. (утвержден Постановлением Министерства Земельных и имущественных отношений Республики Татарстан 29.03.2006г. за №25, постановлением ИК Зеленодольского муниципального района РТ № 105 от 28.03.2006). Наличие права собственности у АО «Осиновские инженерные сети» на указанные объекты подтверждается Решением Арбитражного Суда РТ № А65-22917/2017.

На п. 6.4 определения назначения настоящего дела к рассмотрению, которым были повторно запрошены пояснения о правовых основаниях распоряжения (концессионное соглашение от 13.05.16) объектами теплоснабжения, принадлежащими на праве собственности ООО «Осиновские инженерные сети», органы местного самоуправления указали: «Поскольку по сведениям Единого Государственного Реестра Прав на недвижимое имущество собственника у объектов теплоснабжения (право на которое впоследствии зарегистрировано конкурсным управляющим ОАО «ОИС») в период разработки и заключения концессионного соглашения не имелось, включение их в концессионное соглашение законодательству не противоречило, а также одновременно сопровождалось мероприятиями по признанию права муниципальной собственности на объекты (в т.ч. путем первоначальной постановки указанного имущества на учет в качестве бесхозяйного в органах государственной регистрации прав на недвижимое имущество)».

Комиссия не может счесть вышеприведенные пояснения подтверждением добросовестного поведения органов местного самоуправления ввиду следующего.

План приватизации государственного унитарного предприятия Республики Татарстан «Осиновское многоотраслевое производственное предприятие жилищно-коммунального хозяйства (Инженерные сети)» от 01.09.2005г., из которого было преобразовано ООО «ОИС», был утвержден, в том числе, постановлением ИК Зеленодольского муниципального района РТ № 105 от 28.03.2006).

Постановлением №1 от 17.01.2014г. ИК Осиновского СП утвердил схему теплоснабжения поселка Осиново, в которой указано, что внутриквартальные тепловые сети принадлежат АО «ОИС» (схема размещена на официальном сайте истца в сети Интернет). Ранее еще до утверждения схемы теплоснабжения поселка, ИК Осиновского СП также, безусловно знал о том, что теплосети принадлежат АО «ОИС» и им эксплуатируются поскольку именно ИК Осиновского СП осуществляет взаимодействие с теплосетевыми и энергокомпаниями в рамках отопительного сезона.

Таким образом, ранее органам местного самоуправления было известно о передаче рассматриваемых сетей АО «ОИС», разногласий по рассматриваемому вопросу не

возникало.

Решением Арбитражного Суда РТ № А65-22917/2017 (подтверждено судами апелляционной и кассационной инстанций) установлено: «...приватизация спорного имущества осуществлена ответчиком (АО «ОИС») с соблюдением требований действующего законодательства.

...приватизация спорных внутриквартальных сетей была совершена в соответствии с п.1 ч.1 ст. 13, ст.37 ФЗ "О приватизации государственного и муниципального имущества" путем преобразования государственного унитарного предприятия РТ «Осиновское МПП ЖКХ (Инженерные сети)» в открытое акционерное общество «Осиновские инженерные сети».

Исходя из этого, при приватизации внутриквартальных тепловых сетей в порядке, установленном п.1 ч.1 ст. 13, ст. 37 ФЗ "О приватизации государственного и муниципального имущества", путем преобразования государственного унитарного предприятия РТ «Осиновское МПП ЖКХ (Инженерные сети)» в открытое акционерное общество «Осиновские инженерные сети» не было перехода права собственности, так как собственник спорных тепловых сетей не менялся. То есть изменилась только форма собственности спорного имущества из государственной собственности в частную собственность».

Относительно довода об инициировании процедуры признания рассматриваемых сетей бесхозными Комиссия отмечает, что в отношении внутриквартальных тепловых сетей и сетей горячего водоснабжения была запущена процедура бесхозности только 19.09.2016 г. (Сообщение о принятии на учет бесхозного объекта на основании заявления от 26.07.2016 №16/093/002/2016-9584), тогда как постановление №7 о заключении концессионного соглашения датировано 13.05.2016г. – за несколько месяцев до инициации процедуры признания рассматриваемых объектов бесхозными.

Кроме того, не могут быть признаны обоснованными пояснения представителей органов местного самоуправления относительно того, что причиной заключения концессионного соглашения стало банкротство АО «ОИС»: Общество признано банкротом решением Арбитражного суда Республики Татарстан от 10.06.2016 по делу №А65-26695/2015, тогда как концессия датирована 13.05.2016, а извещение о ее проведении №240316/2258821/01 размещено на сайте <https://torgi.gov.ru/> уже 24.03.2016.

III. 16 августа 2016 года письмом исх.№11 ООО «ОТК» направило в адрес Исполнительного комитета Осиновского сельского поселения заявку на присвоение Обществу статуса ЕТО.

Постановлением Исполнительного комитета Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района №160 от 23 августа 2016 года статус Единой теплоснабжающей организации на территории поселения был присвоен ООО «ОТК».

Согласно пояснениям органов местного самоуправления, предоставленным на определение о назначении настоящего дела к рассмотрению, принятие решения о смене ЕТО было вызвано поступлением в адрес Главы Осиновского сельского поселения заявления ОАО «Осиновские инженерные сети» от 15.06.2016 №225 о том, что ОАО «Осиновские инженерные сети» утратило статус единой теплоснабжающей организации по Осиновскому сельскому поселению в связи с признанием Общества банкротом. Выбор в рассматриваемом случае именно в пользу ООО «ОТК», согласно предоставленным пояснениям, обусловлен непоступлением от иных организаций заявлений на заключение концессионного соглашения.

Согласно п. 17 Постановления Правительства РФ от 08.08.2012 № 808 «Об организации теплоснабжения в Российской Федерации» и о внесении изменений в некоторые акты правительства РФ» (далее – Правила №808) орган местного самоуправления поселения, городского округа в течение 3 рабочих дней со дня принятия решения об утрате организацией статуса единой теплоснабжающей организации или получения от федерального органа исполнительной власти, главы местной администрации муниципального района (в отношении сельских поселений, расположенных на территории соответствующего муниципального района, если иное не установлено законом субъекта Российской Федерации) копии решения об утрате организацией статуса единой теплоснабжающей организации обязан разместить на официальном сайте соответствующее решение, а также предложить теплоснабжающим и (или) теплосетевым организациям подать заявку о присвоении им статуса единой теплоснабжающей организации.

Подача заявления заинтересованными организациями и определение единой теплоснабжающей организации осуществляется в порядке, установленном в пунктах 5 - 11 настоящих Правил.

Согласно п.5 Постановления Правительства РФ от 08.08.2012 № 808 «Об организации теплоснабжения в Российской Федерации» и о внесении изменений в некоторые акты правительства РФ» для присвоения организации статуса единой теплоснабжающей организации на территории поселения, владеющего на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями, подают в уполномоченный орган в течении 1 месяца с даты опубликования (размещения) в установленном порядке проекта схемы теплоснабжения, а также с даты опубликования (размещения) сообщения, указанного в пункте 17 настоящих Правил, заявку на присвоение организации статуса единой теплоснабжающей организации с указанием зоны ее деятельности. К заявке прилагается бухгалтерская отчетность, составленная на последнюю отчетную дату перед подачей заявки, с отметкой налогового органа о ее принятии.

Сбор заявок на присвоение организации статуса единой теплоснабжающей организации не осуществляется:

- в случае размещения в установленном порядке органами, указанными в абзаце первом настоящего пункта, проекта актуализированной схемы теплоснабжения;
- в случае изменения границы зоны (зон) деятельности единой теплоснабжающей организации, не влекущих за собой возникновение новой зоны (новых зон) деятельности единой теплоснабжающей организации;
- в случаях, указанных в пунктах 14 и 28 требований к порядку разработки и утверждения схем теплоснабжения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22 февраля 2012 г. N 154 "О требованиях к схемам теплоснабжения, порядку их разработки и утверждения".

Поименованные случаи в настоящем деле не имеют места.

Несмотря на запрос УФАС (п. 6.3 Определения о назначении настоящего дела к рассмотрению), органами местного самоуправления документы, подтверждающие факт опубликования решения об утрате ООО «ОИС» статуса единой теплоснабжающей организации на официальном сайте, предложения теплоснабжающим и (или) теплосетевым организациям подать заявку о присвоении им статуса единой теплоснабжающей организации, а так же проверку соответствия ООО «ОТК» критериям отнесения к ЕТО, не предоставлены.

Учитывая, что согласно акту приема-передачи недвижимого имущества от 13.05.2016 от Исполнительного комитета Осиновского сельского поселения на момент назначения ЕТО в адрес ООО «ОТК» был передан только 1 тепловод диаметром 273 мм, Комиссия приходит к выводу, что ответчики по делу не предоставили в материалы настоящего дела доказательств соответствия ООО «ОТК» критерием ЕТО по состоянию на 23 августа 2016 года.

Отсутствие же иных заявок (помимо ООО «ОТК») на заключение концессионного соглашения, которым органы местного самоуправления обуславливают наделение статусом ЕТО именно ООО «ОТК», не может свидетельствовать о соблюдении порядка определения ЕТО, так как действующее законодательство разделяет порядок заключения концессионного соглашения и порядок определения единой теплоснабжающей организации.

Более того, в адрес Комиссии были предоставлены следующие документы:

- Трехстороннее соглашение о сотрудничестве от 09.07.2015 года между Зеленодольским муниципальным районом РТ, Осиновским сельским поселением и АО «КапиталЭнерго» (ИНН 7724905590). Данное соглашение фиксирует готовность Сторон к сотрудничеству в связи с реализацией намерений АО «КапиталЭнерго» в рамках выступления с инициативой заключения концессионного соглашения в соответствии с положениями п.4.1 ст.37 Федерального закона от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях», направленных на развитие коммунальной инфраструктуры Осиновского сельского поселения, а именно, организации теплоснабжения и обеспечения поставки тепловой энергии на территории Осиновского сельского поселения, в том числе, путем учреждения юридического лица для организации теплоснабжения и наделения ее статусом ЕТО, поиска инвесторов для рассматриваемого проекта и проч(п.7).

- Меморандум о сотрудничестве между Зеленодольским муниципальным районом РТ, АО «КапиталЭнерго» и Осиновским сельским поселением Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан от 30 сентября 2015 года, которым установлены такие положения сотрудничества, как использование Энергоцентра «Майский» в схемах теплоснабжения Сельского поселения в качестве источника тепловой энергии (п. 2.2); проведение силами АО «КапиталЭнерго» реконструкции (модернизации) и дальнейшей эксплуатации магистральных и внутриквартальных объектов теплосетевого хозяйства Сельского поселения (п. 2.3);

- Протокол совещания от 16 октября 2015 года (исх.№471-с/АФ от 18.10.2015, в котором зафиксирован факт участия АО «УК «Трансфингрупп» (ИНН 7708168370) в вопросе заключения рассматриваемого концессионного соглашения.

Комиссией установлен факт наличия взаимосвязей между АО «КапиталЭнерго», АО «Энергоцентр «Майский» (ИНН 1648028150, далее – АО «ЭЦМ»), АО «УК «Трансфингрупп» и ООО «ОТК» (учрежденного только 02.11.2015), а именно: АО «КапиталЭнерго» ранее являлось учредителем АО «ЭЦМ», которое, в свою очередь, в настоящее время является владельцем 10% доли ООО «ОТК». 90% доли ООО «ОТК» владеет АО «УК «Трансфингрупп».

АО «Осиновские инженерные сети» признано банкротом в соответствии с решением Арбитражного суда Республики Татарстан от 10.06.2016 по делу №А65-26695/2015.

Анализ вышеприведенных обстоятельств указывает на то, что решение о передаче посредством заключения концессионного соглашения объектов теплоснабжения,

принадлежащих АО «ОИС», а так же изменения ЕТО Осиновского сельского поселения на организацию, которая будет учреждена по инициативе АО «КапиталЭнерго» и подобранного им инвестора (АО «УК «Трансфингрупп»), было принято за несколько месяцев до подачи 10.11.2015, принятия к производству 12.11.2015 и признания обоснованным 15.01.2016 заявления о признании АО «ОИС» банкротом и, соответственно, возникновения предпосылок полагать, что Заявитель может утратить статус ЕТО.

Указанные действия свидетельствуют о том, что заключение рассматриваемого по настоящему делу антиконкурентного соглашения стало, в том числе, результатом действий АО «КапиталЭнерго» (ИНН 7724905590). Вместе с тем, названное лицо не подлежит привлечению к участию в настоящем деле в качестве Ответчика ввиду истечения в отношении его действий срока давности рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, предусмотренного ст. 41.1 135-ФЗ.

Таким образом, по результатам изучения предоставленных в дело сведений, материалов, Комиссия приходит к выводу, что органы местного самоуправления Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан осуществляли организацию теплоснабжения поселения, в том числе, в части утверждения (актуализации) схемы теплоснабжения в 2015 году, определения ЕТО и подписания концессионного соглашения, в том числе, на объекты теплоснабжения, не принадлежащие органам местного самоуправления.

Согласно ст. 3 Правил организации теплоснабжения в Российской Федерации (утв. Постановлением Правительства РФ от 08.08.2012 N 808) статус единой теплоснабжающей организации присваивается теплоснабжающей и (или) теплосетевой организации при утверждении схемы теплоснабжения поселения, городского округа, городов федерального значения решением:

федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на реализацию государственной политики в сфере теплоснабжения (далее - федеральный орган исполнительной власти), - в отношении городских поселений, городских округов с численностью населения, составляющей 500 тыс. человек и более, а также городов федерального значения;

главы местной администрации городского поселения, главы местной администрации городского округа - в отношении городских поселений, городских округов с численностью населения, составляющей менее 500 тыс. человек;

главы местной администрации муниципального района - в отношении сельских поселений, расположенных на территории соответствующего муниципального района, если иное не установлено законом субъекта Российской Федерации.

Согласно ч. 1, ст. 6 ФЗ «О теплоснабжении» № 190 – ФЗ от 27.07.2010г., к полномочиям органов местного самоуправления городских поселений, городских округов по организации теплоснабжения на соответствующих территориях относятся:

1) организация обеспечения надежного теплоснабжения потребителей на территориях поселений, городских округов, в том числе принятие мер по организации обеспечения теплоснабжения потребителей в случае неисполнения теплоснабжающими организациями или теплосетевыми организациями своих обязательств либо отказа указанных организаций от исполнения своих обязательств;

2) рассмотрение обращений потребителей по вопросам надежности теплоснабжения в порядке, установленном правилами организации теплоснабжения, утвержденными

Правительством Российской Федерации;

3) реализация предусмотренных частями 5 - 7 статьи 7 настоящего Федерального закона полномочий в области регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения;

4) выполнение требований, установленных правилами оценки готовности поселений, городских округов к отопительному периоду, и контроль за готовностью теплоснабжающих организаций, теплосетевых организаций, отдельных категорий потребителей к отопительному периоду;

5) в случаях, установленных настоящим Федеральным законом, согласование вывода источников тепловой энергии, тепловых сетей в ремонт и из эксплуатации;

6) утверждение схем теплоснабжения поселений, городских округов с численностью населения менее пятисот тысяч человек, в том числе присвоение статуса единой теплоснабжающей организации;

7) согласование инвестиционных программ организаций, осуществляющих регулируемые виды деятельности в сфере теплоснабжения, за исключением таких программ, которые согласовываются в соответствии с законодательством Российской Федерации об электроэнергетике;

8) осуществление в ценовых зонах теплоснабжения после окончания переходного периода муниципального контроля за выполнением единой теплоснабжающей организацией мероприятий по строительству, реконструкции и модернизации объектов теплоснабжения, необходимых для развития, повышения надежности и энергетической эффективности системы теплоснабжения, определенных для нее в схеме теплоснабжения;

9) рассмотрение разногласий, возникающих между единой теплоснабжающей организацией и потребителем тепловой энергии при определении в договоре теплоснабжения значений параметров качества теплоснабжения и (или) параметров, отражающих допустимые перерывы в теплоснабжении, в ценовых зонах теплоснабжения, в порядке обязательного досудебного урегулирования споров и определение значений таких параметров, рекомендуемых для включения в договор теплоснабжения;

9.1) направление в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на реализацию государственной политики в сфере теплоснабжения, для утверждения проекта схемы теплоснабжения или проекта актуализированной схемы теплоснабжения поселения, городского округа с численностью населения пятьсот тысяч человек и более, разработанных в соответствии с требованиями к схемам теплоснабжения, порядку их разработки, утверждения и актуализации;

10) осуществление иных полномочий, установленных настоящим Федеральным законом.

1.1 Полномочия органов местного самоуправления, предусмотренные частью 1 настоящей статьи, на территории сельского поселения реализуются органами местного самоуправления муниципального района, на территории которого расположено сельское поселение, если иное не установлено законом субъекта Российской Федерации.

Таким образом, уполномоченным органом в сфере теплоснабжения на территории поселка Осиново в силу прямого указания закона является Исполнительный комитет Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан.

Однако в рассматриваемой ситуации Комиссия установила, что органы местного самоуправления Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан фактически превысили свои полномочия в сфере теплоснабжения, в частности: внесли изменения в схему теплоснабжения поселка Осиново, заключили концессионное соглашение с ООО «Осиновская теплоснабжающая компания», наделили ООО «ОТК» статусом единой теплоснабжающей организации.

В то же время, как подтверждается материалами по делу, Исполнительный комитет Зеленодольского муниципального района РТ не исполнил свои обязательства в сфере теплоснабжения, что, помимо оформления решений органов местного самоуправления неуполномоченным органом, привело к отсутствию актуализации Схемы теплоснабжения в установленные законодательством сроки и нарушению порядка определения единой теплоснабжающей организации.

Согласно пояснениям муниципальных органов, правовым основанием осуществления органами местного самоуправления Осиновского сельского поселения полномочий в сфере теплоснабжения поселения является Решение Совета Осиновского сельского поселения от 17.11.2015 №20, которым приняты полномочия муниципального образования «Зеленодольский муниципальный район» РТ муниципальным образованием «Осиновское сельское поселение» ЗМР РТ в области организации в границах Осиновского сельского поселения электроснабжения, теплоснабжения, газоснабжения и водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации.

Комиссия приходит к выводу, что названное утверждение противоречит нормам действующего законодательства, так как ни один действующий закон не позволяет нижестоящему органу принять на себя полномочия органа вышестоящего в одностороннем порядке.

Кроме того, такое утверждение противоречит положениям ст. 6 Закона о теплоснабжении, которая устанавливает лишь одно исключение из случая реализации полномочий органов местного самоуправления на территории сельского поселения органами местного самоуправления муниципального района, на территории которого расположено сельское поселение, а именно: если иное не установлено законом субъекта Российской Федерации.

Аналогичный вывод относится и к предоставленным на заседании Комиссии 28.02.2019 решениям Совета Зеленодольского муниципального района №49 от 30.12.2015 и №502 от 05 марта 2015 года. Дополнительно Комиссия отмечает, что указанные решения не предоставлялись на неоднократные запросы Комиссии и в адрес судебных органов при многочисленных разбирательствах между лицами, участвующими в деле; об их существовании лица не заявляли, что зафиксировано во вступивших в силу судебных актах. Кроме того, указанные документы предоставлены в адрес Комиссии в неподписанном виде, а так же без подтверждения их опубликования в газете «Зеленодольская правда», что указывает на невозможность их учета Комиссией. Указанное так же подтверждается Уставом муниципального образования «Осиновское сельское поселение» Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан в сети «Интернет» по адресу http://zelenodolsk.tatarstan.ru/rus/rural_settlements/osinovo/documents/status.htm?pub_id=1478373 (действующая редакция от 01 июня 2018 года), ч. 1 ст. 7 которого исчерпывающе поименовывает полномочия органов местного самоуправления поселения, однако не содержит полномочий по организации теплоснабжения.

Таким образом, полномочия органов местного самоуправления Зеленодольского муниципального района по актуализации Схемы теплоснабжения Осиновского сельского поселения, определения ЕТО поселения и подписании концессионного соглашения на объекты теплоснабжения поселения могли быть изменены исключительно законом Республики Татарстан.

Часть 3 статьи 15 Закона РТ от 28.07.2004 №45-ЗРТ (ред. от 03.03.2016, действовавшей на момент заключения концессионного соглашения) "О местном самоуправлении в Республике Татарстан" (принят ГС РТ 01.07.2004) к вопросам местного значения сельского поселения относит:

1) составление и рассмотрение проекта бюджета поселения, утверждение и исполнение бюджета поселения, осуществление контроля за его исполнением, составление и утверждение отчета об исполнении бюджета поселения;

2) установление, изменение и отмена местных налогов и сборов поселения;

3) владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности поселения;

4) обеспечение первичных мер пожарной безопасности в границах населенных пунктов поселения;

5) создание условий для обеспечения жителей поселения услугами связи, общественного питания, торговли и бытового обслуживания;

6) создание условий для организации досуга и обеспечения жителей поселения услугами организаций культуры;

7) обеспечение условий для развития на территории поселения физической культуры, школьного спорта и массового спорта, организация проведения официальных физкультурно-оздоровительных и спортивных мероприятий поселения;

8) формирование архивных фондов поселения;

9) утверждение Правил благоустройства территории поселения, устанавливающих, в том числе, требования по содержанию зданий (включая жилые дома), сооружений и земельных участков, на которых они расположены, к внешнему виду фасадов и ограждений соответствующих зданий и сооружений, перечень работ по благоустройству и периодичность их выполнения; установление порядка участия собственников зданий (помещений в них) и сооружений в благоустройстве прилегающих территорий; организация благоустройства территории поселения (включая освещение улиц, озеленение территории, установку указателей с наименованиями улиц и номерами домов, размещение и содержание малых архитектурных форм);

10) присвоение адресов объектам адресации, изменение, аннулирование адресов, присвоение наименований элементам улично-дорожной сети (за исключением автомобильных дорог федерального значения, автомобильных дорог регионального или межмуниципального значения, местного значения муниципального района), наименований элементам планировочной структуры в границах поселения, изменение, аннулирование таких наименований, размещение информации в государственном адресном реестре;

11) содействие в развитии сельскохозяйственного производства, создание условий для

развития малого и среднего предпринимательства;

12) организация и осуществление мероприятий по работе с детьми и молодежью в поселении;

13) оказание поддержки гражданам и их объединениям, участвующим в охране общественного порядка, создание условий для деятельности народных дружин;

14) участие в организации деятельности по сбору (в том числе разделному сбору) и транспортированию твердых коммунальных отходов;

15) организация ритуальных услуг и содержание мест захоронения;

16) организация в границах поселения водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации;

17) дорожная деятельность в отношении автомобильных дорог местного значения в границах населенных пунктов поселения;

18) создание условий для реализации мер, направленных на укрепление межнационального и межконфессионального согласия, сохранение и развитие языков и культуры народов Российской Федерации, проживающих на территории поселения, социальную и культурную адаптацию мигрантов, профилактику межнациональных (межэтнических) конфликтов;

19) создание условий для массового отдыха жителей поселения и организация обустройства мест массового отдыха населения, включая обеспечение свободного доступа граждан к водным объектам общего пользования и их береговым полосам.

Полномочия по организации теплоснабжения в указанном перечне отсутствуют.

Согласно части 5 статьи 15 Закона №45-ЗРТ, иные вопросы местного значения, предусмотренные частью 1 настоящей статьи для городских поселений, не отнесенные к вопросам местного значения сельских поселений в соответствии с частями 3 и 4 настоящей статьи, являются вопросами местного значения муниципальных районов и решаются на территориях сельских поселений органами местного самоуправления соответствующих муниципальных районов.

Учитывая изложенное, концессионное соглашение, заключенное с ООО «ОТК» является ничтожным, поскольку подписано неуполномоченным лицом.

Указанные выводы ранее неоднократно подтверждены в рамках вступивших в силу: определения Арбитражного суда РТ от 26.12.2018 по делу №А65-26695/2015, решений Арбитражного суда РТ от 01.11.2017 по делу №А65-22917/2017, от 08.11.2018 по делу №А65-20934/2018, а так же в рамках решения Арбитражного суда РТ от 21.02.2019 №А65-19448/2018.

Полномочий же по передаче в концессию третьему лицу объектов теплоснабжения, принадлежащих АО «ОИС», у органов местного самоуправления не могло быть ни при каких обстоятельствах.

Рассматриваемые Комиссией действия представляют собой комплекс взаимосвязанных мероприятий, осуществляемых с нарушениями норм действующего законодательства, конечным результатом которых является ограничение деятельности третьих лиц, в частности, АО «ОИС» на рынке теплоснабжения Осиновского сельского

поселения. С учетом того, что рассматриваемые действия совершаются с 2015 года – со времени изменения Схемы теплоснабжения Осиновского сельского поселения, и не прекращены по настоящее время (ответчики по делу продолжают исполнять концессионное соглашение и иные рассматриваемые обязательства, не принимая мер по устранению допущенных нарушений), временным интервалом исследования товарного рынка в целях рассмотрения настоящего дела признаются 2015-2018 годы.

Определение продуктовых границ товарного рынка в целях рассмотрения настоящего дела осуществляется исходя из предмета заключенных между органами местного самоуправления и хозяйствующим субъектом антиконкурентных соглашений, а именно: актуализация Схемы теплоснабжения поселения 09.12.2015, заключение концессионного соглашения, наделение ООО «ОТК» статусом единой теплоснабжающей организации.

Схема теплоснабжения - документ, содержащий предпроектные материалы по обоснованию эффективного и безопасного функционирования систем теплоснабжения поселения, городского округа, их развития с учетом правового регулирования в области энергосбережения и повышения энергетической эффективности и утверждаемый правовым актом, не имеющим нормативного характера, федерального органа исполнительной власти, уполномоченного Правительством РФ на реализацию государственной политики в сфере теплоснабжения, или органа местного самоуправления (п. 20 ст. 2 Закона о теплоснабжении).

Предметом концессионного соглашения является создание (проектирование и строительство), реконструкция Объекта соглашения, а также осуществление деятельности по Соглашению с использованием (эксплуатацией) Объекта Соглашения и Иного Имущества.

Деятельность по соглашению означает деятельность по теплоснабжению и горячему водоснабжению, которую обязан осуществлять Концессионер в связи с использованием (эксплуатацией) Объекта Соглашения и иного имущества.

Единая теплоснабжающая организация - теплоснабжающая организация, которой в отношении системы (систем) теплоснабжения присвоен статус единой теплоснабжающей организации в схеме теплоснабжения федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на реализацию государственной политики в сфере теплоснабжения, или органом местного самоуправления на основании критериев и в порядке, которые установлены правилами организации теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации (п. 28 ст. 2 Закона о теплоснабжении).

Деятельность в сфере теплоснабжения согласно Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (ОКВЭД-2), утвержденному Приказом Госстандарта Российской Федерации от 31.01.2014 № 14-ст, относится к разделу «D» ОКВЭД «ЭЛЕКТРОЭНЕРГИЯ, ГАЗ, ПАР И КОНДИЦИОНИРОВАНИЕ ВОЗДУХА», классу 35 «Электроэнергия, газ, пар и кондиционирование воздуха», подклассу 35.3 «Услуги по снабжению паром и кондиционированию воздуха».

Учитывая изложенное, в целях рассмотрения настоящего дела, продуктовыми границами рынка является услуга по обеспечению потребителей тепловой энергией, теплоносителем, в том числе поддержание мощности (а именно, производство, передача, сбыт тепловой энергии).

Определение географических границ товарного рынка осуществляется исходя из предмета рассматриваемого антиконкурентного соглашения, границ территории, на

которой осуществляют свои полномочия участвующие в соглашении органы местного самоуправления (в части, касаемой предмета рассматриваемого соглашения), границ территорий, на которых осуществляет рассматриваемую деятельность ООО «ОТК» и АО «ОИС», ввиду чего границами являются географические границы Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан.

Согласно п. 17 ст. 4 135-ФЗ признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации

Рассматриваемые действия создают для ООО «ОТК» преимущественный доступ на рассматриваемый товарный рынок; создают непосредственные препятствия АО «ОИС» в осуществлении деятельности на рассматриваемом товарном рынке, а так же в реализации права на распоряжение принадлежащим ему на законном основании имуществом. Кроме того, рассматриваемые действия могли ограничить иных участников (потенциальных участников) рынка-владельцев технологически присоединенных объектов теплоснабжения к объектам теплоснабжения Осиновского сельского поселения: АО «Энергоцентр «Майский» и ОАО «ТГК-16» (Казанская ТЭЦ-3), а так же в связи с банкротством заявителя – лицо, приобретающее сети теплоснабжения АО «ОИС» (в настоящем случае – ООО «ПЭСТ»), так как ООО «ОТК» отказалось от самостоятельных действий по приобретению указанных объектов, чем выразило нежелание осуществлять деятельность по передаче тепловой энергии посредством рассматриваемого имущества.

В соответствии с положениями статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме, при этом факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством (статьи 154, 160, 432, 434 ГК РФ).

В рассматриваемом случае совокупный анализ поведения ответчиков по делу, а так же имеющиеся в материалах дела письменные доказательства позволяют сделать вывод о заключении между ответчиками антиконкурентного соглашения.

Более того, в настоящем случае договоренность оформлена, в том числе, в виде письменного прямого доказательства - концессионного соглашения.

В силу ч.1 ст. 16 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 N 135-ФЗ, Запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами

государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции. В частности, согласно п. 4 указанной части указанной статьи, запрещены действия по ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Учитывая фактические обстоятельства, установленные в рамках рассмотрения дела №05-234/2018, Комиссия приходит к выводу о том, что действия Исполнительного комитета Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, Исполнительного комитета Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, Совета Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, Главы Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, ООО «Осиновская теплоснабжающая компания» в части заключения и реализации соглашения, ограничивающего конкуренцию на рынке теплоснабжения Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района РТ, нарушают часть 1 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Ответчиками предоставлены возражения на заключение об обстоятельствах дела, в которых ответчики выразили несогласие со вменяемым нарушением ввиду следующего.

1) ООО «ОТК» и Глава Осиновского сельского поселения указали, что Комиссия превысила свои полномочия, делая выводы о ничтожности соответствующего соглашения.

Комиссия полагает, что указанный довод не соответствует материалам дела и нормам действующего законодательства, так как в силу ч. 1 ст. 166 ГК РФ ничтожная сделка недействительна по основаниям, установленным законом, независимо от признания ее таковой судом.

Как следует из установленных обстоятельств по делу, рассматриваемое концессионное соглашение заключено с нарушением требований действующего законодательства, установленных для органа местного самоуправления в части разрешения вопросов организации теплоснабжения в границах сельского поселения (ч. 1.1. ст. 6 ФЗ «О теплоснабжении», ч. 5 ст. 15 Закона №45-ЗРТ), а так же в части распоряжения объектами, принадлежащими третьему лицу, нарушают права и охраняемые законом интересы АО «ОИС» и иных лиц, установленные ст. 8 Конституции Российской Федерации (поддержка конкуренции, защита собственности) и ст. 1 Закона о защите конкуренции.

Согласно ч. 2 ст. 168 ГК РФ сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

Соответственно, в рассматриваемом случае антимонопольный орган не признавал сделку недействительной, но лишь указал, что в соответствии с действующими нормами гражданского законодательства рассматриваемая сделка является

недействительной вне зависимости от признания ее таковой в силу ее ничтожности по основанию нарушения требований закона, приводящего к нарушению прав и охраняемых законом интересов третьих лиц.

В отношении же доводов относительно судебных актов, указанных в настоящем решении, Комиссия отмечает, что указанными судебными актами прямо зафиксирован факт подписания концессионного соглашения неуполномоченным лицом, который, в свою очередь, лег в основу выводов Комиссии.

2) ООО «ОТК» и Глава Осиновского сельского поселения указали, что имущество АО «ОИС» не является объектом концессионного соглашения. Указанное относится к понятию «объект соглашения», применяемому в тексте концессионного соглашения.

Вместе с тем, факт того, что рассматриваемое концессионное соглашение заключено, в том числе, и в отношении объектов заявителя, подтвержден материалами по делу и ответчиками не оспаривается, соответственно, настоящий довод не влияет по существу на выводы Комиссии по делу.

При этом, как было ранее указано Комиссией, довод о том, что имущество являлось бесхозным на основании сообщения о принятии на учет объекта в качестве бесхозного от 19.09.2016 по заявлению от 26.07.2016, не может влиять на выводы Комиссии в рассматриваемой части так как концессионное соглашение датировано 13.05.2016 – за несколько месяцев до упомянутого принятия на учет, а опубликование сообщения о проведении концессии датировано еще ранее – 24.03.2016.

Таким образом, органы местного самоуправления, даже без учета отсутствия у органов местного самоуправления поселения соответствующих специальных полномочий, не имели какого-либо правового основания в марте 2016 года включать в концессионную документацию не оформленные объекты, а в мае 2016 года – заключать концессионное соглашение, включающее соответствующие объекты в свой предмет.

3) ООО «ОТК» и Глава Осиновского сельского поселения полагают, что у органов местного самоуправления поселения имелись полномочия на совершение действий, связанных с организацией теплоснабжения в границах поселения в силу установленной ч. 4 ст. 15 131-ФЗ возможности заключения органами местного самоуправления соглашений о передачи полномочий ОМСУ района в адрес ОМСУ сельского поселения.

Указанный довод не имеет значения для рассмотрения настоящего дела ввиду того, что в настоящем случае Закон о теплоснабжении, а так же Правила организации теплоснабжения в РФ, являющимися специальными по отношению к общим нормам регулирования организации местного самоуправления, прямо устанавливают, что по умолчанию соответствующие полномочия на территории сельского поселения принадлежат органам местного самоуправления района и могут быть переданы сельскому поселению только законом субъекта Российской Федерации.

Указанное, вопреки доводов ответчиков, не опровергается, а напротив подтверждается п. 4.2 ч. 1 ст. 18 Закона №45-ЗРТ, который прямо указывает, что органы местного самоуправления соответствующего уровня в целях организации теплоснабжения обладают полномочиями, предусмотренными ФЗ от 27.07.2010 г. №190-ФЗ «О теплоснабжении», который, как указывалось ранее, для сельских поселений таких полномочий не предусматривает.

Указанное, как отмечала Комиссия, неоднократно на протяжении нескольких лет подтверждалось вступившими в силу судебными актами: определением Арбитражного

суда РТ от 26.12.2018 по делу №А65-26695/2015, решениями Арбитражного суда РТ от 01.11.2017 по делу №А65-22917/2017, от 08.11.2018 по делу №А65-20934/2018.

Указанное так же подтверждается Уставом муниципального образования «Осиновское сельское поселение» Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан в сети «Интернет» по адресу http://zelenodolsk.tatarstan.ru/rus/rural_settlements/osinovo/documents/status.htm?pub_id=1478373 (действующая редакция от 01 июня 2018 года), ч. 1 ст. 7 которого исчерпывающе поименовывает полномочия органов местного самоуправления поселения, однако не содержит полномочий по организации теплоснабжения.

Учитывая изложенное, указание ответчиков на решения Совета Зеленодольского муниципального района №49 от 30.12.2015 и №502 от 05 марта 2015 года не может иметь значения для настоящего дела, так как рассматриваемые действия противоречат законодательным ограничениям, подтвержденным вступившими в силу судебными актами.

Более того, как отмечалось Комиссией ранее, решения №49 от 30.12.2015 и №502 от 05 марта 2015 года не могут быть приняты Комиссией в качестве опровержения указанных обстоятельств, помимо вышеизложенного, так же и по той причине, что их существование не подтверждено ни одним из вступивших в силу судебных актов между сторонами, органы местного самоуправления так же не предоставили объективных (независимых) доказательств их существования в момент совершения рассматриваемых по настоящему делу действий.

4) ООО «ОТК» и Глава Осиновского сельского поселения указывают, что Общество соответствовало критериям определения ЕТО на момент его признания таковым, при этом АО «ОИС» отвечало критериям организации, которая в силу абз. 5, 6 п. 13 Правил организации теплоснабжения.

Вместе с тем, как следует из материалов дела, указанные факты не устанавливались органами местного самоуправления при наделении ООО «ОТК» статусом единой теплоснабжающей организации, доказательств обратного, несмотря на запросы Комиссии, в материалы дела не предоставлено.

Соответственно, сведений, опровергающих выводы Комиссии в указанной части Ответчики не предоставили.

Более того, указанные сведения прямо опровергаются данными раздела 9 «Решение по определению единой теплоснабжающей организации» Схемы теплоснабжения Осиновского сельского поселения на 2013-2030 гг., в котором указано:

- «В настоящее время предприятие ОАО «Осиновские инженерные сети» отвечает всем требованиям критериев по определению единой теплоснабжающей организации».

- «...предлагается определить единой теплоснабжающей организацией Осиновского сельского поселения предприятие ОАО «Осиновские инженерные сети».

Кроме того, как указывалось ранее, у органов местного самоуправления поселения полномочия по определению ЕТО отсутствовали вовсе.

5) ООО «ОТК» и Глава Осиновского сельского поселения полагают, что органы местного самоуправления в настоящем случае были освобождены от обязанности сбора заявок для определения ЕТО ввиду установленного п. 5 Правил организации теплоснабжения исключения – в случае размещения в установленном порядке проекта

актуализированной Схемы теплоснабжения.

Вместе с тем, указанный довод не соответствует действительности ввиду как отсутствия размещения в установленном порядке Схемы теплоснабжения ввиду отсутствия соответствующих полномочий у органов местного самоуправления поселения, так и ввиду того, что в самой актуализируемой Схеме прямо отмечено соответствие АО «ОИС» критериям ЕТО, намерение на определение указанной организации в качестве ЕТО, при этом, упоминания о ООО «ОТК» отсутствуют вовсе.

Соответственно, утверждаемая Схема теплоснабжения никаким образом не являлась основанием для применения исключения, установленного п. 5 Правил организации теплоснабжения.

Иные доводы ответчиков не содержат новых обстоятельств, фактически повторяют доводы, заявляемые ранее, которым была дана надлежащая правовая оценка Комиссией в рамках рассмотрения настоящего дела.

Доказательства, свидетельствующие о принятии ответчиками всех зависящих от них мер для соблюдения правил и норм, установленных действующим законодательством, отсутствуют.

Материалами дела опровергается тот факт, что вменяемые ответчикам нарушения антимонопольного законодательства были вызваны чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвидимыми, непредотвратимыми препятствиями, находящимися вне их контроля.

Учитывая изложенное, Комиссия Татарстанского УФАС России считает вину ответчиков установленной.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ согласно которой, заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо участие в нем, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 3 настоящей статьи,

- влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей; на юридических лиц - от одной сотой до пяти сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - от двух тысячных до двух сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее пятидесяти тысяч рублей.

Административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с

законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), соответственно административный штраф рассчитывается исходя из следующей формулы:

$\text{Min} = 65\,300\,000 * 0,002 = 130\,600$ рублей.

$\text{Max} = 64\,857\,000 * 0,02 = 1\,306\,000$ рублей.

1 306 000 – 130 600

+130 600 = 718 300 руб.

2

Согласно ст. 1.2 КоАП РФ задачами законодательства об административных правонарушениях является защита законных экономических интересов физических и юридических лиц, общества и государства от административных правонарушений, а также предупреждение административных правонарушений. Административная ответственность как реализация принудительных мер представляет собой средство самозащиты государства от вреда, причиненного нарушением действующих в государстве правил. С помощью мер административной ответственности достигаются цели наказания правонарушителя, предупреждения самих правонарушений.

В силу ст. 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Общие правила назначения административного наказания установлены ст. 4.1 КоАП РФ в соответствии с которой при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

Вместе с тем, положениями ч. 2 ст. 4.2 установлено, что судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, перечень обстоятельств, смягчающих административную ответственность установлен законодателем, как носящий неисчерпывающий характер, что означает обязанность уполномоченного органа учесть в качестве смягчающих обстоятельств, прямо поименованные в ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ, и право уполномоченного органа учесть иные, не поименованные в данной статье обстоятельства в качестве смягчающих административную ответственность, исходя из конкретных обстоятельств дела об административном правонарушении.

При назначении административного штрафа по делу № 016/04/14.32-605/2020 в отношении ООО «ОТК» учитывалось, что организация не является организатором антиконкурентного соглашения.

Согласно примечанию 4 ст. 14.31 КоАП РФ при наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

На основании вышеизложенного установлено, что сумма смягчающих обстоятельств (за одно обстоятельство) составляет: 146 925,00 руб., при вычете из основной суммы штрафа размер назначаемого административного штрафа составит 571 375,00 руб.

В соответствии со статьей 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, личностью и имущественным положением привлекаемого к административной ответственности физического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для граждан составляет не менее десяти тысяч рублей, а для должностных лиц - не менее пятидесяти тысяч рублей.

При назначении административного наказания юридическому лицу, предусмотренного ч. 3, 3.2 ст. 4.1 КоАП РФ учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность. При наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об

административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

На основании вышеизложенного, должностное лицо приходит к выводу, что наложение крупного административного штрафа Общества приведет к ухудшению финансового состояния и поставит под риск надлежащее выполнение обязательств по основной деятельности организации.

Исследовав материалы административного производства установлено, ООО «ОТК» является субъектом малого и среднего предпринимательства. Годовая прибыль ООО «ОТК» по итогам 2018 года составила – (минус) 21 812 000,00 руб.

Таким образом, учитывая нормы законодательства, исследовав материалы административного дела № 016/04/14.32-605/2020 сумма штрафа ООО «ОТК» составит 285 687,50 рублей.

В соответствии со ст. 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II настоящего Кодекса или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата совершения ООО «Осиновская теплоснабжающая компания» административного правонарушения – 2016-2018 год.

Местом совершения административного правонарушения является Республика Татарстан.

Датой выявления административного правонарушения является дата издания приказа о возбуждении дела №05-234/2018 о нарушении антимонопольного законодательства – 06 ноября 2018г.

В день рассмотрения протокола (30 апреля 2020 года в 09 часов 30 минут) по делу №016/04/14.32-605/2020 для участия в административном производстве в Татарстанское УФАС России явился представитель по доверенности № 19-12/19 от 27.12.2019 ООО «ОТК» <...>.

От представителя ООО «ОТК» поступило устное пояснение об отсутствии оснований для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ООО «ОТК», в связи с тем:

- что решением Татарстанского УФАС России не установлен факт заключения соглашения с Исполнительным комитетом Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, Исполнительным комитетом Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, Советом Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, Главой Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан с целью наделения ООО «Осиновская теплоснабжающая компания» статусом единой теплоснабжающей организации Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района РТ.

- по фактам, изложенным в решении Татарстанского УФАС России дана надлежащая

оценка во вступившем в законную силу Постановлении Арбитражного суда Поволжского округа от 16.09.2019 (дело А65-19448/2018).

- Решение Татарстанского УФАС России № 05-234/2018 признано недействительным и отменено Арбитражным судом РТ дела № А65-19940/2019 от 20.12.2019.

На момент рассмотрения административного дела № 016/04/14.32-605/2020 Решение АС РТ № А65-19940/2019 от 20.12.2019 не вступило в законную силу и обжалуется в апелляционной инстанции.

Согласно письму ФАС России № 4843 от 09.04.2020 должностным лицам территориальных органов ФАС России поручено предоставить рассрочку по постановлениям, вынесенным в апреле - мае 2020 года, в связи с изменением экономической ситуации, связанной с угрозой распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19).

На основании изложенного, руководствуясь статьями: ст.3.5, ст.4.2, ст.14.32, ст.23.48, ст.ст.29.9-29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо – ООО «Осиновская теплоснабжающая компания», ОГРН: 1151673002612, Дата регистрации в ЕГРЮЛ: 02.11.2015, ИНН: 1648041792, КПП: 164801001 (422527, Республика Татарстан, Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Гагарина, д. 10А), виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

Применить в отношении юридического лица – ООО «Осиновская теплоснабжающая компания», ОГРН: 1151673002612, Дата регистрации в ЕГРЮЛ: 02.11.2015, ИНН: 1648041792, КПП: 164801001 (422527, Республика Татарстан, Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Гагарина, д. 10А), меру ответственности в виде административного штрафа в размере 285 687,50 рублей (двести восемьдесят пять тысяч шестьсот восемьдесят семь) 50 копеек.

3. На основании части 2 статьи 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предоставить рассрочку исполнения постановления по делу об административном правонарушении №016/04/14.32-605/2020 сроком на 3 (три) месяца после истечения срока добровольного исполнения 60 (шестьдесят) дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу с ежемесячным перечислением денежных средств равными долями.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 (шестидесяти) дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случая, предусмотренного частью 1.1 статьи 32.2 КоАП РФ, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена по следующим реквизитам:

Банк получателя - Отделение - НБ Республика Татарстан ;

БИК Банка - 049205001;

Расчетный счет - 40101810800000010001;

Получатель - УФК МФ РФ по РТ (Татарстанское УФАС России)

ИНН получателя - 1653003714

КПП получателя - 165501001;

ОКТМО ИМНС по месту регистрации;

КБК - 16111601141010032140;

Назначение платежа – УИН 16100500000000508871 денежное взыскание (штраф) по делу № 016/04/14.32-605/2020 за нарушение антимонопольного законодательства.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 или 1.1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток, а в случае, предусмотренном частью 1.1 настоящей статьи, в течение одних суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, не составляется в случае, указанном в примечании 1 к статье 20.25 настоящего Кодекса.

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007г. «229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии со статьей 30.1, частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ настоящее постановление может быть обжаловано в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

(должностное лицо) <...>