

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 055/01/16-1030/2019

16.03.2020

г. Омск

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

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

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

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

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

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

рассмотрев материалы дела № 055/01/16-1030/2019 по признакам нарушения казенным учреждением «Хозяйственное управление Администрации Богословского сельского поселения Омского муниципального района Омской области» (ИНН 5528203287, ОГРН 1095543000057, юридический адрес: улица Ленина, дом 34, село Богословка, Омский муниципальный район, Омская область, 644529) (далее – МКУ «Хозяйственное управление Богословское», Учреждение), обществом с ограниченной ответственностью «Сибирь-Энергоресурс» (ИНН 5503168062, ОГРН 1165543084453, юридический адрес: улица Гусарова, дом 45, офис 1, город Омск, 644007) (далее – ООО «Сибирь-Энергоресурс», Общество) статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в присутствии на заседании представителей ООО «Сибирь-Энергоресурс» – <...> (доверенность б/н от 02.12.2019, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность № б/н от 27.11.2019, личность удостоверена паспортом);

в присутствии директора Учреждения – <...> (личность удостоверена паспортом);

в присутствии представителя Администрации Богословского сельского поселения Омского муниципального района Омской области – <...> (доверенность от 18.03.2019 б/н);

в отсутствие на заседании представителя общества с ограниченной ответственностью «Сибирская газопроводная компания» (далее – ООО «Сибирская газопроводная компания», Заявитель),

руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

1. В Управление Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) поступило заявление ООО «Сибирская Газопроводная Компания» (вх. Омского УФАС России от 11.10.2019 № 10237), указывающее на признаки нарушения МКУ «Хозяйственное управление Богословское», ООО «Сибирь-Энергоресурс» антимонопольного законодательства.

Из заявления ООО «Сибирская газопроводная компания» следует, что между МКУ «Хозяйственное управление Богословское», ООО «Сибирь-Энергоресурс» в период с 08.01.2019 по 19.03.2019 действовала устная договоренность по поставке тепловой энергии в отсутствие письменного договора.

Таким образом, по мнению Заявителя, действия Учреждения и Общества, выразившиеся в заключении между ними соглашения в устной форме по поставке тепловой энергии в период с 08.01.2019 по 19.03.2019, нарушают положения статьи 16 Закона о защите конкуренции.

ООО «Сибирская газопроводная компания» представлены копии следующих документов:

- искового заявления ООО «Сибирь-Энергоресурс» б/н от 22.05.2019;
- отзыва на исковое заявление МКУ «Хозяйственное управление Богословское» от 24.09.2019 № 46.

Рассмотрев представленные документы, а также доводы, изложенные в заявлении ООО «Сибирская газопроводная компания», Омское УФАС России обнаружило признаки нарушения антимонопольного законодательства, в связи с чем, приказом руководителя Омского УФАС России от 09.12.2019 № 291 возбуждено дело № 055/01/16–1030/2019 в отношении МКУ «Хозяйственное управление Богословское», ООО «Сибирь-Энергоресурс» по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции.

При рассмотрении дела № 055/01/16–1030/2019 от Заявителя поступили дополнения к заявлению (вх. № 521 от 21.01.2020), в которых указано следующее.

В соответствии со статьей 21 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) в целях недопущения ущемления прав и законных интересов потребителей тепловой энергии собственники или иные законные владельцы источников тепловой энергии, тепловых сетей обязаны осуществлять согласование с органами местного самоуправления и в случаях, установленных настоящей статьей, с потребителями вывода указанных объектов в ремонт и из эксплуатации.

Собственники или иные законные владельцы источников тепловой энергии, тепловых сетей, планирующие вывод их из эксплуатации (консервацию или ликвидацию), не менее чем за восемь месяцев до планируемого вывода обязаны уведомить в целях согласования вывода их из эксплуатации орган местного самоуправления о сроках и причинах вывода указанных объектов из эксплуатации в случае, если такой вывод не обоснован в схеме теплоснабжения.

При этом вывод из эксплуатации тепловых сетей, с использованием которых осуществляется теплоснабжение потребителей тепловой энергии, теплопотребляющие установки которых подключены (технологически присоединены) к этим тепловым сетям в надлежащем порядке, без согласования с указанными потребителями не допускается.

Распоряжением Администрации Омского муниципального района Омской области № Р-19/ОМС-07 от 11.01.2019 согласован вывод из эксплуатации источника тепловой энергии и тепловых сетей. Приказом муниципального унитарного предприятия «Районные системы теплоснабжения» Омского муниципального района Омской области (далее – МУП «РСТ» ОМР) № 01-162 от 09.01.2019 «Об окончании отопительного периода» в январе 2019 года была выведена из эксплуатации муниципальная котельная и тепловые сети в с. Богословка по ул. Ленина, 34, посредством которых обеспечивалось теплоснабжение помещений МКУ «Хозяйственное управление Богословское» в с. Богословка по адресам: ул. Молодежная, д. 2, кв. 15, ул. Ленина, д. 36.

2. По запросам Омского УФАС России, а также во исполнение определения о назначении дела № 055/01/16-1030/2019 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению МКУ «Хозяйственное управление Богословское» в материалы настоящего дела представлены письменные пояснения (вх. № 61 от 09.01.2020, вх. № 131э от 13.01.2020), а также копии следующих документов:

- акта № 23 от 15.02.2019;
- акта № 51 от 01.03.2019;
- акта № 80 от 29.03.2019;
- акта сверки взаимных расчетов за период с 01.01.2019 по 06.05.2019 между ООО «СибирьЭнергоресурс», МКУ «Хозяйственное управление Богословское» за бездоговорное потребление;
- Устава МКУ «Хозяйственное управление Богословское» от 18.11.2011;

- распоряжения Администрации Богословского сельского поселения Омского муниципального района Омской области от 13.12.2016 № 466;
- акта приема-передачи имущества в оперативное управление от 13.12.2016;
- распоряжения Администрации Богословского сельского поселения Омского муниципального района Омской области от 11.04.2019 № 19;
- акта приема-передачи от 11.04.2019;
- муниципального контракта на оказание услуг по поставке тепловой энергии № Ф.2019.91696 от 19.03.2019 (с приложениями).

В письменных пояснениях Учреждение указывает, что 06.11.2018 МКУ «Хозяйственное управление Богословское» был проведен электронный аукцион № 0352300178318000008, предметом которого являлась: поставка тепловой энергии, отпущенной котельными. На момент окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе была подана единственная заявка № 104073592. В соответствии с частью 16 статьи 66 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) электронный аукцион № 0352300178318000007 признан несостоявшимся.

19.11.2018 комиссия МКУ «Хозяйственное управление Богословское», рассмотрев единственную заявку № 104073592 (ООО «Сибирь-Энергоресурс»), приняла решение о соответствии данной заявки требованиям аукционной документации. 03.12.2018 между Учреждением и Обществом был заключен муниципальный контракт № Ф2018.569756 на оказание услуг по поставке тепловой энергии (отопление).

МКУ «Хозяйственное управление Богословское» не произвело расчет по вышеуказанному муниципальному контракту в 2018 году, так как ООО «Сибирь-Энергоресурс» не предоставило счета на оплату.

29.12.2018 стороны контракта, руководствуясь частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе, пунктом 1 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), расторгли муниципальный контракт № Ф2018.569756 по взаимному соглашению сторон.

Полученные акты в 2019 году не оплачены, в связи с истечением срока договора № Ф2018.569756 от 30.11.2018.

26.02.2019 МКУ «Хозяйственное управление Богословское» провело электронный аукцион № 0352300178319000002. На участие в электронном аукционе поступило две заявки: № 104497310 (ООО «Сибирская газопроводная компания»), № 104517111 (ООО «Сибирь-Энергоресурс»). По результатам рассмотрения представленных заявок, на основании части 10 статьи 69 Закона о контрактной системе, муниципальный контракт был заключен с ООО «Сибирь-Энергоресурс», как с участником, предложившим наиболее низкую цену контракта.

В рамках муниципального контракта на оказание услуг по поставке тепловой энергии (отопление) ООО «Сибирь-Энергоресурс» осуществлен монтаж теплоисточников для отопления объектов МКУ «Хозяйственное управление Богословское».

Учреждение также указывает, что здание СДК и помещение МКУ «Хозяйственное управление Богословское» являются социально значимыми объектами и поставка тепловой энергии в зимний период для них необходима, стороны в отсутствие письменного договора исполнили устную договоренность по поставке тепловой энергии.

До заключения муниципального контракта на оказание услуг по поставке тепловой энергии (отопление) № Ф2018.569756 от 30.11.2018 поставку тепловой энергии в здания, расположенные по адресам: Омская область, Омский район, с. Богословка, ул. Молодежная, д. 2. кв. 15, ул. Ленина, д. 36, осуществляло МУП «РСТ ОМР».

Котельная в с. Богословка Омского муниципального района Омской области являлась собственностью Администрации Омского муниципального района Омской области, соответственно, у Администрации Богословского поселения Омского муниципального района Омской области отсутствовали полномочия по распоряжению данной котельной.

Вместе с тем, Администрация Богословского поселения Омского муниципального района Омской области согласия на вывод из эксплуатации источника тепловой энергии (котельной) и тепловых сетей не выдавала.

После расторжения муниципального контракта № Ф2018.569756 между МКУ «Хозяйственное управление Богословское» и ООО «Сибирь-Энергоресурс» никаких рабочих встреч (совещаний) по вопросу осуществления поставки тепловой энергии не проводилось.

3. Во исполнение определения о назначении дела № 055/01/16-1030/2019 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 09.12.2019 ООО «Сибирь-Энергоресурс» в материалы настоящего дела представлены письменные пояснения (вх. № 13000 от 25.12.2019, вх. № 531 от 21.01.2020), а также копии следующих документов:

- акта № 23 от 15.02.2019;
- акта № 51 от 01.03.2019;
- акта № 80 от 29.03.2019;
- акта сверки взаимных расчетов за период с 26.11.2018 по 24.12.2019 между ООО «ЮзаЭнергоТерм», ООО «СибирьЭнергоресурс» по договору аренды от 03.12.2018;
- акта сверки взаимных расчетов за период с 26.11.2018 по 20.12.2019 между ООО «ЮзаЭнергоТерм», ООО «СибирьЭнергоресурс» по договору аренды № 108 от 12.12.2018;
- акта о подключении (технологическом присоединении) от 11.12.2018

- (Омская область, Омский район, с. Богословка, ул. Ленина, д. 36);
- акта о подключении (технологическом присоединении) от 11.12.2018 (Омская область, Омский район, с. Богословка, ул. Молодежная, д. 2, кв. 15);
 - договора аренды (имущественного найма) оборудования № 108 от 03.12.2018;
 - приказа Региональной энергетической комиссии Омской области от 19.12.2018 № 578/91;
 - решения Арбитражного суда Омской области от 21.10.2019 по делу № А46-10222/2019;
 - распоряжения Администрации Омского муниципального района Омской области от 09.02.2017 № Р-17/ОМС-181 «Об утверждении схемы теплоснабжения Омского муниципального района Омской области на период с 2016 до 2032 года»;
 - Устава ООО «Сибирь-Энергоресурс» от 06.09.2016;
 - акта приемки законченного строительства объекта газораспределительной системы от 08.12.2018.

Из письменных пояснений Общества следует, что в 2018 году между Учреждением и ООО «Сибирь-Энергоресурс» по результатам электронного аукциона на право заключения договора на поставку тепловой энергии (извещение № 0352300178318000008) заключен муниципальный контракт № Ф.2018.569756 от 30.11.2018.

Предметом указанного контракта являлось оказание услуг по поставке тепловой энергии для объектов, расположенных по адресам: Омская область, Омский район, с. Богословка, ул. Молодежная, д. 2, кв. 15 и ул. Ленина, д. 36.

В соответствии с пунктом 3.1 контракта № Ф.2018.569756 для целей оказания услуг по поставке тепловой энергии (отоплению) поставщик, за свой счет осуществляет монтажные и пуско-наладочные работы по монтажу теплоисточника.

Заказчик (Учреждение), в свою очередь, предоставляет поставщику в пользование помещение для размещения комплекса технологического оборудования встроенного теплоисточника площадью не менее 5,8 кв.м.

По окончании действия контракта № Ф.2018.569756 Учреждение не выдвигало требования по освобождению помещений, предоставленных в пользование Обществу (для размещения комплекса технологического оборудования встроенного теплоисточника), соответственно, оборудование находилось в указанных помещениях. Из чего следует, что сложившиеся между сторонами правовые отношения следует рассматривать как бездоговорные.

В соответствии с пунктом 29 статьи 2 Закона о теплоснабжении бездоговорное потребление тепловой энергии – потребление тепловой энергии, теплоносителя без заключения в установленном порядке договора

теплоснабжения.

Согласно части 1 статьи 16 Закона о теплоснабжении плата за услуги по поддержанию резервной тепловой мощности устанавливается в случае, если потребитель не потребляет тепловую энергию, но не осуществил отсоединение принадлежащих ему теплопотребляющих установок от тепловой сети.

Факт бездоговорного потребления тепловой энергии установлен решением Арбитражного суда Омской области по делу № А46-10222/2019.

В целях недопущения ущемления прав и законных интересов потребителей тепловой энергии собственники или иные законные владельцы источников тепловой энергии, тепловых сетей обязаны осуществлять согласование с органами местного самоуправления и в случаях, установленных настоящей статьей, с потребителями вывода указанных объектов в ремонт и из эксплуатации. Собственники или иные законные владельцы источников тепловой энергии, тепловых сетей, планирующие вывод их из эксплуатации (консервацию или ликвидацию), не менее чем за восемь месяцев до планируемого вывода обязаны уведомить в целях согласования вывода их из эксплуатации орган местного самоуправления о сроках и причинах вывода указанных объектов из эксплуатации в случае, если такой вывод не обоснован в схеме теплоснабжения (части 1, 4 статьи 21 Закона о теплоснабжении).

В соответствии с пунктом 31 постановления Правительства Российской Федерации от 08.08.2012 № 808 «Об организации теплоснабжения в Российской Федерации и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» (далее – Постановление № 808) отказ потребителя от исполнения договора теплоснабжения с единой теплоснабжающей организацией и заключение договора теплоснабжения с иным владельцем источника тепловой энергии допускается в случае, в том числе подключения теплопотребляющих установок потребителя к коллекторам источников тепловой энергии, принадлежащих иному владельцу источников тепловой энергии, с которым заключается договор теплоснабжения.

Потребитель (за исключением граждан-потребителей в многоквартирных домах) несет ответственность за невыполнение действий по самостоятельному ограничению режима потребления путем отключения собственных теплопотребляющих установок (пункт 86 Постановления № 808).

Таким образом, Общество считает, что обязанность по отсоединению теплопотребляющих установок от системы теплоснабжения лежит на потребителе тепла, в иных случаях потребитель обязан оплачивать тепловую энергию.

Пункт 65 Постановления № 808 предусматривает, что договор оказания услуг

по передаче тепловой энергии, теплоносителя, заключенный на определенный срок, считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, если за 90 дней до окончания срока его действия ни одна из сторон не заявит о его прекращении. Расторжение договора не влечет за собой отключение теплопотребляющих установок потребителя тепловой энергии от системы теплоснабжения.

Из определения Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 03.08.2015 по делу № 309-ЭС15-26 следует, что к числу обстоятельств, свидетельствующих о невозможности в конкретной ситуации заключения государственного (муниципального) контракта в установленном порядке, могут быть отнесены случаи, в которых поставка товаров, выполнение работ или оказание услуг является обязательным для соответствующего исполнителя вне зависимости от волеизъявления сторон правоотношения, в связи с чем, он не мог отказаться от выполнения данных действий даже в отсутствие государственного (муниципального) контракта или истечения срока его действия.

На основании вышеизложенного, следует, что отключение теплопотребляющих установок потребителя тепла теплоснабжающей организацией и прекращение поставки тепловой энергии в социально значимые объекты заказчика, тем более в отопительный период, исходя из истечения срока действия контракта или при его отсутствии (бездоговорное потребление), не допускается согласно действующему законодательству.

В дополнительных пояснениях по делу ООО «Сибирь-Энергоресурс» также отмечает, что приказом Региональной энергетической комиссии Омской области от 19.12.2018 № 578/91 утвержден тариф на горячую воду в закрытой системе горячего водоснабжения для потребителей МУП «РСТ» ОМР, в том числе на компонент на тепловую энергию: на I полугодие 2019 года в размере 2774,87 руб./Гкал (с учетом НДС), на II полугодие 2019 года цена составляет 4 054, 01 руб./Гкал, (с учетом НДС). Среднегодовая стоимость по регулируемому тарифу составляет 3 414,44 руб./Гкал.

Согласно решению Арбитражного суда Омской области по делу № А46-10222/2019 ООО «Сибирь-Энергоресурс» отапливало помещения Учреждения за 2 385 руб./Гкал, на сумму 297 166,23 руб. Результатом чего является не ущерб, а существенная экономия бюджетных средств по итогам 2019 года.

Общество считает, что в соответствии с пунктом 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе Учреждение было вправе произвести закупку у единственного поставщика ввиду непреодолимой силы.

По мнению ООО «Сибирь-Энергоресурс» непреодолимая сила возникла ввиду следующего: отсутствия средств бюджета на создание собственного газового теплоисточника; неопределенность сроков закрытия центральной котельной; ограниченные сроки на принятие решения.

Указанные обстоятельства послужили для принятия Учреждением решения о бездоговорном потреблении, так как применение иных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), требующих затрат времени, нецелесообразно.

Кроме того, сумма бездоговорного потребления тепловой энергии составила 297 166,23 руб., что также не превышает установленную в пункте 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе сумму закупки товара, работы или услуги – 300 000 руб.

На основании вышеизложенного, Общество считает, что ООО «Сибирь-Энергоресурс» не имело правовых оснований для ограничения возможности потребления тепловой энергии от своего теплоисточника. Более того, Общество в случае обращения Учреждения обязано было заключить договор теплоснабжения вне зависимости от проведения или непроведения конкурентных процедур.

Таким образом, ООО «Сибирь-энергоресурс» считает, что нормы действующего законодательства им не нарушены.

3. Определениями о привлечении эксперта (переводчика, лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах) № 055/01/16-1030/2019 от 21.01.2020 и 10.02.2020 к рассмотрению дела привлечены Администрация Омского муниципального района Омской области, МУП «РСТ ОМР», Администрация Богословского сельского поселения Омского муниципального района Омской области.

3.1. Во исполнение определения о привлечении лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, к рассмотрению дела № 055/01/16-1030/2019 от 21.01.2020 Администрацией Омского муниципального района Омской области представлены письменные пояснения (вх. Омского УФАС России № 1137 от 07.02.2020, № 1801 от 25.02.2020), в которых указано следующее.

В соответствии с Законом о теплоснабжении органы местного самоуправления муниципального района наделены полномочиями по утверждению схемы теплоснабжения поселений, которая является документом, содержащим предпроектные материалы по обоснованию эффективного и безопасного функционирования системы теплоснабжения, её развития с учетом правового регулирования в области энергосбережения и повышения энергетической эффективности.

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

2017 год.

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

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

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

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

Согласно пункту 15 Правил, в случае если вывод из эксплуатации источника тепловой энергии и тепловых сетей предусмотрен схемой теплоснабжения, вывод из эксплуатации осуществляется в сроки, установленные схемой теплоснабжения.

Вывод из эксплуатации централизованной системы теплоснабжения в с. Богословка согласован МУП «РСТ ОМР» распоряжением Администрации Омского муниципального района № Р-19/ОМС-07 от 11.01.2019.

Причиной вывода из эксплуатации центральной котельной в с. Богословка (ул. Ленина, д. 34 А, пом. 1 П) согласно Схеме теплоснабжения являлась, в том числе недостаточная загрузка котлового оборудования (8,7% от установленной мощности) в результате чего возникла низкая энергоэффективность теплового оборудования, высокий износ тепловых сетей, и как следствие, значительные убытки при эксплуатации котельной.

3.2 Во исполнение определения о привлечении лица, располагающего

сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, к рассмотрению дела № 055/01/16-1030/2019 от 21.01.2020 МУП «РСТ ОМР» представлены письменные пояснения (вх. Омского УФАС России № 2151э от 04.03.2020), согласно которым.

Вывод из эксплуатации котельной с. Богословка (ул. Ленина, д. 34 А, пом. 1 П) осуществлялся в соответствии с государственной программой Омской области «Энергосбережение и повышение энергетической эффективности в Омской области», утвержденной постановлением Правительства Омской области от 16.10.2013 № 263-п, в рамках которой ежегодно в Омской области проводятся мероприятия по энергосбережению на объектах жилищно-коммунального комплекса Омской области, в том числе по закрытию или модернизации высокочрезвычайных и энергоемких котельных.

Администрация Омского муниципального района Омской области, как исполнительно-распорядительный орган Омского муниципального района Омской области, в соответствии с частью 3 статьи 14 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», Закона Омской области от 24.09.2015 № 1786-ОЗ «О закреплении вопросов местного значения за сельскими поселениями» уполномочена на решение вопросов организации теплоснабжения в границах Омского муниципального района, в том числе Богословского сельского поселения Омского муниципального района Омской области.

В силу пункта 15 Правил, в случае если вывод из эксплуатации источника тепловой энергии и тепловых сетей предусмотрен схемой теплоснабжения, вывод из эксплуатации осуществляется в сроки, установленные схемой теплоснабжения.

Таким образом, Администрация Богословского сельского поселения Омского муниципального района Омской области как потребитель тепловой энергии (владелец смежных тепловых сетей) обязана была исполнить нормативный правовой акт Омского муниципального района Омской области – Схемы теплоснабжения и самостоятельно произвести отключение своих объектов от системы теплоснабжения, а также самостоятельно решать вопросы перехода на альтернативные источники теплоснабжения.

МУП «РСТ ОМР» осуществляло мероприятия по выводу из эксплуатации источника тепловой энергии и тепловой сети Богословского сельского поселения в соответствии с названными правовыми актами учредителя. Согласие Администрации Богословского сельского поселения Омского муниципального района Омской области не получало и не истребовало, поскольку данный вопрос решался на совещании руководителей органов местного самоуправления в Администрации Омского муниципального района Омской области.

Учитывая, что инициатором вывода из эксплуатации источника тепловой

энергии и тепловых сетей являлся собственник названных объектов – в лице Администрации Омского муниципального района Омской области, вопрос о выводе из эксплуатации указанных объектов был согласован с Администрацией Омского муниципального района Омской области (распоряжение № Р-19/ОМС-07 от 11.01.2019).

Никаких переговоров с Администрацией Богословского сельского поселения Омского муниципального района Омской области, МКУ «Хозяйственное управление Богословское», ООО «Сибирь-Энергоресурс» о переводе объектов на альтернативные источники теплоснабжения МУП «РСТ ОМР» не вело.

3.3. Во исполнение определения о привлечении лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, к рассмотрению дела № 055/01/16-1030/2019 от 10.02.2020 Администрацией Богословского сельского поселения Омского муниципального района Омской области представлены письменные пояснения (вх. Омского УФАС России № 2271 от 06.03.2020).

Относительно согласования Администрацией Богословского сельского поселения Омского муниципального района Омской области в соответствии со статьей 21 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» вывода из эксплуатации источника тепловой энергии и тепловых сетей (котельной), посредством которых обеспечивалось теплоснабжение зданий, расположенных по адресам: Омская область, Омский район, с. Богословка, ул. Молодежная, д. 2, кв. 15, ул. Ленина, д. 36, Администрация Богословского сельского поселения Омского муниципального района указывает следующее.

Котельная в с. Богословка Омского муниципального района Омской области являлась собственностью Администрации Омского муниципального района Омской области, соответственно, у Администрации Богословского поселения Омского муниципального района Омской области отсутствовали полномочия по распоряжению данной котельной.

5. В результате проведенного анализа документов Комиссией Омского УФАС России установлено следующее.

МКУ «Хозяйственное управление Богословское» 09.11.2018 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ЕИС) размещено извещение о проведении электронного аукциона на право заключения договора по поставке тепловой энергии (извещение № 0352300178318000008) (далее – Аукцион).

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе № 0352300178318000008 от 19.11.2018 комиссия МКУ «Хозяйственное управление Богословское» на участие в Аукционе поступила

заявка № 104073592 (ООО «Сибирь-Энергоресурс»), по результатам рассмотрения которой, Учреждением принято решение о заключении контракта с ООО «Сибирь-Энергоресурс».

30.11.2018 между МКУ «Хозяйственное управление Богословское» и ООО «Сибирь-Энергоресурс» заключен муниципальный контракт № Ф.2018.569756 от 30.11.2018 (далее – муниципальный контракт), который вступает в силу с момента его подписания сторонами и действует по 31.12.2018, а в части исполнения взаимных обязательств до полного их исполнения. Цена муниципального контракта составляет 310 976, 45 руб.

Предметом муниципального контракта являлось оказание услуг по поставке тепловой энергии для объектов, расположенных по адресам:

- Омская область, Омский район, с. Богословка, ул. Молодежная, д. 2. кв. 15, помещение МКУ «Хозяйственное управление Богословское»;
- Омская область, Омский район, с. Богословка, ул. Ленина, д. 36, здание СДК.

В соответствии с пунктами 3.1, 3.2 муниципального контракта для целей оказания услуг по поставке тепловой энергии (отоплению) поставщик, за свой счет осуществляет монтажные и пуско-наладочные работы по монтажу теплоисточника.

Заказчик (Учреждение), в свою очередь, предоставляет поставщику в пользование помещение для размещения комплекса технологического оборудования встроенного теплоисточника площадью не менее 5,8 кв.м.

28.12.2018 между МКУ «Хозяйственное управление Богословское» и ООО «Сибирь-Энергоресурс» заключено соглашение о расторжении муниципального контракта № Ф.2018.569756 от 30.11.2018 на оказание услуг по поставке тепловой энергии (отопление), согласно которому муниципальный контракт считается расторгнутым с 28.12.2018. При этом согласно информации, размещенной в ЕИС, муниципальный контракт расторгнут без исполнения.

В материалы дела Обществом представлен договор аренды (имущественного найма) оборудования № 108 от 03.12.2018, заключенный между ООО «ЮзаЭнергоТерм» и ООО «Сибирь-Энергоресурс». Согласно указанному договору ООО «ЮзаЭнергоТерм» обязуется произвести монтаж встроенных теплоисточников в здания, расположенные по адресам: Омская область, Омский район, с. Богословка ул. Ленина, д. 36, ул. Молодежная, д. 2, кв. 15.

Во исполнение определения об отложении дела № 055/01/16-1030/2019 от 21.01.2020 ООО «Сибирь-Энергоресурс» в материалы настоящего дела представлены акты о подключении (технологическом присоединении) от 11.12.2018 о присоединении (без пуска газа) объектов капитального

строительства, расположенных по адресам: Омская область, Омский район, с. Богословка ул. Ленина, д. 36, ул. Молодежная, д. 2, кв. 15, к сети газораспределения, принадлежащей ООО «Межоблгаз».

В соответствии с актами приема-передачи оборудования встроенные теплоисточники, смонтированные по адресам: Омская область, Омский район, с. Богословка ул. Ленина, д. 36, ул. Молодежная, д. 2, кв. 15, переданы ООО «Сибирь-Энергоресурс» 11.12.2018.

Определением от 10.02.2020 Комиссия Омского УФАС России привлекла к участию в рассмотрении дела в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, Сибирское управление Федеральной службы по экологическому и технологическому и атомному надзору в Омской области (далее – Управление).

Во исполнение определения о привлечении эксперта (переводчика, лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах) к рассмотрению дела № 055/01/16-1030/2019 от 10.02.2020 Управлением представлены письменные пояснения (вх. № 1735э от 20.02.2020), из которых следует, что Управление не принимало участие в оценке соответствия законченных строительством объектов по адресам: Омская область, Омский район, с. Богословка ул. Ленина, д. 36, ул. Молодежная, д. 2, кв. 15.

Решением Арбитражного суда Омской области по делу № А46-10222/2019 установлено, что в период с 08.01.2019 по 19.03.2019 ООО «Сибирь-Энергоресурс» оказало Учреждению услуги по теплоснабжению объектов, расположенных в с. Богословка Омского района Омской области по адресам: ул. Ленина, д. 36, ул. Молодежная, д. 2, кв. 15.

При этом контракт на оказание услуг по обеспечению (снабжению) тепловой энергией между энергоснабжающей организацией и потребителем заключен только 19.03.2019.

Вышеуказанные обстоятельства свидетельствуют о том, что в период с 08.01.2019 по 19.03.2019 между Учреждением и ООО «Сибирь-Энергоресурс» действовала устная договоренность по поставке тепловой энергии в отсутствие письменного договора, заключенного в порядке, предусмотренном Законом о контрактной системе.

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

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

на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

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

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

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

При этом, конкуренция представляет собой соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (статья 4 Закона о защите конкуренции).

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

Пунктом 1 статьи 1 Закона о контрактной системе установлено, что настоящий закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

Контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать

поставщиком (подрядчиком, исполнителем) (часть 1 статьи 8 Закона о контрактной системе).

Согласно статье 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с частью 5 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчики не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Часть 2 статьи 8 Закона о контрактной системе устанавливает запрет на совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Казенные учреждения как получатели средств местных бюджетов могут вступать в договорные отношения *только посредством заключения государственного или муниципального контракта* (аналогичная правовая позиция отражена в Определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 03.08.2015 по делу № 309-ЭС15-26, А60-7371/2014).

Проведение конкурентных процедур способствует развитию конкуренции за обладание правом исполнения договора путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к исполнению договора всех заинтересованных лиц. Непроведение публичных процедур, когда это необходимо в силу закона, свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ при осуществлении хозяйственной деятельности исполнителю и, как следствие, о достижении соглашения, направленного на ограничение конкуренции.

Согласно статье 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, и хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашением является договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Согласно пункту 2.2 Устава МКУ «Хозяйственное управление Богословское», утвержденного постановлением Администрации Богословского сельского поселения Омского муниципального района Омской области от 18.11.2011 № 230 (далее – Устав), предметом деятельности Учреждения является материально-техническое обеспечение деятельности Администрации Богословского сельского поселения Омского муниципального района Омской области.

В соответствии с пунктом 2.3 Устава Учреждение осуществляет, в том числе следующие виды деятельности: по обеспечению содержания и эксплуатации зданий, по обеспечению работоспособности электрических и тепловых сетей.

При проведении Аукциона МКУ «Хозяйственное управление Богословское» выступало заказчиком.

В силу пункта 7 части 1 статьи 3 Закона о контрактной системе под заказчиком понимается государственный или муниципальный заказчик либо в соответствии с частями 1 и 2.1 статьи 15 Закона о контрактной системе бюджетное учреждение, государственное, муниципальное унитарные предприятия, осуществляющие закупки.

Согласно пункту 6 части 1 статьи 3 Закона о контрактной системе муниципальный заказчик – муниципальный орган или муниципальное казенное учреждение, действующие от имени муниципального образования, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени муниципального образования и осуществляющие закупки.

На основании изложенного, МКУ «Хозяйственное управление Богословское» является организацией, осуществляющей функции органа местного самоуправления, и субъектом ответственности в соответствии со статьей 16 Закона о защите конкуренции.

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

В результате действий МКУ «Хозяйственное управление Богословское» и ООО «Сибирь Энергоресурс», выразившихся в незаконном

заключении между ними соглашения в устной форме по поставке тепловой энергии в здания, расположенные по адресам: Омская область, Омский район, с. Богословка, ул. Молодежная, д. 2. кв. 15 (помещение МКУ «Хозяйственное управление Богословское») и ул. Ленина, д. 36 (здание СДК) в период с 08.01.2019 по 19.03.2019, Общество получило преимущественное право на осуществление поставки тепловой энергии по сравнению с другими организациями, оказывающими аналогичные услуги. Иные хозяйствующие субъекты лишились возможности и законного права на участие в открытых торгах на право заключения договора на оказание услуги по поставке тепловой энергии в вышеуказанный период.

Комиссия Омского УФАС России отмечает, что соблюдение норм действующего законодательства при заключении контракта, в том числе контракта на поставку тепловой энергии, предусматривающего работы по монтажу и пуско-наладке теплового источника, возлагается на все стороны такого контракта, независимо в чьи полномочия входит проведение торгов на право его заключения.

Так, в соответствии с частью 1 статьи 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

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

В соответствии с частью 4 статьи 421 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

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

Таким образом, позиция ООО «Сибирь Энергоресурс» о том, что ответственность за совершение действий, выразившихся в незаконном заключении устного соглашения с Обществом на поставку тепловой энергии, возложена только на Учреждение является несостоятельной.

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

По результатам проведения анализа состояния конкуренции установлено

следующее.

Временной интервал исследования: с 08.01.2019 по 19.03.2019.

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

Географические границы товарного рынка: территория расположения технологической инфраструктуры (сетей), подключенных к теплоисточникам на территории Богословского сельского поселения Омской области Омского муниципального района Омской области.

Действия МКУ «Хозяйственное управление Богословское» и ООО «Сибирь-Энергоресурс» по заключению соглашения на поставку тепловой энергии в здания, расположенные по адресам: Омская область, Омский район, с. Богословка, ул. Молодежная, д. 2. кв. 15, ул. Ленина, д. 36 направлены на уклонение от исполнения требований действующего законодательства о проведении торгов, создали преимущества для ООО «Сибирь-Энергоресурс» как поставщика, получившего исключительное право на оказание услуг по теплоснабжению.

На основании изложенного, Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дела № 055/01/16-1030/2019, учитывая совокупность имеющихся в деле доказательств, приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия МКУ «Хозяйственное управление Богословское», ООО «Сибирь-Энергоресурс», выразившиеся в заключении между ними соглашения на оказание услуг по поставке тепловой энергии в здания, расположенные по адресам: Омская область, Омский район, с. Богословка, ул. Молодежная, д. 2. кв. 15 (помещение МКУ «Хозяйственное управление Богословское») и ул. Ленина, д. 36 (здание СДК) в период с 08.01.2019 по 19.03.2019 без проведения конкурентных процедур, предоставлении ООО «Сибирь-Энергоресурс» преимущественного положения по сравнению с другими организациями, оказывающими аналогичные услуги, лишении иных хозяйствующих субъектов (в том числе Заявителя) возможности и законного права на участие в открытых торгах на право заключения договора на оказание услуг по поставке тепловой энергии в означенный период, по статье 16 Закона о защите конкуренции.

Председатель
комиссии

<...>

Члены
Комиссии:

<...>