Об отсутствии оснований для отмены постановлений Региональной энергетической комиссии Кемеровской области от 07.12.2018 № 424, 425, от 20.12.2018 № 699, 700, 701, 702, от 06.12.2019 № 562, 563

В соответствии с Правилами отмены решений органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов, а также решений органов местного самоуправления поселений или городских округов, принятых во исполнение переданных им полномочий по государственному регулированию тарифов на тепловую энергию, в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 03.03.2004 № 123, Положением о Федеральной антимонопольной службе, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331, Федеральная антимонопольная служба (далее – ФАС России), рассмотрев заявление Правительства Кемеровской области - Кузбасса от 06.12.2019 № И15-9/10037 (вх. от 10.12.2019 № 218101/19) об отмене постановлений Региональной энергетической комиссии Кемеровской области (в настоящее время РЭК Кузбасса) от 07.12.2018 № 424, 425, от 20.12.2018 № 699, 700, 701, 702, от 06.12.2019 № 562, 563 (далее – оспариваемые постановления), установила следующее.

В своем заявлении Правительство Кемеровской области - Кузбасса ссылается на нарушения Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при передаче муниципального имущества г. Кемерово в аренду АО «Теплоэнерго», что, по мнению Заявителя, является основанием для признания договоров ничтожными и отмены принятых органом регулирования тарифных решений.

Постановлениями Региональной энергетической комиссии Кемеровской области от 07.12.2018 № 424 «Об установлении долгосрочных параметров регулирования тарифов в сфере холодного водоснабжения питьевой водой АО «Теплоэнерго» (г. Кемерово)», № 425 «Об утверждении производственной программы в сфере холодного водоснабжения питьевой водой и об установлении тарифов на питьевую воду АО «Теплоэнерго» (г. Кемерово)», от 20.12.2018 № 699 «Об установлении долгосрочных параметров регулирования и долгосрочных тарифов АО «Теплоэнерго» на тепловую энергию, реализуемую на потребительском рынке города Кемерово, на 2019-2023 годы», № 700 «Об установлении долгосрочных параметров регулирования и долгосрочных тарифов на теплоноситель, реализуемый АО «Теплоэнерго» на потребительском рынке города Кемерово, на 2019-2023 годы», № 701 «Об установлении АО

«Теплоэнерго» долгосрочных тарифов на горячую воду в открытой системе горячего водоснабжения (теплоснабжения), реализуемую на потребительском рынке города Кемерово, на 2019-2023 годы», № 702 «Об установлении долгосрочных параметров регулирования и долгосрочных тарифов на услуги по передаче тепловой энергии АО «Теплоэнерго» на 2019-2023 годы», от 06.12.2019 № 562, 563 в отношении АО «Теплоэнерго» были установлены долгосрочные параметры регулирования, тарифы в сфере водоснабжения и теплоснабжения, а также производственная программа.

Как следует из материалов, АО «Теплоэнерго» в целях осуществления деятельности в сфере теплоснабжения эксплуатирует:

- имущество, находящееся в муниципальной собственности города Кемерово, на праве аренды, возникшем на основании договора аренды специализированного муниципального имущества города Кемерово от 07.03.2008 № 404 (далее – Договор), заключенного с Комитетом по управлению муниципальным имуществом города Кемерово (далее – КУМИ);

- объекты теплоснабжения на праве собственности;

- имущество, находящееся в муниципальной и частной собственности, на праве аренды, возникшем на основании иных договоров аренды.

Согласно пункту 1.2 договора срок действия Договора установлен с 01.01.2008 по 29.12.2008.

Пунктом 5.3 Договора предусмотрено, что, если арендатор продолжает пользоваться имуществом после истечения срока действия договора аренды при отсутствии возражений арендодателя, договор считается действующим на неопределенный срок.

По истечении срока действия договора арендуемое АО «Теплоэнерго» муниципальное имущество не истребовалось, по акту приема-передачи не возвращалось.

После 29.12.2008 сторонами заключено несколько дополнительных соглашений, по условиям которых арендатору передавалось иное имущество (помимо указанного в договоре), часть имущества возвращалась КУМИ, изменялся размер арендной платы и др.

02.03.2015 между сторонами достигнуто соглашение о новой редакции пункта 5.3 Договора, в соответствии с которым, если арендатор продолжает пользоваться имуществом после истечения срока действия договора аренды при отсутствии возражений арендодателя, договор считается действующим до 01.06.2024 включительно.

29.06.2018 КУМИ направил регулируемой организации предупреждение об отказе от Договора, указав, что дополнительное соглашение от 02.03.2015 является ничтожным, договор № 404 заключен на неопределенный срок. Как следует из материалов дела, требование о возврате имущества арендатором не исполнено. Неисполнение предупреждения КУМИ послужило основанием для обращения в суд.

Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 20.11.2019 по делу № А27-17664/2018, оставленным без изменения постановлением седьмого Арбитражного апелляционного суда от 20.02.2020, удовлетворены требования КУМИ г. Кемерово к АО «Теплоэнерго» об обязанности передать частично (часть имущества было утрачено при пожаре) по акту приема - передачи муниципальное имущество, переданное по договору аренды от 07.03.2008 № 404, в срок до 15.09.2020.

Кроме того, решением от 13.11.2018 по делу № 39/А-17.1-2018 Управление Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее - УФАС по Кемеровской области) признало действия КУМИ г. Кемерово, выразившиеся в неосуществлении действий по возврату муниципального имущества по окончании срока действия договора аренды, а также возобновлении договора на новый срок без проведения конкурентных процедур, нарушающими часть 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 28.03.2019 по делу № А27-29521/2018, оставленным без изменения решением седьмого Арбитражного апелляционного суда от 13.06.2019 и постановлением кассационной инстанции от 11.09.2019, отказано в удовлетворении заявления АО «Теплоэнерго» и КУМИ о признании недействительным указанного решения УФАС по Кемеровской области.

Судами по данному делу был сделан вывод о том, что продление договора аренды от 07.03.2008 № 404 с АО «Теплоэнерго» на новый срок было возможно только по результатам торгов, поскольку законодатель установил условия перезаключения на новый срок таких договоров аренды, ограничив возможность их заключения без проведения публичных процедур.

Определением Верховного Суда от 20.12.2019 отказано АО «Теплоэнерго» в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации, в котором указано, что суды исходили из доказанности факта наличия в действиях Комитета вменяемого нарушения. Предоставления конкурентных преимуществ

Обществу и ограничения возможности хозяйствующих субъектов, потенциально готовых принять участие в торгах на пользование муниципальным имуществом; что сторонами изменялись условия спорного договора аренды, при этом, как предмет договора (добавлялись либо изымались объекты муниципального имущества), так и иные условия, в том числе размер арендной платы, порядок ее внесения, а заключение дополнительных соглашений к нему, изменяющих его существенные условия, в том числе предмет, опровергает факт возобновления договора на тех же условиях, пришли к выводу о том, что каждый раз, исключая из договора муниципальное имущество или дополняя договор новым имуществом, стороны фактически согласовывали новый предмет договора.

ФАС России отмечает, что в случае представления регулируемой организацией в составе предложения об установлении тарифов документов и материалов, указанных в пункте 16 Правил регулирования № 1075 и пункте 17 Правил регулирования № 406, в том числе правоустанавливающих документов (к числу которых относится договор аренды), орган регулирования открывает дело об установлении тарифов.

Согласно пункту 1 статьи 166 Гражданского кодекса Российской Федерации сделка (договор) недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

В случае если представленный договор аренды отвечает признакам ничтожной сделки, такой правоустанавливающий документ не может быть учтен при установлении тарифов на регулируемые виды деятельности.

В ином случае, до признания договора аренды (оспоримой сделки) недействительным в судебном порядке, такой правоустанавливающий документ учитывается органом регулирования при установлении тарифов на регулируемые виды деятельности.

Вместе с тем, в случае отсутствия у регулируемой организации законных прав владения, пользования и распоряжения в отношении имущества, используемого для осуществления регулируемых видов деятельности, тарифы, установленные такой организацией, не подлежат применению с момента утраты указанного права.

ФАС России отмечает, что вступившим в законную силу решением Арбитражного суда Кемеровской области от 20.11.2019 по делу № А27-17664/2018 применены последствия недействительности дополнительного соглашения от 02.03.2015 в виде обязанности

АО «Теплоэнерго» возвратить КУМИ имущество в срок до 15.09.2020.

Между тем в рамках рассмотрения настоящего дела сторонами не представлено документов, свидетельствующих о признании договора аренды от 07.03.2008 № 404 недействительным (ничтожным) и применении последствий недействительности ничтожной сделки, материалов о нарушении органом регулирования законодательства о государственном регулировании цен (тарифов) в сферах теплоснабжения и водоснабжения при принятии оспариваемых решений.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 10 Правил отмены решений органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов, а также решений органов местного самоуправления поселений или городских округов, принятых во исполнение переданных им полномочий по государственному регулированию тарифов на тепловую энергию, в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 03.03.2004 № 123,

п р и к а з ы в а ю:

1. В удовлетворении требований, указанных в заявлении Правительства Кемеровской области - Кузбасса от 06.12.2019 № И15-9/10037 (вх. от 10.12.2019 № 218101/19) об отмене постановлений Региональной энергетической комиссии Кемеровской области от 07.12.2018 № 424, 425, от 20.12.2018 № 699, 700, 701, 702, от 06.12.2019 № 562, 563, отказать.

2. Контроль исполнения настоящего приказа возложить на заместителя руководителя Федеральной антимонопольной службы С.А. Пузыревского.

И.Ю. Артемьев