

ФЕДЕРАЛЬНАЯ

АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА Заявитель

**УПРАВЛЕНИЕ**

**Федеральной  
антимонопольной**

**службы по**

**Кабардино-Балкарской**

Республике

ул. Тарчокова, 18, г. Нальчик,  
360030

тел.(8662) 40-95-83, факс (8662)  
40-92-82

e-mail: to07@fas.gov.ru

www.kbr.fas.gov.ru

\_\_\_\_\_ № \_\_\_\_\_

На № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_

Общество с ограниченной ответственностью  
«Энергия Термика»

361401, КБР, г. Нальчик,

ул. Туриста, 74 «Б», помещение 12229-А-1

Ответчик

Местная администрация

городского округа Нальчик

360001, КБР, г. Нальчик, ул. Кешокова, 70

Заинтересованное лицо

Общество с ограниченной ответственностью

«Новые тепловые сети»

360001, КБР, г. Нальчик,

пр. Шогенцукова, д. 17, офис 26

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №007/01/15-609/2022

Резолютивная часть решения оглашена 07 февраля 2023 года  
г. Нальчик

Решение изготовлено в полном объеме 09 февраля 2023 года

Комиссия Кабардино-Балкарского УФАС России по рассмотрению дела о  
нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя:

руководителя Управления;

Членов Комиссии:

начальника отдела Управления.

главного специалиста-эксперта отдела Управления,

при участии от заявителя: <...> (доверенность от б/н от 09.01.2023 г.), от ответчика:

<...> (Доверенность от 06.07.2022 г. №45-1-23/928) и <...> (без доверенности), от заинтересованного лица: <...> (Доверенность б/н от 29.11.2022 г.),

рассмотрев дело №007/01/15-609/2022, возбужденное в связи с наличием в действиях местной администрации городского округа Нальчик признаков нарушения статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Кабардино-Балкарское УФАС России (далее – Управление) поступило заявление общества с ограниченной ответственностью «Энергия Термика» (далее также общество, заявитель) на действия местной администрации городского округа Нальчик (далее – администрация),

Согласно доводам заявления, администрация незаконно отклонила заявки общества, поданные для присвоения статуса единой теплоснабжающей организации, а также признала общество с ограниченной ответственностью «Новые тепловые сети» единой теплоснабжающей организацией.

В целях сбора и анализа дополнительных доказательств, позволяющих антимонопольному органу сделать вывод о наличии или об отсутствии признаков нарушения антимонопольного законодательства, Управлением в адрес заявителя и администрации направлены соответствующие запросы. При исследовании изложенного в заявлении, а также дополнительно запрошенных Управлением материалов, в действиях администрации были усмотрены признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

На основании изложенного и в соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции Управлением 23.08.2022 г. выдано администрации предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, путем отмены постановления от 26.05.2022 г. №988 «О присвоении статуса единой теплоснабжающей организации на территории городского округа Нальчик» и проведения процедуры присвоения статуса единой теплоснабжающей организации в порядке, предусмотренном Постановлением Правительства РФ от 08.08.2012 №808.

Согласно предупреждению указанные действия необходимо было осуществить в течение 10 рабочих дней с момента его получения.

Предупреждение получено местной администрацией 29.08.2022 г., следовательно, крайним днем срока выполнения предупреждения надлежит считать 12.09.2022 г.

В Управление поступило письмо местной администрации городского округа Нальчик от 07.09.2022 г. №45-1-09/8790, из которого следует, что местная администрация с выданным предупреждением не согласна, в связи с чем отказывается выполнять действия, изложенные в предупреждении.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закон о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного

законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

Управлением было принято решение возбудить дело о нарушении антимонопольного законодательства. В ходе рассмотрения возбужденного дела Управлением установлено следующее.

На основании части 1 статьи 22 Закона о защите конкуренции к функциям антимонопольных органов относится обеспечение государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства 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, хозяйствующими субъектами, физическими лицами, в том числе в сфере использования земли, недр, водных ресурсов и других природных ресурсов.

Нормативные и индивидуальные правовые акты, иные решения лиц, перечисленных в пункте 2 части 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции, их действия (бездействие), соглашения и (или) согласованные действия, способные влиять на конкуренцию на товарных рынках, в том числе принятые (совершенные) в связи с реализацией властных полномочий, подлежат антимонопольному контролю в соответствии со статьями 15 и 16 Закона о защите конкуренции.

На основании части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещается принимать акты и осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

17 февраля 2022 года местная администрация городского округа Нальчик постановила муниципальному казенному учреждению «Департамент городского имущества и земельных отношений» создать общество с ограниченной ответственностью «Новые тепловые сети», выступить учредителем и единственным участником общества и определить уставный капитал в размере 1 700 000 рублей.

Согласно сведениям из Единого государственного реестра юридических лиц общество с ограниченной ответственностью «Новые тепловые сети» зарегистрировано 25 февраля 2022 года.

Постановлением местной администрацией городского округа Нальчик №783 от 25 апреля 2022 года муниципальное унитарное предприятие «Нальчикская теплоснабжающая компания» лишено статуса гарантирующей организации по теплоснабжению и горячему водоснабжению на территории городского округа Нальчик.

Критерии, порядок и основания присвоения статуса единой теплоснабжающей организации и требования к ее деятельности, а также порядок присвоения и лишения организации такого статуса установлены Постановлением Правительства РФ от 08.08.2012 №808 «Об организации теплоснабжения в Российской Федерации и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации»

(далее также – Постановление №808).

Согласно пункту 17 Постановления №808 орган местного самоуправления городского округа в течение 3 рабочих дней со дня принятия решения о лишении организации 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.

Местной администрацией во исполнение пункта 17 Постановления №808 на своем официальном сайте 25 апреля 2022 года размещено сообщение о принятии заявок о присвоении статуса единой теплоснабжающей организации.

11 мая 2022 года создано общество с ограниченной ответственностью «Энергия Термика».

В ходе приема заявок в адрес местной администрации поступили две заявки от общества с ограниченной ответственностью «Энергия Термика». Первая заявка поступила 25 мая 2022 года в 17 часов 55 минут, вторая 26 мая 2022 года в 13 часов 57 минут.

Общество с ограниченной ответственностью «Новые тепловые сети» заявку на приобретение статуса единой теплоснабжающей организации не подавало.

26 мая 2022 года комиссией администрации по присвоению статуса единой теплоснабжающей организации составлен протокол б/н рассмотрения заявок от теплоснабжающих и (или) теплосетевых организаций на присвоение им статуса единой теплоснабжающей организации.

Как следует из протокола от 26 мая 2022 года, комиссией администрации решено присвоить статус единой теплоснабжающей организации на территории городского округа Нальчик обществу с ограниченной ответственностью «Новые тепловые сети». Также решено заявку общества с ограниченной ответственностью «Энергия Термика» не рассматривать ввиду ее несоответствия пункту 5 Постановления Правительства РФ №808, а именно из-за отсутствия в составе заявки бухгалтерской отчетности, составленной на последнюю отчетную дату перед подачей заявки, с отметкой налогового органа о ее принятии или с квитанцией о приеме налоговой декларации (расчета) в электронном виде, подписанной электронной подписью уполномоченного лица соответствующего налогового органа, и отсутствия сведения о владении обществом на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергией и (или) тепловыми сетями.

Тогда же, 26 мая 2022 года, Постановлением местной администрации городского округа Нальчик №988 обществу с ограниченной ответственностью «Новые тепловые сети» присвоен статус единой теплоснабжающей организации, осуществляющей теплоснабжение на территории городского округа Нальчик.

Не согласившись с принятым комиссией местной администрации решением и принятым администрацией постановлением о присвоении статуса обществу с ограниченной ответственностью «Новые тепловые сети», общество обратилось в антимонопольный орган.

Из поданных обществом заявок видно, что к ним не приложена бухгалтерская отчетность, составленная на последнюю отчетную дату перед подачей заявки, с отметкой налогового органа о ее принятии или с квитанцией о приеме налоговой декларации (расчета) в электронном виде, подписанной электронной подписью уполномоченного лица соответствующего налогового органа, что послужило одним из оснований для отклонения заявки общества.

Требование о приложении бухгалтерской отчетности к заявке установлено пунктом 5 Постановления Правительства РФ от 08.08.2012 №808 «Об организации теплоснабжения в Российской Федерации и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации».

Комиссия Управления, оценив данный довод, приходит к выводу, что для общества, созданного 11 мая 2022 года, установленные законом сроки подачи бухгалтерской отчетности на момент обращения в администрацию с заявками не наступили (Постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 07.07.2015 по делу №А53-27759/2014), в связи с этим лицо, подавшее заявку, должно было быть проверено на соответствие его всем критериям, установленным пунктом 7 Постановления Правительства РФ от 08.08.2012 №808 «Об организации теплоснабжения в Российской Федерации и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации».

Вместе с тем, из представленных материалов видно, что обществом 20 мая 2022 года заключен договор б/н аренды котельных с муниципальным унитарным предприятием «Нальчикская теплоснабжающая компания».

Согласно пункту 1.1 договора унитарное предприятие (арендодатель) обязуется предоставить во временное владение и пользование обществу (арендатору) имущество, указанное в приложении №1 договора, т.е. котельные в количестве 7 штук.

Как следует из пункта 3.1 договора, данный договор вступает в силу и становится обязательным для сторон договора с даты присвоения арендатору статуса теплоснабжающей организации.

В случае, если статус не будет присвоен, договор считается незаключенным (пункт 3.2 договора).

Единая теплоснабжающая организация в системе теплоснабжения (далее – 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 (пункт 28 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении»).

Теплоснабжающая организация – организация, осуществляющая продажу потребителям и (или) теплоснабжающим организациям произведенных или приобретенных тепловой энергии (мощности), теплоносителя и владеющая на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой

энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, посредством которой осуществляется теплоснабжение потребителей тепловой энергии (пункт 11 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении»).

В соответствии с пунктом 5 Постановления №808 для присвоения организации статуса единой теплоснабжающей организации на территории городского округа лица, владеющие на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями, подают в орган местного самоуправления городского округа, уполномоченного на разработку схемы теплоснабжения, в течение 1 месяца со дня размещения в установленном порядке проекта схемы теплоснабжения, а также со дня размещения решения, указанного в пункте 17 Постановления №808, заявку на присвоение организации статуса единой теплоснабжающей организации с указанием зоны (зон) ее деятельности.

К указанной заявке прилагается бухгалтерская отчетность, составленная на последнюю отчетную дату перед подачей заявки, с отметкой налогового органа о ее принятии или с квитанцией о приеме налоговой декларации (расчета) в электронном виде, подписанной электронной подписью уполномоченного лица соответствующего налогового органа. Заявка на присвоение организации статуса единой теплоснабжающей организации не может быть отозвана или изменена (за исключением случая наступления обстоятельств непреодолимой силы).

Критериями присвоения статуса единой теплоснабжающей организации являются (пункт 7 Постановления №808):

владение на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии с наибольшей рабочей тепловой мощностью и (или) тепловыми сетями с наибольшей емкостью в границах зоны деятельности единой теплоснабжающей организации;

размер собственного капитала;

способность в лучшей мере обеспечить надежность теплоснабжения в соответствующей системе теплоснабжения.

Следовательно, для признания организации в качестве теплоснабжающей необходимо наличие у нее произведенного или приобретенного ресурса для продажи его потребителям, а также нахождение в ее владении на законном основании необходимого оборудования.

Из смысла данных статей и пунктов следует, что только владение на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями дает право лицу обратиться в орган местного самоуправления для приобретения статуса единой теплоснабжающей организации.

На момент подачи заявки общество не владело 7 котельными, так как отсутствует акт приема-передачи имущества, более того договор аренды с отлагательным условием в период приема заявок не вступил в силу.

Таким образом, заявитель в период приема заявок не соответствовал критериям присвоения статуса единой теплоснабжающей организации, установленным пунктом 7 Постановления №808.

В ходе заседания Комиссии Управления представители ответчика пояснили: в связи с тем, что обществом для присвоения статуса ЕТО были поданы две отличающиеся друг от друга заявки, комиссией администрации было решено, что заявки общества не подлежат рассмотрению.

При этом, Комиссия Управления отмечает, что протокол от 26 мая 2022 года содержит вывод о невозможности присвоения статуса обществу.

В соответствии с пунктом 11 Постановления №808 в случае, если организациями не подано ни одной заявки на присвоение статуса единой теплоснабжающей организации, статус единой теплоснабжающей организации присваивается организации, владеющей в соответствующей зоне деятельности источниками тепловой энергии с наибольшей рабочей тепловой мощностью и (или) тепловыми сетями с наибольшей тепловой емкостью.

Как указано ранее, общество с ограниченной ответственностью «Новые тепловые сети» заявку на приобретение статуса не подавало. Администрация, подсчитав, что в срок приема заявок ни одна заявка на присвоение статуса единой теплоснабжающей организации не поступила, руководствуясь пунктом 11 Постановления №808, присвоила статус единой теплоснабжающей организации обществу с ограниченной ответственностью «Новые тепловые сети».

При этом стоит отметить, 29 апреля 2022 года между акционерным обществом «Теплосервис» и обществом с ограниченной ответственностью «Новые тепловые сети» заключен договор аренды №12/1-2022.

Согласно пункту 1.1 договор аренды №12/1-2022 акционерное общество «Теплосервис» обязуется передать обществу с ограниченной ответственностью «Новые тепловые сети» во временное владение и пользование имущество (объекты теплоснабжения).

Как установлено пунктом 1.3 договор аренды №12/1-2022 имущество передается обществу с ограниченной ответственностью «Новые тепловые сети» с 27 мая 2022 года.

Пунктом 7.1 договора аренды №12/1-2022 установлено, что оно вступает в силу с 27.05.2022 г.

Учитывая то обстоятельство, что решение о присвоении обществу с ограниченной ответственностью «Новые тепловые сети» статуса единой теплоснабжающей организации принято 26 мая 2022 года, а обществом имущество приобретено 27 мая 2022 года, можно сделать вывод, что на дату присвоения обществу с ограниченной ответственностью «Новые тепловые сети» статуса единой теплоснабжающей организации оно также не владело на праве собственности либо ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями, в связи с чем оно также не отвечало критериям, установленным пунктом 7 Постановления №808.

Представители ответчика и заинтересованного лица в ответ на вопрос членов Комиссии касательно порядка осуществления присвоения статуса единой теплоснабжающей организации (ЕТО) обществу с ограниченной ответственностью «Новые тепловые сети» пояснили, что, действительно, постановление главы местной

администрации городского округа Нальчик датируется 26 мая 2022 года, однако датой его вступления в силу определено самим постановлением 27 мая 2022 года, из чего следует, что статус ЕТО присвоен обществу, которое уже владело источниками тепловой энергии и тепловыми сетями.

Голосование членов комиссии по рассмотрению заявок по вопросу присвоения статуса обществу с ограниченной ответственностью «Новые тепловые сети», проведенное 26 мая 2022 года, не имеет силу, так как члены комиссии по рассмотрению заявок не обладали полномочиями по присвоению статуса в порядке пункта 11 Постановления Правительства РФ от 08.08.2012 №808 «Об организации теплоснабжения в Российской Федерации и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации». Нормативный акт, регулирующий деятельность такой комиссии, администрацией не принят.

Одним из обжалуемых заявителем действий местной администрации городского округа Нальчик явилось учреждение общества с ограниченной ответственностью «Новые тепловые сети» муниципальным казенным учреждением «Департамент городского имущества и земельных отношений г.о. Нальчик» и внесение в его устав имущества в виде денежных средств в размере 1700000 рублей, что не соответствует положениям Федерального закона от 08.02.1998 №14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» и Федерального закона от 21.12.2001 №178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества».

По мнению заявителя, местной администрацией совершены ряд последовательных действий, которые в совокупности ограничили конкуренцию, а именно: учреждение общества с ограниченной ответственностью «Новые тепловые сети», отклонение заявок общества с ограниченной ответственностью «Энергия Термика» на присвоение статуса ЕТО, присвоение статуса учрежденному обществу с ограниченной ответственностью «Новые тепловые сети».

В целях установления факта недопущения, ограничения или устранения конкуренции либо возможности их наступления в действиях местной администрации городского округа Нальчик, в соответствии с Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке.

Временной интервал исследования товарного рынка определен периодом с 17.02.2022 г. по 27.05.2022 г.

Деятельность в сфере теплоснабжения согласно Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (ОК 029-2014), утвержденному приказом Росстандарта от 31.01.2014 №14-ст, относится к разделу D «Обеспечение электрической энергией, газом и паром; кондиционирование воздуха», классу 35 «Обеспечение электрической энергией, газом и паром; кондиционирование воздуха», подклассу 35.3 «Производство, передача и распределение пара и горячей воды; кондиционирование воздуха».

Учитывая изложенное, в целях рассмотрения настоящего дела, продуктовыми границами рынка является услуга по обеспечению потребителей тепловой энергией.

Географические границы товарного рынка: границы территории, на которой осуществляет свои полномочия местная администрация городского округа Нальчик, т.е. границы городского округа Нальчик.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается 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.

В исследуемый период на территории городского округа Нальчик были зарегистрированы и действовали несколько юридических лиц с основным видом деятельности «Производство пара и горячей воды (тепловой энергии)» (ОКВЭД 35.30.1):

– муниципальное унитарное предприятие «НТСК» (ИНН 0726016530; ОГРН 1160726055984, дата регистрации 02 сентября 2016 г.);

– общество с ограниченной ответственностью «Новые тепловые сети» (ИНН 0700002370; ОГРН 1220700000927, дата регистрации 25 февраля 2022 г.);

– общество с ограниченной ответственностью «Термика Плюс» (ИНН 0700003631; ОГРН 1220700002192, дата регистрации 13 мая 2022 г.);

– общество с ограниченной ответственностью «Энергия Термика» (ИНН 0700003511; ОГРН 1220700002071, дата регистрации 11 мая 2022 г.).

Местная администрация городского округа Нальчик во исполнение пунктов 5, 17 Постановления Правительства РФ №808 объявила прием заявок на присвоение статуса ЕТО, тем самым обеспечило возможность подачи заявки на присвоение статуса ЕТО организациями, осуществляющими деятельность в сфере теплоснабжения на территории городского округа Нальчик.

Администрация не ограничила возможность заявителю подать заявку на присвоение статуса ЕТО, более того заявитель осуществил подачу заявки в порядке пункта 5 Постановления Правительства РФ №808.

Оценивая довод заявителя о незаконном отклонении администрацией поданных заявок, Комиссия Управления, учитывает, что для признания организации в качестве теплоснабжающей, и более того – единой, необходимо наличие у нее произведенного или приобретенного ресурса для продажи его потребителям, а также нахождение в ее владении на законном основании необходимого оборудования.

Как указано выше, на момент подачи заявки общество не владело 7 котельными, так как отсутствует акт приема-передачи имущества, более того договор аренды с отлагательным условием в период приема заявок не вступил в силу.

Таким образом, общество с ограниченной ответственностью «Энергия Термика» не могло быть признано единой теплоснабжающей организацией.

Вместе с тем, Управлением установлено, что сети теплоснабжения находятся в собственности акционерного общества «Теплосервис», которое производство

пара и горячей воды (тепловой энергии) не осуществляет. Муниципальному унитарному предприятию «НТСК», которое в рамках приема заявок владело на праве хозяйственного ведения 7 котельными, не мог быть присвоен статус единой теплоснабжающей организации, так как предприятие признано банкротом, в отношении него открыто конкурсное производство (Арбитражный суд КБР, дело № А20-2542/2018). Более того, согласно пункту 13 Постановления №808 одним из оснований лишения организации статуса единой теплоснабжающей организации является принятие арбитражным судом решения о признании организации, имеющей статус единой теплоснабжающей организации, банкротом.

На основании изложенного, Комиссия Управления, оценивая изменение (возможное изменение) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие принятия и осуществления местной администрацией городского округа Нальчик рассмотренных акта и действий, приходит к выводу, что они не повлекли ограничения доступа на товарный рынок, не создали препятствий для осуществления деятельности отдельным хозяйствующим субъектам на товарном рынке. Также не установлены иные признаки ограничения конкуренции, перечисленные в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь частью 1 статьи 15, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в виду отсутствия в действиях местной администрации городского округа Нальчик, выразившихся в отклонении заявок общества с ограниченной ответственностью «Энергия Термика», поданные для присвоения статуса единой теплоснабжающей организации, признании общества с ограниченной ответственностью «Новые тепловые сети» единой теплоснабжающей организацией, нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии