

РЕШЕНИЕ

по делу № 004/01/16-353/2022

г. Горно-Алтайск

Резолютивная часть решения оглашена 04.04.2023г.

В полном объеме решение изготовлено 05.04.2023г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай;

Члены Комиссии:

<...> – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай;

<...> – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай,

рассмотрев 04.04.2023г. дело № 004/01/16-353/2022 от 08.12.2022г. по признакам нарушения ООО «ДКВЭ» (ИНН <...>, ОГРН <...>, адрес: <...>) и Администрацией <...> (ИНН <...>, ОГРН <...>, адрес: <...>) пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило заявление ООО «ЭА» (вх. №3839 от 23.08.2022г.) об оценке законности заключения дополнительного соглашения №7 от 23.09.2020г. к концессионному соглашению от 12.08.2016г. №1 между Администрацией <...> и ООО «ДКВЭ». В заявлении

указано, что увеличение протяженности тепловых сетей дополнительным соглашением не законно, эксплуатация сетей ООО «ДКВЭ» не законна.

Приказом УФАС по Республике Алтай от 08.12.2022г. №145 было возбуждено дело №004/01/16-353/2022 по признакам нарушения Администрацией <...> и ООО «ДКВЭ» пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Согласно пояснениям Администрации <...> данным Комиссии УФАС по РА, между Администрацией и ООО «ДКВЭ» 12.08.2016г. заключено концессионное соглашение №1 в отношении объектов теплоснабжения <...>. Основанием для заключения соглашения являлась подача Организацией инициативного предложения. Объектами соглашения являлись как сами котельные, так и тепловые сети, необходимые для транспортировки тепла потребителям. В 2020 году Администрацией проведен кадастровый учет тепловых сетей, зарегистрировано право собственности на данные объекты, с обременением связи с заключенным соглашением. Дополнительным соглашением №7 от 23.09.2020г. к заключенному ранее соглашению были указаны объекты с корректными наименованиями и техническими характеристиками тепловых сетей, никаких дополнительных объектов не было передано. Администрация является правообладателем тепловых сетей, указанных в дополнительном соглашении №7, которые переданы ООО «ДКВЭ» (далее – Концедент, Организация) для осуществления передачи и распределения тепловой энергии. Таким образом, новые объекты Концеденту не передавались, а лишь уточнялись параметры (корректировались сведения) переданных ранее объектов.

Согласно распоряжению Администрации <...> от 17.06.2016г. №340-р «О рассмотрении Предложения о заключении концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения муниципального образования <...> и предназначенных для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением на представленных в Предложении о заключении концессионного соглашения условиях» Администрацией был соблюден порядок, указанный в Федеральном законе от 21.07.2015г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях), для заключения концессионного соглашения. Концессионное соглашения с ООО «ДКВЭ» было заключено на основании ст. ст. 29, 32 Закона о концессионных соглашениях.

Распоряжением Администрации <...> от 10.08.2016г. №473-р «О заключении концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения муниципального образования <...> установлено, что концессионное соглашение будет заключено с Обществом без проведения конкурса в связи с истечением сорокапятидневного срока,

установленного в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения, и не поступлением заявок о такой готовности.

Частью 4.10 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях установлено, что в случае, если в сорокапятидневный срок для размещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложения о заключении концессионного соглашения не поступило заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым данным Федеральным законом к концессионеру, а также требованиям, предъявляемым частью 4.1 данной статьи, и в случае, если в ценовых зонах теплоснабжения инициатором заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, отдельные объекты таких систем, выступает единая теплоснабжающая организация с лицом, выступившим с инициативой о заключении концессионного соглашения, концессионное соглашение заключается на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения и проекте концессионного соглашения (проекте концессионного соглашения с внесенными изменениями), без проведения конкурса в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, с учетом особенностей, установленных данной статьей.

ООО «ДКВЭ» в своих пояснениях также придерживалось позиции, ранее озвученной Администрацией <...>. Дополнительно было пояснено, что Общество не приобрело в свое владение и пользование новое имущество после заключения дополнительного соглашения, перечень объектов остался прежним, скорректирована лишь протяженность тепловых сетей. Относительно позиции, указанной в решении суда по делу А02-811/2021 Общество пояснило, что предметом спора не являлся факт передачи дополнительных тепловых сетей и включение данных сетей в концессионное соглашение без проведения конкурсных процедур, к тому же истец в ходе рассмотрения дела изменил иски требования, в части исключения требования о признании незаконным дополнительного соглашения №7 (в части тепловых сетей).

Сторонами в адрес УФАС по РА были предоставлены копии концессионного соглашения №1 от 12.08.2016г. и дополнительного соглашения №7 от 23.09.2020г.

Комиссия УФАС по РА установила следующее.

Согласно дополнительному соглашению №7 в концессионное соглашение вносятся изменения в приложение №5 концессионного соглашения («Имущество, которое предназначено для использования по общему назначению с объектом Соглашения»), в приложение №6 концессионного соглашения («Копии документов, удостоверяющих право собственности Концедента на имущество, которое предназначено для использования по общему назначению с объектом соглашения»).

Таким образом, вносились изменения в описание ранее переданных объектов, предназначенных для использования по общему назначению с объектом Соглашения (тепловые котельные), а также с целью указания документов, подтверждающих право собственности на вышеуказанные объекты.

При сравнении приложения №5 к концессионному соглашению №1 от 12.08.2016г. и дополнительного соглашения №7 от 23.09.2020г. Комиссия приходит к выводу, что изменяются лишь параметры тепловых сетей, на основании полученных выписок из ЕГРН, которые, в свою очередь, указаны в приложении №2 к дополнительному соглашению №7 от 23.09.2020г.

В постановлении арбитражного суда Западно-Сибирского округа по делу А02-811/2021 указывается, что включение в концессионное соглашение после его заключения дополнительных объектов при отсутствии оснований, предусмотренных частью 5 статьи 51 Закона о концессионных соглашениях, фактически направлено на преодоление законодательного запрета на передачу объектов теплоснабжения без проведения конкурса, в связи с чем растет ДПР деятельности концессионера, произведенный исходя из измененных технических характеристик тепловых сетей нельзя признать законным и обоснованным.

Однако, Комиссией установлено, что дополнительным соглашением №7 в концессионное соглашение №1 не включались дополнительные объекты теплоснабжения, а лишь уточнялись технические характеристики ранее переданных объектов. В связи с чем, Комиссия полагает что в данном случае ссылка ООО «ЭА» на постановление арбитражного суда Западно-Сибирского округа по делу А02-811/2021 неуместна.

В силу пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции 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 к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Учитывая, что указанное имущество 12.08.2016г. уже было передано ООО «ДКВЭ» и не могло быть предоставлено иному лицу, рассматриваемые действия не могли повлечь недопущение, ограничение и устранение конкуренции.

В связи с поступившими пояснениями сторон, документами, представленными в адрес УФАС по РА, Комиссия приходит к выводу, что в действиях Администрации <...> и ООО «ДКВЭ» отсутствует нарушение п. 4 ст. 16 Закона о защите конкуренции.

31.03.2023г. (вх. №1299) в адрес УФАС по РА от ООО «ЭА» поступила письменная позиция по делу №004/01/16-353/2022 о нецелесообразности рассмотрения настоящего дела в части незаконной передачи тепловых сетей в зоне деятельности котельных №1 и №13 в с. Майма ввиду удовлетворения требований заявителя и отсутствия претензий к ООО «ДКВЭ» и Администрации <...>.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3.3 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела №004/01/16-353/2022 о нарушении антимонопольного законодательства от 08.12.2022г. в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях Администрации <...> и ООО «ДКВЭ».

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

Настоящее решение также может быть обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.