

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения объявлена «13» августа 2019

Полный текст решения изготовлен «20» августа 2019

Коллегиальный орган Федеральной антимонопольной службы —
Апелляционная коллегия Федеральной антимонопольной службы (далее
— Апелляционная коллегия) в составе: Заместителя председателя
Апелляционной коллегии: «<...>»; членов Коллегии: «<...>», «<...>», «<...>»,

рассмотрев жалобу ООО «Осиновская теплоснабжающая компания»
(вх. № 102191/19 от 14.06.2019) на решение Татарстанского УФАС России
от 07.05.2019 по делу о нарушении антимонопольного законодательства
№ 05-234/2018, в присутствии «<...>», представителей ООО «Осиновская
теплоснабжающая компания» «<...>» и «<...>»; представителя по
доверенности от Исполнительного комитета Осиновского сельского

поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан — «<...>»; «<...>» доверенности от Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан — «<...>» и «<...>» дставителей по доверенности от АО «Осиновские инженерные сети» — «<...>»; от Татарстанского УФАС России «<...>» (уведомление о дате, времени и месте рассмотрения жалобы размещено 01.07.2019 на официальном сайте ФАС России www.fas.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»),

УСТАНОВИЛА:

На рассмотрение Апелляционной коллегии в порядке статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» поступила жалоба ООО «Осиновская теплоснабжающая компания» (далее – ООО «ОТК») на решение Татарстанского УФАС России от 07.05.2019 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 05-234/2018 (далее – жалоба).

Оспариваемым решением Татарстанского УФАС России (далее — Решение) Исполнительный комитет Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, Исполнительный комитет Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, Совет Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, Глава Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, ООО «ОТК» признаны нарушившими часть 1 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в заключении и реализации соглашения, ограничивающего конкуренцию на рынке теплоснабжения Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан.

ООО «ОТК» с Решением не согласно, считает, что указанный акт нарушает единообразие практики применения антимонопольного законодательства и просит Решение отменить.

В ходе рассмотрения жалобы Апелляционной коллегией установлено следующее.

В Татарстанское УФАС России поступило обращение АО «Осиновские инженерные сети» (далее – АО «ОИС») на действия Исполнительного комитета Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района и ООО «ОТК».

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

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

Согласно Протоколу Совета Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан от 12.05.2016 № 01-03-01-54 (утв. Главой Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан), «<...>» было поручено подписание концессионного соглашения по теплоснабжению поселка Осиново.

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

Концессионное соглашение было подписано руководителем «<...>».

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

При этом, объектом концессионного соглашения между Исполнительным комитетом Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан и ООО «ОТК» является, в том числе, имущество, находящееся в собственности АО «ОИС». Наличие права собственности у АО «ОИС» на указанные объекты подтверждается Решением Арбитражного Суда Республики Татарстан № А65-22917/2017.

16 августа 2016 года письмом исх. № 11 ООО «ОТК» направило в адрес Исполнительного комитета Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан заявку

на присвоение ООО «ОТК» статуса единой теплоснабжающей организации (далее - ЕТО).

Постановлением Исполнительного комитета Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан от 23.08.2016 № 160 статус ЕТО на территории поселения был присвоен ООО «ОТК».

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

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

Согласно пункту 3 Правил № 808 статус единой теплоснабжающей организации присваивается теплоснабжающей и (или) теплосетевой организации при утверждении схемы теплоснабжения поселения, городского округа, городов федерального значения решением, в том числе главы местной администрации муниципального района - в отношении сельских поселений, расположенных на территории соответствующего муниципального района, если иное не установлено законом субъекта Российской Федерации.

Таким образом, как установлено Татарстанским УФАС России, наделение ООО «ОТК» статусом ЕТО произведено ненадлежащим

лицом, а также с нарушением порядка, установленного Правилами № 808.

Одновременно Татарстанским УФАС России установлена связь между АО «КапиталЭнерго» и органами муниципального образования, что подтверждается следующими документами:

- трехстороннее соглашение о сотрудничестве от 09.07.2015 года между Зеленодольским муниципальным районом РТ, Осиновским сельским поселением и АО «КапиталЭнерго» (ИНН 7724905590) по вопросам создания юридического лица в целях заключения с ним концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, а также присвоение ему статуса ЕТО;
- меморандум о сотрудничестве между Зеленодольским муниципальным районом РТ, АО «КапиталЭнерго» и Осиновским сельским поселением Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан от 30.09.2015 которым установлены такие положения сотрудничества, как использование Энергоцентра «Майский» в схемах теплоснабжения Сельского поселения в качестве источника тепловой энергии (п. 2.2); проведение силами АО «КапиталЭнерго» реконструкции (модернизации) и дальнейшей эксплуатации магистральных и внутриквартальных объектов теплосетевого хозяйства Сельского поселения (п. 2.3);
- протокол совещания от 16.10.2015 (исх. №471-с/АФ от 18.10.2015, в котором зафиксирован факт участия АО «УК «Трансфингрупп» (ИНН 7708168370) в вопросе заключения рассматриваемого концессионного соглашения (далее - совещание).

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

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

Руководствуясь вышеизложенным Татарстанское УФАС России пришло к следующим выводам:

- решение о передаче посредством заключения концессионного

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

- заключение рассматриваемого по настоящему делу антиконкурентного соглашения стало, в том числе, результатом действий АО «КапиталЭнерго» (ИНН 7724905590).

Указанные действия свидетельствуют о том, что заключение рассматриваемого по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 05-234/2018 антиконкурентного соглашения стало, в том числе, результатом действий АО «КапиталЭнерго» (ИНН 7724905590). Вместе с тем, названное лицо не было привлечено Татарстанским УФАС России к участию в деле в качестве Ответчика ввиду истечения в отношении его действий срока давности рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 41¹ Закона о защите конкуренции.

Таким образом, как установлено Татарстанским УФАС России, органы местного самоуправления Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан внесли изменения в схему теплоснабжения поселка Осиново, заключили концессионное соглашение с ООО «Осиновская теплоснабжающая компания», наделили ООО «ОТК» статусом единой теплоснабжающей организации с нарушением порядка, установленного Правилами № 808.

На основании вышеизложенного, Татарстанское УФАС России признало Исполнительный комитет Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, Исполнительный комитет Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, Совет Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, Глава Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, ООО «ОТК» нарушившими часть 1 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Изучив жалобу на решение Татарстанского УФАС России от 07.05.2019 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 05-234/2018, Апелляционная коллегия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 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 соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции, соглашение — это договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Следовательно, при квалификации тех или иных действий хозяйствующих субъектов в качестве соглашения, обязательным является наличие и доказанность волеизъявления всех сторон соглашения. Применительно к статье 16 Закона о защите конкуренции — органа власти (организации, осуществляющий функции органов власти) и хозяйствующего субъекта (хозяйствующих субъектов).

Факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан, в том числе, с использованием совокупности иных доказательств, в частности фактического поведения хозяйствующих субъектов.

Аналогичная правовая позиция отражена в пункте 9 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16 марта 2016 года; Разъяснении № 3 Президиума ФАС России «Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе на торгах», утвержденных протоколом Президиума от 17.02.2016 № 3 (далее — Разъяснение № 3).

Кроме того, факт заключения антиконкурентного соглашения может быть установлен как на основании прямых доказательств так и совокупности косвенных доказательств (Разъяснение № 3).

Иначе говоря, факт наличия соглашения, ограничивающего конкуренцию,

устанавливается исходя из совокупности доказательств по делу.

Проанализировав материалы дела № 05-234/2018, Апелляционная коллегия приходит к выводу, что рассмотренные Татарстанским УФАС России обстоятельства свидетельствуют о направленности действий (бездействия) каждого из ответчиков по делу № 05-234/2018 на заключение и реализацию запрещенного антиконкурентного соглашения, что подтверждается следующими доказательствами.

1. Действия (бездействие) со стороны Исполнительного комитета Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан и Совета Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан:

- бездействие по присвоению статуса ЕТО на территории поселка Осиново Зеленодольского района Республики Татарстан;
- участие в вышеуказанном трехстороннем соглашении о сотрудничестве от 09.07.2015 года между Зеленодольским муниципальным районом РТ, Осиновским сельским поселением и АО «КапиталЭнерго» (ИНН 7724905590);
- подписание меморандума о сотрудничестве между Зеленодольским муниципальным районом РТ, АО «КапиталЭнерго» и Осиновским сельским поселением Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан от 30.09.2015;
- участие в совещании (протокол от 16.10.2015).

1.

1.

2. Действия со стороны Исполнительного комитета Осиновского сельского поселения и Главы Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан:

- внесение изменения в схему теплоснабжения поселка Осиново Зеленодольского района Республики Татарстан;
- заключение концессионного соглашения с ООО «ОТК» ;
- наделение ООО «ОТК» статусом ЕТО в нарушение Правил № 808;
- участие в вышеуказанном трехстороннем соглашении о сотрудничестве от 09.07.2015 года между Зеленодольским муниципальным районом РТ, Осиновским сельским поселением и АО «КапиталЭнерго» (ИНН 7724905590);

- подписание меморандума о сотрудничестве между Зеленодольским муниципальным районом РТ, АО «КапиталЭнерго» и Осиновским сельским поселением Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан от 30 сентября 2015 года;
- участие в совещании (протокол от 16.10.2015).

1.

1.

3. Действие ООО «ОТК» по заключению концессионного соглашения, по которому ООО «ОТК» выбрано в качестве концессионера с нарушением порядка, установленного Правилами № 808, о котором ООО «ОТК» не могло не знать ввиду того, что является профессиональным участником рынка.

4. Наличие установленных взаимосвязей между ООО «ОТК», АО «КапиталЭнерго», являвшегося стороной соглашения о сотрудничестве от 09.07.2015 года, членом меморандума от 30.09.2015 и участвовавшим в совещании (протокол от 16.10.2015), и АО «ЭМЦ», а именно: АО «КапиталЭнерго» ранее являлось учредителем АО «ЭЦМ», которое, в свою очередь, в настоящее время является владельцем 10 % доли ООО «ОТК».

Учитывая вышеизложенное, действия (бездействие) Исполнительного комитета Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, Исполнительного комитета Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, Совета Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, Главы Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, ООО «ОТК» свидетельствуют о нарушении части 1 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Апелляционная коллегия ФАС России приходит к выводу, что решение Татарстанского УФАС России от 07.05.2019 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 05-234/2018 соответствует единообразию в применении антимонопольными органами норм антимонопольного законодательства, а жалоба ООО «ОТК» не подлежит удовлетворению.

На основании изложенного, руководствуясь частью 10 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Апелляционная коллегия

РЕШИЛА:

Оставить жалобу ООО «ОТК» на решение Татарстанского УФАС России от 07.05.2019 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 05-234/2018 без удовлетворения.

Заместитель председателя

«<...>»

Апелляционной коллегии:

«<...>»

Члены Апелляционной коллегии:

«<...>»

Согласно части 15 статьи 23 Закона о защите конкуренции решение коллегиального органа, принятое по результатам пересмотра решения и (или) предписания территориального антимонопольного органа, вступает в силу с момента его размещения на официальном сайте федерального антимонопольного органа в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

В соответствии с частью 1.1. статьи 52 Закона о защите конкуренции решение по итогам рассмотрения жалобы на решение и (или) предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.

Организациям по списку

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения объявлена «13» августа 2019

Полный текст решения изготовлен «20» августа 2019

Коллегиальный орган Федеральной антимонопольной службы —
Апелляционная коллегия Федеральной антимонопольной службы (далее
— Апелляционная коллегия) в составе: Заместителя председателя
Апелляционной коллегии: «<...>»; членов Коллегии: «<...>», «<...>», «<...>»,

рассмотрев жалобу ООО «Осиновская теплоснабжающая компания»
(вх. № 102191/19 от 14.06.2019) на решение Татарстанского УФАС России
от 07.05.2019 по делу о нарушении антимонопольного законодательства
№ 05-234/2018, в присутствии «<...>», представителей ООО «Осиновская
теплоснабжающая компания» «<...>» и «<...>»; представителя по
доверенности от Исполнительного комитета Осиновского сельского
поселения Зеленодольского муниципального района Республики

Татарстан — «<...>»; «<...>» доверенности от Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан — «<...>» и «<...>» дставителей по доверенности от АО «Осиновские инженерные сети» — «<...>»; от Татарстанского УФАС России «<...>» (уведомление о дате, времени и месте рассмотрения жалобы размещено 01.07.2019 на официальном сайте ФАС России www.fas.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»),

УСТАНОВИЛА:

На рассмотрение Апелляционной коллегии в порядке статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» поступила жалоба ООО «Осиновская теплоснабжающая компания» (далее – ООО «ОТК») на решение Татарстанского УФАС России от 07.05.2019 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 05-234/2018 (далее – жалоба).

Оспариваемым решением Татарстанского УФАС России (далее — Решение) Исполнительный комитет Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, Исполнительный комитет Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, Совет Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, Глава Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, ООО «ОТК» признаны нарушившими часть 1 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в заключении и реализации соглашения, ограничивающего конкуренцию на рынке теплоснабжения Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан.

ООО «ОТК» с Решением не согласно, считает, что указанный акт нарушает единообразие практики применения антимонопольного законодательства и просит Решение отменить.

В ходе рассмотрения жалобы Апелляционной коллегией установлено следующее.

В Татарстанское УФАС России поступило обращение АО «Осиновские инженерные сети» (далее – АО «ОИС») на действия Исполнительного комитета Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района и ООО «ОТК».

АО «ОИС» до 2016 года являлось единой теплоснабжающей

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

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

Согласно Протоколу Совета Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан от 12.05.2016 № 01-03-01-54 (утв. Главой Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан), «<...>» было поручено подписание концессионного соглашения по теплоснабжению поселка Осиново.

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

Концессионное соглашение было подписано руководителем «<...>».

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

При этом, объектом концессионного соглашения между Исполнительным комитетом Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан и ООО «ОТК» является, в том числе, имущество, находящееся в собственности АО «ОИС». Наличие права собственности у АО «ОИС» на указанные объекты подтверждается Решением Арбитражного Суда Республики Татарстан № А65-22917/2017.

16 августа 2016 года письмом исх. № 11 ООО «ОТК» направило в адрес Исполнительного комитета Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан заявку на присвоение ООО «ОТК» статуса единой теплоснабжающей

организации (далее - ЕТО).

Постановлением Исполнительного комитета Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан от 23.08.2016 № 160 статус ЕТО на территории поселения был присвоен ООО «ОТК».

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

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

Согласно пункту 3 Правил № 808 статус единой теплоснабжающей организации присваивается теплоснабжающей и (или) теплосетевой организации при утверждении схемы теплоснабжения поселения, городского округа, городов федерального значения решением, в том числе главы местной администрации муниципального района - в отношении сельских поселений, расположенных на территории соответствующего муниципального района, если иное не установлено законом субъекта Российской Федерации.

Таким образом, как установлено Татарстанским УФАС России, наделение ООО «ОТК» статусом ЕТО произведено ненадлежащим лицом, а также с нарушением порядка, установленного Правилами №

Одновременно Татарстанским УФАС России установлена связь между АО «КапиталЭнерго» и органами муниципального образования, что подтверждается следующими документами:

- трехстороннее соглашение о сотрудничестве от 09.07.2015 года между Зеленодольским муниципальным районом РТ, Осиновским сельским поселением и АО «КапиталЭнерго» (ИНН 7724905590) по вопросам создания юридического лица в целях заключения с ним концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, а также присвоение ему статуса ЕТО;
- меморандум о сотрудничестве между Зеленодольским муниципальным районом РТ, АО «КапиталЭнерго» и Осиновским сельским поселением Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан от 30.09.2015 которым установлены такие положения сотрудничества, как использование Энергоцентра «Майский» в схемах теплоснабжения Сельского поселения в качестве источника тепловой энергии (п. 2.2); проведение силами АО «КапиталЭнерго» реконструкции (модернизации) и дальнейшей эксплуатации магистральных и внутриквартальных объектов теплосетевого хозяйства Сельского поселения (п. 2.3);
- протокол совещания от 16.10.2015 (исх. №471-с/АФ от 18.10.2015, в котором зафиксирован факт участия АО «УК «Трансфингрупп» (ИНН 7708168370) в вопросе заключения рассматриваемого концессионного соглашения (далее - совещание).

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

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

Руководствуясь вышеизложенным Татарстанское УФАС России пришло к следующим выводам:

- решение о передаче посредством заключения концессионного соглашения объектов теплоснабжения, принадлежащих АО «ОИС»,

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

- заключение рассматриваемого по настоящему делу антиконкурентного соглашения стало, в том числе, результатом действий АО «КапиталЭнерго» (ИНН 7724905590).

Указанные действия свидетельствуют о том, что заключение рассматриваемого по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 05-234/2018 антиконкурентного соглашения стало, в том числе, результатом действий АО «КапиталЭнерго» (ИНН 7724905590). Вместе с тем, названное лицо не было привлечено Татарстанским УФАС России к участию в деле в качестве Ответчика ввиду истечения в отношении его действий срока давности рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 41¹ Закона о защите конкуренции.

Таким образом, как установлено Татарстанским УФАС России, органы местного самоуправления Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан внесли изменения в схему теплоснабжения поселка Осиново, заключили концессионное соглашение с ООО «Осиновская теплоснабжающая компания», наделили ООО «ОТК» статусом единой теплоснабжающей организации с нарушением порядка, установленного Правилами № 808.

На основании вышеизложенного, Татарстанское УФАС России признало Исполнительный комитет Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, Исполнительный комитет Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, Совет Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, Глава Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, ООО «ОТК» нарушившими часть 1 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Изучив жалобу на решение Татарстанского УФАС России от 07.05.2019 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 05-234/2018, Апелляционная коллегия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 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 соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции, соглашение — это договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Следовательно, при квалификации тех или иных действий хозяйствующих субъектов в качестве соглашения, обязательным является наличие и доказанность волеизъявления всех сторон соглашения. Применительно к статье 16 Закона о защите конкуренции — органа власти (организации, осуществляющий функции органов власти) и хозяйствующего субъекта (хозяйствующих субъектов).

Факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан, в том числе, с использованием совокупности иных доказательств, в частности фактического поведения хозяйствующих субъектов.

Аналогичная правовая позиция отражена в пункте 9 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16 марта 2016 года; Разъяснении № 3 Президиума ФАС России «Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе на торгах», утвержденных проколом Президиума от 17.02.2016 № 3 (далее — Разъяснение № 3).

Кроме того, факт заключения антиконкурентного соглашения может быть установлен как на основании прямых доказательств так и совокупности косвенных доказательств (Разъяснение № 3).

Иначе говоря, факт наличия соглашения, ограничивающего конкуренцию, устанавливается исходя из совокупности доказательств по делу.

Проанализировав материалы дела № 05-234/2018, Апелляционная коллегия приходит к выводу, что рассмотренные Татарстанским УФАС России обстоятельства свидетельствуют о направленности действий (бездействия) каждого из ответчиков по делу № 05-234/2018 на заключение и реализацию запрещенного антиконкурентного соглашения, что подтверждается следующими доказательствами.

1. Действия (бездействие) со стороны Исполнительного комитета Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан и Совета Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан:

- бездействие по присвоению статуса ЕТО на территории поселка Осиново Зеленодольского района Республики Татарстан;
- участие в вышеуказанном трехстороннем соглашении о сотрудничестве от 09.07.2015 года между Зеленодольским муниципальным районом РТ, Осиновским сельским поселением и АО «КапиталЭнерго» (ИНН 7724905590);
- подписание меморандума о сотрудничестве между Зеленодольским муниципальным районом РТ, АО «КапиталЭнерго» и Осиновским сельским поселением Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан от 30.09.2015;
- участие в совещании (протокол от 16.10.2015).

1.

1.

2. Действия со стороны Исполнительного комитета Осиновского сельского поселения и Главы Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан:

- внесение изменения в схему теплоснабжения поселка Осиново Зеленодольского района Республики Татарстан;
- заключение концессионного соглашения с ООО «ОТК» ;
- наделение ООО «ОТК» статусом ЕТО в нарушение Правил № 808;
- участие в вышеуказанном трехстороннем соглашении о сотрудничестве от 09.07.2015 года между Зеленодольским муниципальным районом РТ, Осиновским сельским поселением и АО «КапиталЭнерго» (ИНН 7724905590);
- подписание меморандума о сотрудничестве между

Зеленодольским муниципальным районом РТ, АО «КапиталЭнерго» и Осиновским сельским поселением Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан от 30 сентября 2015 года;

- участие в совещании (протокол от 16.10.2015).

1.

1.

3. Действие ООО «ОТК» по заключению концессионного соглашения, по которому ООО «ОТК» выбрано в качестве концессионера с нарушением порядка, установленного Правилами № 808, о котором ООО «ОТК» не могло не знать ввиду того, что является профессиональным участником рынка.

4. Наличие установленных взаимосвязей между ООО «ОТК», АО «КапиталЭнерго», являвшегося стороной соглашения о сотрудничестве от 09.07.2015 года, членом меморандума от 30.09.2015 и участвовавшим в совещании (протокол от 16.10.2015), и АО «ЭМЦ», а именно: АО «КапиталЭнерго» ранее являлось учредителем АО «ЭЦМ», которое, в свою очередь, в настоящее время является владельцем 10 % доли ООО «ОТК».

Учитывая вышеизложенное, действия (бездействие) Исполнительного комитета Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, Исполнительного комитета Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, Совета Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, Главы Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан, ООО «ОТК» свидетельствуют о нарушении части 1 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Апелляционная коллегия ФАС России приходит к выводу, что решение Татарстанского УФАС России от 07.05.2019 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 05-234/2018 соответствует единообразию в применении антимонопольными органами норм антимонопольного законодательства, а жалоба ООО «ОТК» не подлежит удовлетворению.

На основании изложенного, руководствуясь частью 10 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Апелляционная коллегия

РЕШИЛА:

Оставить жалобу ООО «ОТК» на решение Татарстанского УФАС России от 07.05.2019 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 05-234/2018 без удовлетворения.

Заместитель председателя

«<...>»

Апелляционной коллегии:

«<...>»

Члены Апелляционной коллегии:

«<...>»

Согласно части 15 статьи 23 Закона о защите конкуренции решение коллегиального органа, принятое по результатам пересмотра решения и (или) предписания территориального антимонопольного органа, вступает в силу с момента его размещения на официальном сайте федерального антимонопольного органа в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

В соответствии с частью 1.1. статьи 52 Закона о защите конкуренции решение по итогам рассмотрения жалобы на решение и (или) предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.