

Администрация г. Назарово  
ул. К.Маркса, 19/1, г. Назарово,  
Красноярский край, 662200

ООО «Тепло»

ул. Школьная, вл.5, стр. 3, г. Назарово,  
Красноярский край, 662200

Назаровская межрайонная прокуратура

ул. Борисенко, 25 а, г. Назарово,  
Красноярский край, 662200

Решение

по делу № 62-16-16

30 декабря 2016 года  
Красноярск

г.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии 28 декабря 2016 года. В полном объеме решение изготовлено 30 декабря 2016 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – Капсудин Е.В., заместитель руководителя управления; члены Комиссии – Фомушкина Ю.В., начальник отдела контроля органов власти; Тесленко М.А., старший государственный инспектор отдела естественных монополий, рассмотрела дело № 62-16-16, возбужденное в отношении Администрации города Назарово и ООО «Тепло» по признакам нарушения абз.1 и пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 N135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции», Закон о защите конкуренции),

при участии в заседании Комиссии:

- представителей Администрации г. Назарово - <...> (по доверенности от 29.08.2016), <...>. (по доверенности от 28.12.2015).

В отсутствие представителя ООО «Тепло», надлежащим образом уведомленного о дате и времени рассмотрения дела.

#### УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступило обращение Назаровской межрайонной прокуратуры (вх. № 6929 от 27.04.2016) с просьбой провести проверку на предмет соблюдения требований антимонопольного законодательства при предоставлении Администрацией города Назарово (далее - Администрация) в пользование ООО «Тепло» объектов коммунального хозяйства (тепловые сети) без проведения публичных процедур по договорам от 20.02.2012 № 04/12, от 01.11.2015 № 33-15.

При анализе полученной информации установлено, что Администрацией города Назарово с ООО «Тепло» заключены договоры оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12 на 74 тепловые сети (на срок до государственной регистрации права собственности муниципалитетом на данные тепловые сети) и от 01.11.2015 № 33/15 на 1 тепловую сеть сроком действия до момента передачи по акту победителю открытого конкурса, проведенного администрацией города Назарово в отношении данной тепловой сети.

Торги по передаче прав на указанное имущество в нарушение части 1 статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции», статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» не проводились.

Государственная регистрация объектов, являвшихся предметом договоров от 20.02.2012 № 04/12, до настоящего времени не произведена. Данный факт свидетельствует о том, что Администрация г. Назарово на протяжении длительного времени не принимает каких-либо действий по передаче имущества, являющегося предметом вышеуказанного договора с учетом требований действующего законодательства. Таким образом, нарушение антимонопольного законодательства в действиях Администрации, выразившихся в передаче муниципального имущества (тепловые сети) ООО «Тепло» по договору от 20.02.2012 № 04/12 носит длящийся характер.

Таким образом, у Администрации и ООО «Тепло» отсутствовали правовые основания, в соответствии с действующим законодательством, для заключения

вышеуказанных договоров по передаче муниципального имущества (тепловых сетей) без проведения публичных процедур.

По данному факту на основании приказа руководителя Красноярского УФАС России № 167 от 26.05.2016 в отношении Администрации города Назарово и ООО «Тепло» (далее - Ответчики) было возбуждено дело №62-16-16 по признакам нарушения абз.1 и пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», выразившимся в заключении антиконкурентного соглашения о передаче в пользование муниципального имущества без проведения торгов путем заключения договоров от 20.02.2012 № 04/12, от 01.11.2015 № 33/15, что в свою очередь привело (может привести) к ограничению, устранению конкуренции.

Относительно вменяемого нарушения Ответчиком - ООО «Тепло» были представлены следующие пояснения.

ООО «Тепло» признает факт подписания договоров от 20.02.2012 № 04/12, от 01.11.2015 № 33-15, вместе с тем потребители услуг у Общества по получению тепловой энергии отсутствуют, так как ООО «Тепло» осуществляет только передачу тепловой энергии.

В материалы дела от Ответчика – Администрации города Назарово были представлены следующие пояснения.

Нормативно-правовое обоснование заключения договора от 20.02.2012 № 04/12 о передаче тепловых сетей ООО «Тепло» без проведения публичных процедур у Администрации отсутствует, документации, подтверждающей факт проведения конкурсных процедур, предшествующих заключению указанного договора не имеется.

Договор от 01.11.2015 № 33/15 о передаче тепловой сети ООО «Тепло» был подписан со ссылкой на положения п.4 ст. 37 Федерального закона от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» согласно которым, в случае если при исполнении концессионного соглашения, объектом которого является имущество, указанное в части 1.2 ст. 10 названного закона, выявлены технологически связанные с объектом концессионного соглашения бесхозные объекты централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, являющиеся частью относящихся к объекту концессионного соглашения систем теплоснабжения, систем водоснабжения и (или) водоотведения, допускается передача концедентом концессионеру прав владения и (или) пользования объектами, которые находятся в государственной или муниципальной собственности и оценка стоимости которых в совокупности не превышает десять процентов от определенной на дату заключения концессионного соглашения балансовой стоимости объекта концессионного соглашения, без проведения торгов.

В материалы дела от ООО «Тепло» поступили сведения об объектах коммунального хозяйства, находящихся в пользовании Общества и переданных по концессионному соглашению № 2 от 20.02.2012, заключенному между Администрацией города Назарово и ООО «Тепло» о выполнении реконструкции (модернизации) муниципальных объектов теплоснабжения (тепловые сети).

На заседании Комиссии, Ответчик - Администрация г. Назарово утверждала, что

тепловые сети, переданные ООО «Тепло» по концессионному соглашению № 2 от 20.02.2012 по результатам публичных процедур и тепловые сети, переданные Обществу по договорам от 20.02.2012 № 04/12, от 01.11.2015 № 33/15 имеют технологическую связь, участвуют в единой системе теплоснабжения города Назарово. В обоснование данной позиции Администрацией, в материалы дела была представлена схема тепловых сетей города Назарово.

Комиссией установлено, что из представленной схемы Администрации следует, что помимо тепловых сетей, принадлежащих ООО «Тепло», на схеме так же отражены тепловые сети сторонних организаций. Так же из схемы видно, что тепловые сети, переданные ООО «Тепло» по договорам оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12, от 01.11.2015 № 33/15 имеют присоединение только к сетям АО «Назаровская ГРЭС».

В ходе рассмотрения дела представитель Администрации так же пояснил, что договор от 01.11.2015 № 33/15, заключенный между Администрацией и ООО «Тепло» фактически не выполняется, ввиду того, что тепловая сеть, являющаяся предметом указанного договора, обществом не эксплуатируется, обслуживание данной сети не осуществляется.

В ходе рассмотрения дела данный довод Администрации был подтвержден информацией, полученной от АО «Назаровская ГРЭС», согласно которой услуги по теплоснабжению торгового объекта магазина «Олимп», который подключен к тепловой сети, являющейся предметом договора от 01.11.2015 № 33/15, оказывает АО «Назаровская ГРЭС» на основании договора теплоснабжения № 3785 от 19.12.2012, заключенного между ОАО «Енисейская ТГК (ТКГ-13) и потребителем, права и обязанности по которому были переданы АО «Назаровская ГРЭС».

Так же Сибирская генерирующая компания сообщила, что между АО «Назаровская ГРЭС» и ООО «Тепло» заключен договор № 51 от 01.01.2015 на оказание услуг по передаче тепловой энергии и теплоносителя и поставки тепловой энергии и теплоносителя (в целях компенсации потерь тепловой энергии и теплоносителя в тепловых сетях и энергетическом оборудовании). Дополнительным соглашением № 1 от 03.12.2015 условия договора продлены на 2016 г.

Все 74 участка тепловых сетей, являющихся объектами по договору № 04/12 от 20.02.2012, заключенному между ООО «Тепло» и Администрацией г. Назарово, являются так же объектами договора № 51, заключенного между АО «Назаровская ГРЭС» и ООО «Тепло».

Аналогичные договору № 51, заключенному между АО «Назаровская ГРЭС» и ООО «Тепло» на оказание услуг по передаче тепловой энергии и теплоносителя и поставки тепловой энергии и теплоносителя в период 2012-2014 г. ООО «Тепло» заключало с ОАО «Енисейская ТГК (ТКГ-13), в период 2013-2014 г. с ОАО «Красноярская теплотранспортная компания».

Общий объем денежных средств, взимаемых ООО «Тепло» с АО «Назаровская ГРЭС» за передачу тепловой энергии, в том числе по сетям, являющимся предметом договора № 04/12 от 20.02.2012, составляет следующие показатели:

- за 2015 год – 44 634 684 рубля 24 копеек без учета НДС ;

- за 2016 год (10 месяцев) – 29 669 633 рубля 32 копеек без учета НДС.

В материалы дела от Ответчика – ООО «Тепло» так же были представлены сведения о доходах ООО «Тепло», полученных от деятельности по передаче тепловой энергии с использованием имущества, являющегося предметом договора № 04/12 от 20.02.2012, согласно которым Обществом был получен следующий доход:

- за 2012 год - 3 331 900 рублей;

- за 2013 год - 4 253 060 рублей;

- за 2014 год - 4 499 460 рублей;

- за 2015 год - 4 898 520 рублей;

- за 2016 год (10 месяцев) – 3 842 560 рублей.

В ходе рассмотрения дела представитель Администрации города Назарово так же пояснила, что у Администрации отсутствует свидетельство о праве собственности на имущество, являющееся предметом договора № 04/12 от 20.02.2012, заключенного с ООО «Тепло».

Вместе с тем в материалы дела от Администрации была представлена выписка из реестра объектов недвижимости, находящихся в муниципальной собственности г. Назарово, Красноярского края, согласно которой тепловые сети, являющиеся предметом договора от 20.02.2012 № 04/12, находятся в муниципальной собственности на основании решения Назаровского городского совета № 08 от 12.02.1992.

Так же в ходе рассмотрения дела Администрация сообщила, что анализ исполнения доходной части бюджета города Назарово показывает, что городской бюджет на протяжении длительного времени, в том числе с 2012г. и в настоящее время остается высоко дотационным: собственные доходы (в среднем с 2012 г.) составляют 26 процентов, а безвозмездные поступления 74 процента.

Ежегодно при формировании бюджета города из-за недостаточной доходной базы сокращаются расходы на содержание учреждений социальной сферы, объектов благоустройства и содержания территории города. В расходной части бюджета предусмотрены исключительно текущие расходы по содержанию муниципальных учреждений (выплата заработной платы с отчислениями, оплата коммунальных услуг, обеспечение питанием детей в детсадах), улично-дорожной сети.

В связи с дефицитом средств бюджета города на регистрацию объектов недвижимости в год выделяется не более 300 тыс. руб., а на линейные объекты (в том числе тепловые сети) средства с 2012 года не выделялись.

При рассмотрении дела представитель Администрации г. Назарово Красноярского края - Сизых Ольга Викторовна, пояснила, что в действиях Администрации отсутствует нарушение антимонопольного законодательства ввиду следующего.

Договор оказания услуг № 04/12 заключен между Администрацией города Назарово Красноярского края и ООО «Тепло» 20 февраля 2012 года, т.е. в период действия Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных и государственных нужд» (далее по тексту - Закон о размещении заказов).

Однако, оплата указанных услуг не осуществляется, более того, Администрация, являющаяся Заказчиком, вообще не несет каких-либо затрат по указанному договору.

Таким образом, для выполнения работ, оказания услуг на сумму, не превышающую 100 000 рублей, заказчик вправе не проводить предусмотренные Законом о размещении заказов процедуры размещения заказа (конкурсы, аукционы, запросы котировок) и может заключить гражданско-правовой договор в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации (а не государственный или муниципальный контракт), в данном случае договор на оказание услуг.

Кроме того, срок действия договора определен до момента государственной регистрации права собственности Заказчиком, в связи с чем, Администрация не могла разместить конкурсную процедуру, так как не являлась формальным собственником сетей.

На основании части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства

В соответствии с пунктом 10.8 Приказа ФАС России от 28.04.2010 N 220 (ред. от 20.07.2016) "Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке" (Зарегистрировано в Минюсте России 02.08.2010 N 18026) по делам, возбужденным по признакам нарушения [статьи 16](#) Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

- а) определение временного интервала исследования товарного рынка;
- б) определение продуктовых границ товарного рынка.
- в) определение географических границ товарного рынка.

Согласно статье ФЗ «О защите конкуренции» под товаром понимается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. Таким образом, предоставление права владения и (или) пользования муниципальным имуществом может рассматриваться как товар.

20.02.2012 Администраций г. Назарово передано ООО «Тепло» имущество – 74 тепловые сети, расположенные на территории г. Назарово, составляющее казну муниципального образования г. Назарово. Так как товаром является право владения и (или) пользования муниципальным имуществом г. Назарово, следовательно, единственным продавцом такого права может быть собственник

имущества - Администрация г. Назарово. В связи с тем, что в границах одного муниципального образования существует только один собственник муниципального имущества, то аналогов рассматриваемого товара нет.

Определение географических границ товарного рынка в соответствии со статьей 4 Закона о защите конкуренции определяют сферу обращения товара, в границах которой, основываясь на экономической, технической или иной возможности приобретатель может приобрести товар и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Границы территории, на которой осуществляют свои полномочия Администрация г. Назарово, в том числе путем предоставления права владения и (или) пользования муниципальным имуществом является территория муниципального образования г. Назарово.

В состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, включаются хозяйствующие субъекты, постоянно продающие (производящие) в его границах рассматриваемые услуги в пределах определенного временного интервала.

Таким образом, Администрация г. Назарово выступает единственным продавцом на рынке предоставления права владения и (или) пользования муниципальным имуществом (имуществом, составляющим казну города Назарово) на территории муниципального образования г. Назарово.

Учитывая, что муниципальное имущество должно быть использовано для целей оказания услуг на территории г. Назарово, за продуктовые границы исследуемого товарного рынка принимаются – предоставление права владения и (или) пользования муниципальным имуществом на территории г. Назарово Красноярского края.

Тепловые сети, являющиеся предметом договора от 20.02.2012 № 04/12, находятся в муниципальной собственности на основании решения Назаровского городского совета № 08 от 12.02.1992. Учитывая, что указанный договор был заключен на неопределенный (на срок до государственной регистрации права собственности муниципалитетом на данные тепловые сети) то под временным интервалом исследования следует понимать период 20.02.2012 (дата заключения договора) - 26.05.2016 (дата возбуждения настоящего дела).

Географические границы рынка предоставление права владения и (или) пользования муниципальным имуществом в рассматриваемом случае определены как территория муниципального образования г. Назарово.

В ходе исследования рассматриваемого товарного рынка установлено наличие непреодолимого административного барьера входа на рынок. Это обусловлено тем, что распорядиться муниципальным имуществом может только его собственник – орган местного самоуправления – Администрация г. Назарово.

Возможность приобретения услуги имеется у всех заинтересованных субъектов, осуществляющих (желающих осуществлять) деятельность в сфере теплоснабжения на территории г. Назарово.

Из информации, имеющейся в материалах дела следует, что на территории г. Назарово, помимо ООО «Тепло» имеется несколько хозяйствующих субъектов,

оказывающих услуги передаче тепловой энергии/теплоснабжения - АО «Назаровская ГРЭС», ОАО «Енисейская ТГК (ТКГ-13), ОАО «Красноярская теплотранспортная компания». При этом субъектный состав покупателей права владения и (или) пользования муниципальным имуществом г. Назарово не ограничен вышеуказанными субъектами, поскольку любой хозяйствующий субъект, зарегистрированный на территории Российской Федерации, вправе претендовать на получение такого права на конкурсной основе.

С учетом вышеизложенного, Комиссия пришла к выводу, что рынок получения права владения и (или) пользования муниципальным имуществом на территории муниципального образования г. Назарово является конкурентным среди покупателей данного права.

**Исследовав материалы дела, доводы и пояснения сторон, Комиссия пришла к выводу о том, что указанных материалов достаточно для квалификации нарушения антимонопольного законодательства.**

В соответствии с частью 1, 3 статьи 48.1 ФЗ «О защите конкуренции» перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

21.12.2016 Комиссией Красноярского УФАС России по рассмотрению дела № 62-16-16 принято заключение об обстоятельствах дела.

Пояснения, дополнительные доказательства в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела № 62-16-16 от лиц, участвующих в рассмотрении дела не поступили.

**Исследовав представленные доказательства, оценив доводы лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия пришла к следующим выводам:**

Согласно пункту 2 статьи 51 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» органы местного самоуправления вправе передавать муниципальное имущество во временное владение или в постоянное пользование физическим и юридическим лицам, органам государственной власти Российской Федерации (органам государственной власти субъекта Российской Федерации) и органам местного самоуправления иных муниципальных образований, отчуждать, совершать иные сделки в соответствии с федеральными законами.

Таким образом, органы местного самоуправления осуществляют полномочия по решению вопросов местного значения в соответствии с нормативными правовыми актами, действующими в Российской Федерации.

В соответствии со статьей 209 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом. Собственник вправе, по своему усмотрению, совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество



в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Как было установлено Комиссией при рассмотрении дела, переданное по договору оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12 имущество – 74 тепловые сети, находится на территории муниципального образования – г. Назарово, следовательно, в силу статьи 225 ГК РФ, именно администрация города Назарово, располагало возможностью принять меры по постановке на государственный учет вышеуказанного имущества и признанию права муниципальной собственности на него.

Кроме того, как следует из материалов дела, указанные тепловые сети составляет имущество казны муниципального образования города Назарово, следовательно, Администрация г. Назарово распоряжалась указанным имуществом как муниципальным.

Законом, ограничивающим полномочия собственника по распоряжению муниципальным имуществом, является ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно статье 3 ФЗ «О защите конкуренции» настоящий закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, кроме случаев, указанных в данной статье.

На момент заключения договора от 20.02.2012 № 04/12 между Администрацией и ООО «Тепло» действовала статья 17.1 ФЗ «О защите конкуренции», определяющая порядок передачи муниципального имущества в пользование хозяйствующим субъектам.

Таким образом, на правоотношения, возникшие между Администрацией и ООО «Тепло» в связи с передачей вышеуказанного имущества в пользование распространяются требования статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которой переход прав владения в отношении муниципального имущества иному лицу осуществляется с соблюдением публичных процедур – конкурсов или аукционов.

У Администрации и ООО «Тепло» отсутствовали правовые основания, для заключения вышеуказанного договора от 20.02.2012 № 04/12 без проведения публичных процедур в соответствии с действующим законодательством на момент заключения указанного договора.

Кроме того, в настоящий момент такие правовые основания так же отсутствуют

ввиду следующего.

Частью 1 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» установлено, что передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только по договорам их аренды, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского [законодательства](#), антимонопольного [законодательства](#) Российской Федерации и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации с учетом предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями [законодательства](#) Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением предусмотренных [законодательством](#) Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) и [законодательством](#) Российской Федерации о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

Согласно п. 5 ст. 5 Федерального закона от 07.05.2013 N 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» (далее – ФЗ «О концессионных соглашениях») со дня вступления указанного закона в силу (т.е. с 01.01.2014) и до 1 января 2015 года допускается передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, без учета требований, предусмотренных [частями 3 и 4 статьи 28.1](#) Федерального закона от 27 июля 2010 года N 190-ФЗ «О теплоснабжении», по договору аренды данных объектов на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования данными объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если данные объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

С 01.01.2015 передача в пользование объектов теплоснабжения и водоснабжения может быть осуществлена собственником только на основании концессионного соглашения.

Концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных [статьей 37](#) Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Таким образом, достигнутое соглашение между Администрацией и ООО «Тепло» о передаче /получении муниципального имущества (74 тепловых сетей) путем заключения договора от 20.02.2012 № 04/12, в настоящий момент так же противоречит требованиям законодательства и ни Администрацией, ни ООО «Тепло» не предпринимается никаких мер, направленных на возврат муниципального имущества в казну муниципального образования, переданного/полученного без соблюдения требований закона.

Как было установлено в ходе рассмотрения дела, в настоящее время муниципальное имущество г. Назарово (74 тепловые сети) находится в пользовании у ООО «Тепло» по договору оказания услуг от 20.02.2012 № 04/12, при этом, фактически указанные объекты эксплуатируются ООО «Тепло» с целью осуществления предпринимательской деятельности и получения дохода.

Таким образом, имущество, являющееся предметом вышеуказанного договора, было передано ООО «Тепло» на безвозмездной основе, что свидетельствует о том, что казне муниципального образования г. Назарово нанесен материальный ущерб в виде неполученных арендных платежей за пользование вышеуказанным муниципальным имуществом.

Ссылка Ответчика – Администрации города Назарово на Федеральный закон от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных и государственных нужд» как на правовое основание заключения договора от 20.02.2012 № 04/12, основана на неверном применении и толковании норм действующего законодательства, регулирующего правоотношения, связанные с передачей муниципального имущества в пользование хозяйствующих субъектов, а именно объектов теплоснабжения (тепловых сетей).

Отсутствие государственной регистрация на объекты (тепловые сети), являющиеся предметом вышеуказанного договора не свидетельствует о законности действий Администрации и ООО «Тепло» в части передачи такого имущества без проведения публичных процедур и не исключает обязанности органа местного самоуправления и хозяйствующего субъекта соблюдать запреты, установленные действующим законодательством при передаче вышеуказанного муниципального имущества.

Довод ООО «Тепло» о том, что имущество, являющееся предметом договора от 20.02.2012 № 04/12 используется Обществом только с целью передачи тепловой энергии, а не оказания услуг по теплоснабжению не может быть принят во внимание, поскольку указанное обстоятельство не свидетельствует об отсутствии обязанности по передаче/получении такого имущества по результатам публичных процедур. Кроме того, как было установлено в ходе рассмотрения дела и следует из схемы тепловых сетей города Назарово, тепловые сети, переданные Обществу по вышеуказанному договору, участвуют в общей системе теплоснабжения города Назарово.

Предоставление указанного муниципального имущества с нарушением установленного законом порядка создает ООО «Тепло» преимущественные условия предпринимательской деятельности и препятствует доступу к муниципальному ресурсу неопределенному кругу лиц, которые также могут иметь намерение приобрести указанные выше права в отношении данного имущества.

Аналогичная правовая позиция изложена в [Письме](#) ФАС России от 05.10.2015 N АД/53812/15 и Письме Минэкономразвития России от 12.01.2006 N 110-НП/ДО7и.

Передача органом местного самоуправления имущества конкретному хозяйствующему субъекту в отсутствие правовых оснований такой передачи создает преимущественные условия получения указанного имущества во временное владение и пользование, что свидетельствует о создании необоснованных преимущественных условий деятельности ООО «Тепло» как субъекту предпринимательской деятельности ввиду предоставления ему доступа на рынок теплоснабжения города Назарово в приоритетном порядке, а значит и получении необоснованного дохода от деятельности, связанной с эксплуатацией вышеуказанной тепломагистрали.

Кроме того, такими действиями, Администрация ограничила в возможности доступа на рынок теплоснабжения города Назарово иных субъектов.

На территории г. Назарово, как было установлено в ходе рассмотрения дела, имеются и иные субъекты (АО «Назаровская ГРЭС», ОАО «Енисейская ТГК (ТКГ-13), ОАО «Красноярская теплотранспортная компания») имеющие возможность оказывать услуги по передаче тепловой энергии, поэтому передача вышеуказанного имущества ООО «Тепло» без проведения публичных процедур ущемляет интересы хозяйствующих субъектов, желающих получить такие права на муниципальное имущество, что свидетельствует об ограничении конкуренции.

Нормативное закрепление обязательности проведения процедуры торгов в отношении объектов коммунального назначения обеспечивает соблюдение принципа единства экономического пространства на территории Российской Федерации, расширения возможностей для получения физическими и юридическими лицами прав в отношении государственного или муниципального имущества, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения гласности и прозрачности передачи прав в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

[Статья 4](#) ФЗ «О защите конкуренции» определяет конкуренцию как 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.

Вход на рынок услуг теплоснабжения обусловлен приобретением права владения или пользования объектами коммунальной инфраструктуры, предназначенными для теплоснабжения.

Следовательно, передача права владения и (или) пользования указанным объектом без проведения торгов приводит к устранению конкуренции за доступ на рынок теплоснабжения.

Применительно к рынку теплоснабжения необходимость правомерной конкурентной борьбы (соперничества) возникает при входе на товарный рынок, именно тогда, когда формируются законные условия определенной сферы обращения товара. При этом самостоятельные действия каждого из конкурентов, их соперничество предполагаются ранее, нежели товар вводится в оборот.

Учитывая изложенное у Администрации г. Назарово и ООО «Тепло» отсутствовали правовые основания для передачи/получения в пользование Общества тепловых сетей вне конкурентных процедур по договору от 20.02.2012 № 04/12.

Передача прав на муниципальное имущество хозяйствующим субъектам без проведения торгов препятствует развитию конкуренции, ущемляет интересы хозяйствующих субъектов, желающих получить такие права на муниципальное имущество.

Проведение торгов способствует развитию конкуренции за обладание

ограниченным ресурсом путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к муниципальному имуществу для всех заинтересованных лиц, а также обеспечивает соблюдение интересов собственников имущества, имеющих намерение передать имущество на наиболее выгодных условиях.

Согласно правовой позиции, выраженной в [Постановлении](#) Президиума ВАС РФ от 29 ноября 2011 г. N 8799/11, в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, 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 [Постановлении](#) Президиума ВАС РФ от 20 сентября 2011 г. N 7905/09 также указано, что открытые торги проводятся с целью привлечения максимально широкого круга участников и получения организатором торгов наибольшей цены за реализуемое право, в связи с чем не установленное законодательством ограничение в доступе к торгам ущемляет как права каждого желающего принять в них участие, так и интерес организатора торгов в привлечении максимального числа участников, а также публичные интересы.

Согласно [Постановлению](#) Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 N 14686/10 по делу N А13-10558/2008, в тех случаях, когда на соответствующем товарном рынке должна иметь место состязательность хозяйствующих субъектов, создание ограничений не может не оказывать влияние на состояние конкуренции.

Согласно данной правовой позиции федеральным органам исполнительной власти запрещается совершать любые действия, следствием которых является ограничение прав хозяйствующих субъектов на продажу, покупку, иное приобретение, обмен товаров. При этом нормативно установленный запрет федеральным органам исполнительной власти адресован в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Введение ограничения прав хозяйствующих субъектов на продажу, покупку, иное приобретение, обмен товаров на соответствующем товарном рынке оказывает влияние на состояние конкурентной среды и, соответственно, способно повлечь негативные последствия в виде ограничения, недопущения либо устранения конкуренции.

Согласно [статье 3](#) ФЗ «О защите конкуренции» настоящий Федеральный [закон](#) распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции.

Как указано выше [статья 4](#) ФЗ «О защите конкуренции» определяет конкуренцию как 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.



Признаки ограничения конкуренции приведены в [пункте 17 статьи 4](#) ФЗ «О защите конкуренции», к числу которых относится сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 4 абзаца 1 статьи 16 ФЗ «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.

Притворность сделки Администрации г. Назарово и ООО «Тепло» по передаче Обществу объектов коммунального хозяйства (тепловых сетей) по договору оказания услуг, а фактически, как было установлено, для оказания услуг по передаче тепловой энергии с целью извлечения прибыли, указывает на наличие договоренности между Ответчиками по данному делу по передаче в пользование указанного имущества ООО «Тепло».

Таким образом, действия Администрации г. Назарово и ООО «Тепло», выразившиеся в заключении антиконкурентного соглашения, связанного с предоставлением Администрацией права ООО «Тепло» на эксплуатацию муниципального имущества (тепловых сетей) без проведения торгов и эксплуатацией ООО «Тепло» такого имущества без законных оснований по договору от 20.02.2012 № 04/12 в период с 20.02.2012 по настоящее время, что привело к недопущению конкуренции за право заключения данного договора, чем ущемлены права и законные интересы неопределенного круга хозяйствующих субъектов – потенциальных участников торгов, являются нарушением пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции».

Сама возможность заключения соглашения между органом власти и хозяйствующими субъектами, если такое соглашение приводит или может

привести к недопущению, устранению, ограничению конкуренции, рассматривается законодателем как общественно опасное деяние, имеющее квалифицирующее значение для констатации факта нарушения антимонопольного законодательства. Наличие или угроза наступления негативных последствий в результате заключения такого соглашения презюмируется и не требует отдельного доказывания.

В ходе рассмотрения дела Комиссия установила, что рынок получения права владения и (или) пользования муниципальным имуществом на территории муниципального образования г. Канск является конкурентным среди покупателей данного права.

Вышеуказанные действия Администрации г. Назарово как продавца права на пользование муниципальным имуществом системы теплоснабжения города г. Назарово и действия ООО «Тепло», как покупателя такого права, оказывают непосредственное влияние на конкуренцию за право доступа на товарный рынок теплоснабжения города Назарово, функционирующего в состоянии естественной монополии, и условия осуществления деятельности на данном рынке покупателем данного права.

Таким образом, действия МКУ КУМИ г. Канска и МУП «КЭСС», выразившиеся в заключении антиконкурентного соглашения, связанного с предоставлением/получением права в отношении муниципального имущества, являющегося предметом договора от 20.02.2012 № 04/12 без проведения торгов, что привело к недопущению конкуренции за право доступа на рынок теплоснабжения города Назарово, чем ущемлены законные интересы неопределенного круга хозяйствующих субъектов – потенциальных участников торгов (потенциальных субъектов рынка), являются нарушением пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции».

При возбуждении дела № 62-16-16 антимонопольный орган так же усматривал признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях Ответчиков при заключении договора от 01.11.2015 № 33-15 без проведения публичных процедур в отношении муниципального имущества (тепловой сети). Однако в ходе рассмотрения дела, было установлено, что имущество, являющееся предметом вышеуказанного договора ООО «Тепло» не эксплуатируется, обслуживание данной сети Обществом не осуществляется, а обязательства по заключенному договору сторонами не исполняются, ввиду чего Комиссия Красноярского УФАС России пришла к выводу, что в данной части нарушение антимонопольного законодательства в действиях Ответчиков не нашло своего подтверждения.

Учитывая вышеизложенные фактические и правовые обстоятельства, Комиссия приходит к выводам:

- о наличии в действиях Администрации г. Назарово и ООО «Тепло» нарушения абз.1 и пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», допущенного при передаче/получении муниципального имущества (74 тепловые сети) по договору от 20.02.2012 № 04/12;

- об отсутствии нарушения абз.1 и пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции» в действиях Администрации г. Назарово и ООО «Тепло», связанных с заключением договора от 01.11.2015 № 33/15;

- о наличии необходимости в выдаче предписания о совершении действий, направленных на прекращение нарушения антимонопольного законодательства;

- о необходимости рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении ООО «Тепло» и виновных должностных лиц Администрации г.Назарово и ООО «Тепло» дел об административном правонарушении по статье 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, Комиссия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, частью 1 статьи 50 ФЗ «О защите конкуренции»

#### РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию г.Назарово и ООО «Тепло» нарушившими абз.1 и пункт 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в части заключения антиконкурентного соглашения, выразившегося в предоставлении Администрацией права ООО «Тепло» на эксплуатацию муниципального имущества (тепловых сетей) без проведения торгов и эксплуатации ООО «Тепло» такого имущества без законных оснований по договору от 20.02.2012 № 04/12 в период с 20.02.2012 по настоящее время, что привело к недопущению конкуренции за право пользования муниципальным имуществом - объектами теплоснабжения, а так же за право доступа на рынок теплоснабжения г. Назарово, чем ущемлены права и законные интересы неопределенного круга хозяйствующих субъектов – потенциальных участников торгов.

2. В целях защиты гражданских прав, публичного порядка, обеспечения равного доступа хозяйствующих субъектов к получению муниципального имущества с соблюдением требований действующего законодательства выдать Администрации г.Назарово обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, с этой целью Администрации г.Назарово надлежит:

- в срок до 30.06.2017 принять исчерпывающие меры, направленные на возврат муниципального имущества, переданного по договору от 20.02.2012 № 04/12, заключенному с ООО «Тепло» в казну муниципального образования;

- осуществлять дальнейшую передачу муниципального имущества, являющегося предметом вышеуказанного договора с соблюдением требований антимонопольного законодательства, требований Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ «О теплоснабжении».

3. В целях защиты гражданских прав, публичного порядка, обеспечения равного доступа хозяйствующих субъектов к получению муниципального имущества выдать ООО «Тепло» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, с этой обществу надлежит в срок до 30.06.2017 принять исчерпывающие меры, направленные на возврат муниципального имущества,



полученного по договору от 20.02.2012 № 04/12, заключенному с Администрацией г. Назарово в казну муниципального образования;

4. Передать материалы дела №62-16-16 уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении ООО «Тепло» и виновных должностных лиц Администрации г. Назарово и ООО «Тепло» дел об административном правонарушении по статье 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Настоящее решение может быть обжаловано в установленном статьей 52 Федерального закона «О защите конкуренции» порядке.

Председатель Комиссии

Е.В. Капсудин

Члены Комиссии

Ю.В. Фомушкина

М.А. Тесленко

Согл. Фомушкина Капсудин

ООО «Тепло»

ул. Школьная, вл.5, стр. 3, г. Назарово,  
Красноярский край, 662200

**ПРЕДПИСАНИЕ по делу № 62-16-16**

30 декабря 2016

г. Красноярск

года

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела № 62-16-16 о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – Капсудин Е.В., заместитель руководителя управления; члены Комиссии – Фомушкина Ю.В., начальник отдела контроля органов власти; Тесленко М.А., старший государственный инспектор отдела естественных монополий, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 30 декабря 2016 года по делу № 62-16-16 о признании Администрации города Назарово и ООО «Тепло» нарушившими абз.1 и пункт 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### **ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

ООО «Тепло» в целях устранения нарушения антимонопольного законодательства и совершения действий, направленных на обеспечение доступа хозяйствующим субъектам к получению муниципального имущества с соблюдением требований действующего законодательства, надлежит в срок до 30.06.2017 принять исчерпывающие меры, направленные на возврат муниципального имущества, полученного по договору от 20.02.2012 № 04/12, заключенному с Администрацией г. Назарово в казну муниципального образования города Назарово.

Об исполнении настоящего предписания необходимо сообщить в адрес Красноярского УФАС России в течение 5 дней по истечении установленного срока исполнения предписания.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

Е.В. Капсудин

Ю.В. Фомушкина

Согл. Фомушкина

Капсудин

Администрация г. Назарово  
ул. К.Маркса, 19/1, г. Назарово,  
Красноярский край, 662200

**ПРЕДПИСАНИЕ по делу № 62-16-16**

30 декабря 2016  
года

г. Красноярск

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела № 62-16-16 о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – Капсудин Е.В., заместитель руководителя управления; члены Комиссии – Фомушкина Ю.В., начальник отдела контроля органов власти; Тесленко М.А., старший государственный инспектор отдела естественных монополий, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 30 декабря 2016 года по делу № 62-16-16 о признании Администрации города Назарово и ООО «Тепло» нарушившими абз.1 и пункт 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

Администрации города Назарово в целях устранения нарушения антимонопольного законодательства и совершения действий, направленных на обеспечение доступа хозяйствующим субъектам к получению муниципального имущества с соблюдением требований действующего законодательства, надлежит в срок до 30.06.2017:

- принять исчерпывающие меры, направленные на возврат муниципального имущества, переданного по договору от 20.02.2012 № 04/12, заключенному с ООО «Тепло» в казну муниципального образования города Назарово;

- осуществлять дальнейшую передачу муниципального имущества, являющегося предметом вышеуказанного договора, с соблюдением требований антимонопольного законодательства, требований Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ «О теплоснабжении».

Об исполнении настоящего предписания необходимо сообщить в адрес Красноярского УФАС России в течение 5 дней по истечении установленного срока исполнения предписания.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

Е.В. Капсудин

Ю.В. Фомушкина

Члены Комиссии

М.А. Тесленко

Согл. Фомушкина Капсудин

