

Решение
по делу № 1-15-25/00-10-19

о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 19.09.2019

Решение в полном объеме изготовлено 01.10.2019

г. Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...> рассмотрев дело № 1-15-25/00-10-19 по признакам нарушения в действиях Администрации городского округа Сызрань Самарской области, ООО «Энергетик» и МУП «ЖЭС» пункта 4 части 1 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившиеся в достижении и реализации Администрацией городского округа Сызрань Самарской области, ООО «Энергетик» и МУП «ЖЭС» антиконкурентного соглашения, в присутствии на заседании представителей <...>.,

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступило обращение ПАО «Т Плюс» от 28.09.2018 № б/н (вх. от 01.10.2018 № 158549/18) с жалобой на действия Администрации городского округа Сызрань Самарской области (далее - Администрация) и ООО «Энергетик».

ПАО «Т Плюс» является теплоснабжающей организацией на территории городского округа Сызрань Самарской области.

По информации, представленной ПАО «Т Плюс» (письмо вх. от 01.10.2018 № 158549/18), на момент подачи заявления о нарушении антимонопольного законодательства задолженность МУП «ЖЭС» перед ПАО «Т Плюс» составила 718 313 119 за поставляемую тепловую энергию

(семьсот восемнадцать миллионов триста тринадцать тысяч сто девятнадцать рублей).

Установлено, что МУП «ЖЭС» до 29.06.2018 являлось единой теплоснабжающей организацией (далее — ЕТО) городского округа Сызрань.

В соответствии с пунктом 28 части 1 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее — Закон о теплоснабжении) ЕТО - теплоснабжающая организация, которой в отношении системы (систем) теплоснабжения присвоен статус ЕТО в схеме теплоснабжения федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на реализацию государственной политики в сфере теплоснабжения, или органом местного самоуправления на основании критериев и в порядке, которые установлены Правилами организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 08.08.2012 № 808 (далее — Правила № 808).

По информации Администрации (письмо от 19.11.2018 № 01-26/4111), МУП «ЖЭС» обратилось с заявлением от 25.06.2018 № 1261 в адрес Главы городского округа Сызрань о прекращении осуществления функций единой теплоснабжающей организации.

24.07.2018 Администрацией принята «Дорожная карта проведения процедуры реализации мероприятий по подготовке к осенне-зимнему периоду 2018-2019 гг. городского округа Сызрань с учетом текущего положения МУП «ЖЭС» (далее — дорожная карта).

Первый этап реализации дорожной карты предусматривал:

- государственная регистрация АО «ЖЭС» (срок 24.07.2018);
- государственная регистрация прав на недвижимое имущество АО «ЖЭС» (срок — 3-4 квартал 2018 года);
- направление в Администрацию письма об отказе от статуса ЕТО МУП «ЖЭС».

Второй этап реализации дорожной карты предусматривал:

- направление в Администрацию городского округа Сызрань письма о присвоении ООО «Энергетик» статуса ЕТО (срок до 29.07.2018);
- проведение процедуры тарифного регулирования ООО «Энергетик» (с учетом замещения обязательств МУП «ЖЭС» по теплоснабжению

городского округа Сызрань (срок до 20.08.2019);

- проведение мероприятий по переводу сотрудников из АО «ЖЭС»,
принятие сотрудников в штат ООО «Энергетик».

Установлено, что в целях реализации указанной дорожной карты постановлением Администрации № 4254 от 25.12.2017 принято решение реорганизовать МУП «ЖЭС» в акционерное общество, что соответствует первому этапу реализации дорожной карты.

Указанное действие в дальнейшем позволило АО «ЖЭС» заключить договоры аренды имущественного комплекса без обязательного проведения конкурентных процедур, предусмотренных статьей 17¹ Закона о защите конкуренции, а также законодательством о муниципальных унитарных предприятиях, то есть в более быстром и упрощенном порядке.

Таким образом, действия МУП «ЖЭС», выразившиеся в подаче заявления о лишении МУП «ЖЭС» статуса ЕТО «запустили механизм» изменения ЕТО, что впоследствии привело к присвоению статуса ЕТО ООО «Энергетик».

Кроме того, подаче заявления на лишение МУП «ЖЭС» статуса ЕТО предшествовал ряд действий МУП «ЖЭС», который свидетельствует о тщательно спланированных по этапам мероприятиях, результаты которых направлены на достижение задач, отраженных в дорожной карте.

Так, в 2018 году был осуществлен массовый перевод работников из МУП «ЖЭС» в ООО «Энергетик», в результате чего из МУП «ЖЭС» выведено более 600 штатных единиц.

Из материалов дела, а также из письменных пояснений ПАО «Т плюс», приобщенных на заседании Комиссии 24.07.2019 следует, что МУП «ЖЭС» приобрело котельные у ООО «Гарантия» (договоры от 17.05.2013 № 108/-02/13, от 17.05.2013 № 107-01/13) по цене 46,9 млн. рублей и 46,9 млн. рублей соответственно.

В пояснениях ПАО «Т Плюс» указано, что согласно данным Росреестра кадастровая стоимость указанных котельных — 1,65 млн. рублей и 1,89 млн. рублей соответственно, что ниже стоимости договоров более, чем в 25 раз.

Также, в период с 2015 по 2017 г. МУП «ЖЭС» принимало вместо денежных средств от ООО «УК Центр» и от ООО «УК ЖЭС» векселя с отсрочкой погашения на сумму более 520 миллионов рублей, что может свидетельствовать о недобросовестном ведении предпринимательской деятельности.

24.08.2018 между МУП «ЖЭС» и ООО «Энергетик» было заключено два договора на техническое обслуживание и эксплуатацию оборудования котельных, тепловых пунктов, тепловых сетей, в соответствии с которыми ООО «Энергетик» обязуется оказывать услуги по техническому обслуживанию и эксплуатации оборудования МУП «ЖЭС». Стоимость услуг по договорам: 1061510,95 рублей и 9121772,40 рублей соответственно.

При этом 26.07.2018 без проведения конкурентных процедур были заключены договоры аренды № 1, № 2 указанных объектов между АО «ЖЭС» и ООО «Энергетик» со сроком действия по 25.08.2018. По указанным договорам АО «ЖЭС» передало в аренду ООО «Энергетик» объекты теплоснабжения (перечень указан в приложениях к договорам).

Следует отметить, что 03.08.2018 отменена запись о преобразовании МУП «ЖЭС» в АО «ЖЭС» судебным приставом-исполнителем на основании Определения Арбитражного суда Самарской области от 08.06.2018 по делу А55-5254/2018.

Комиссия ФАС России отмечает, что если бы стороной договоров аренды объектов теплоснабжения был МУП «ЖЭС», то необходимо было провести конкурентные процедуры, предусмотренные Законом о защите конкуренции.

Также указанное означает, что с 24.08.2018 МУП «ЖЭС» обязано было оплачивать услуги ООО «Энергетик» за техническую эксплуатацию сетей, право владения на которые было закреплено за МУП «ЖЭС».

Учитывая изложенное, заключение указанных договоров свидетельствует о наличии сложившихся договорных взаимоотношений между МУП «ЖЭС» и ООО «Энергетик», что подтверждает выводы Комиссии о наличии взаимосвязанных действий МУП «ЖЭС» и ООО «Энергетик», которые впоследствии привели к банкротству МУП «ЖЭС».

Таким образом, действия руководства МУП «ЖЭС» привели к открытию процедуры банкротства и последующему отказу от исполнения функций ЕТО.

В связи с принятием постановления Администрации от 29.06.2018 № 1794 «Об утрате МУП «ЖЭС» городского округа Сызрань статуса единой теплоснабжающей организации городского округа Сызрань» МУП «ЖЭС» утратил статус ЕТО.

В соответствии с пунктом 17 Правил № 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.

Вместе с тем постановление Администрации от 29.06.2018 № 1794 в предусмотренный Правилами № 808 срок опубликовано не было. Более того, в ответ на запрос ФАС России Администрация письмом (исх. от 29.11.2018 № 197285/18) представила распечатки со своего официального сайта, в которых отражен факт наличия официального опубликования Постановления от 29.06.2018 № 1794. Тем не менее, Комиссия ФАС России при анализе представленных распечаток и официального сайта Администрации установила, что на дату, предусмотренную Правилами № 808, постановление от 29.06.2018 № 1794 опубликовано не было.

Более того, отсутствует факт направления Администрацией предусмотренного пунктом 17 Правил № 808 предложения теплоснабжающим и (или) теплосетевым организациям подать заявку на присвоение статуса ЕТО.

При этом Комиссия ФАС России отмечает, что в случае, когда законодательством предусмотрено проведение конкурентной процедуры на присвоение статуса единой теплоснабжающей организации, которая подразумевает состязательность хозяйствующих субъектов, непроведение такой процедуры, за исключением случаев, допускаемых законом, может повлиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном проведении такой процедуры в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные организации, желающие получить статус единой теплоснабжающей организации.

Таким образом, бездействие Администрации по размещению информации и ненаправлению уведомлений о сборе заявок на присвоение статуса ЕТО привело к невозможности подачи заявки на присвоение статуса ЕТО организациями, осуществляющими деятельность в сфере теплоснабжения на территории городского округа Сызрань.

При этом письмом от 16.07.2018 № 409 ООО «Энергетик» сообщило Заместителю Главы городского округа Сызрань по городскому хозяйству-руководителю КЖКХ А.И. Шмалько о намерении направить письмо о присвоении статуса ЕТО.

Согласно пункту 7 Правил № 808 критериями присвоения статуса единой теплоснабжающей организации являются:

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

размер собственного капитала;

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

В случае если заявка на присвоение статуса единой теплоснабжающей организации подана организацией, которая владеет на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии с наибольшей рабочей тепловой мощностью и тепловыми сетями с наибольшей емкостью в границах зоны деятельности единой теплоснабжающей организации, статус единой теплоснабжающей организации присваивается данной организации.

Показатели рабочей мощности источников тепловой энергии и емкости тепловых сетей определяются на основании данных схемы (проекта схемы) теплоснабжения поселения, городского округа.

В соответствии с пунктом 9 Правил № 808 в случае если заявки на присвоение статуса единой теплоснабжающей организации поданы от организации, которая владеет на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии с наибольшей рабочей тепловой мощностью, и от организации, которая владеет на праве собственности или ином законном основании тепловыми сетями с наибольшей емкостью в границах зоны деятельности единой теплоснабжающей организации, статус единой теплоснабжающей организации присваивается той организации из указанных, которая имеет наибольший размер собственного капитала. В случае если размеры собственных капиталов этих организаций различаются не более чем на 5 процентов, статус единой теплоснабжающей организации присваивается организации, способной в лучшей мере обеспечить надежность теплоснабжения в соответствующей системе теплоснабжения.

Размер собственного капитала определяется по данным бухгалтерской отчетности, составленной на последнюю отчетную дату перед подачей заявки на присвоение организации статуса единой теплоснабжающей организации с отметкой налогового органа о ее принятии.

Согласно пункту 10 Правил № 808 способность в лучшей мере обеспечить надежность теплоснабжения в соответствующей системе теплоснабжения определяется наличием у организации технических возможностей и квалифицированного персонала по наладке, мониторингу, диспетчеризации, переключениям и оперативному управлению гидравлическими и температурными режимами системы теплоснабжения и обосновывается в схеме теплоснабжения.

Необходимо также отметить, что договоры аренды объектов теплоснабжения между АО «ЖЭС» и ООО «Энергетик» № 1 и № 2 заключены 26.07.2018 и уже 26.07.2018 ООО «Энергетик» подало заявку на присвоение статуса ЕТО (согласно журналу приёма и учета заявок от лиц, владеющих на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями, на присвоение организации статуса ЕТО).

Постановлением Администрации от 31.07.2018 № 2165 ООО «Энергетик» присвоен статус ЕТО на территории городского округа Сызрань.

Вместе с тем при отсутствии направленного Администрацией предложения, а также опубликованного постановления № 1794, ООО «Энергетик» не могло знать о сборе заявок на присвоение статуса ЕТО, что может свидетельствовать о наличии между ООО «Энергетик» и Администрацией соответствующей договоренности.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Администрацией была создана видимость проведения конкурентного отбора на присвоение статуса ЕТО, при этом фактически предусмотренная законодательством процедура не была соблюдена.

Также необходимо отметить, что в соответствии с абзацем 2 пункта 14 Правил № 808 уполномоченное должностное лицо организации, имеющей статус единой теплоснабжающей организации, обязано уведомить главу местной администрации городского поселения, городского округа, главу местной администрации муниципального района (в отношении сельских поселений, расположенных на территории соответствующего муниципального района, если иное не установлено законом субъекта Российской Федерации), федеральный орган исполнительной власти о возникновении указанных в абзацах третьем - пятом пункта 13 Правил № 808 фактов, являющихся основанием для утраты организацией статуса единой теплоснабжающей

организации, в течение 3 рабочих дней со дня принятия в установленном порядке решения о реорганизации, ликвидации, признания организации банкротом, прекращения права собственности или владения имуществом организации.

Таким образом, Правилами № 808 утвержден порядок действий организаций, осуществляющих деятельность в сфере теплоснабжения, в случае утраты права собственности или владения имуществом.

Пунктом 14 Правил № 808 установлен конкретный срок уведомления (3 рабочих дня) в случае утраты права собственности или владения имуществом.

Как указано выше, срок действия договоров аренды объектов теплоснабжения, заключенных между незаконно реорганизованной АО «ЖЭС» и ООО «Энергетик», был до 25.08.2019.

Соответственно, ООО «Энергетик» в соответствии с пунктом 14 Правил № 808 обязано было уведомить Администрацию о прекращении срока действия договоров аренды объектов теплоснабжения, как о возникновении фактов, являющихся основанием для утраты организацией статуса ЕТО, однако, указанных действий со стороны общества в нарушение пункта 14 Правил № 808 совершено не было.

При этом установлено, что все действия МУП «ЖЭС», Администрации и ООО «Энергетик» были заранее определены, в том числе было заранее определено, что статус ЕТО будет присвоен ООО «Энергетик». Указанные действия осуществлялись, в том числе в строгом соответствии с разработанной дорожной картой.

Комиссией ФАС России проведен анализ состояния конкуренции в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденном приказом ФАС России от 28.04.2010.

Деятельность в сфере теплоснабжения согласно Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (ОК 029-2014), утвержденному приказом Росстандарта от 31.01.202014 № 14-ст, относится к разделу D «Обеспечение электрической энергией, газом и паром; кондиционирование воздуха», классу 35 «Обеспечение электрической энергией, газом и паром; кондиционирование воздуха», подклассу 35.3 «Производство, передача и распределение пара и горячей воды; кондиционирование воздуха».

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

В соответствии с частью 2 статьи 23 Закона о теплоснабжении развитие системы теплоснабжения поселения или городского округа осуществляется на основании схемы теплоснабжения, которая должна соответствовать документам территориального планирования поселения или городского округа, в том числе схеме планируемого размещения объектов теплоснабжения в границах поселения или городского округа.

Рассматриваемые действия привели к созданию для ООО «Энергетик» преимущественного доступа к осуществлению деятельности на рынке теплоснабжения городского округа Сызрань, а также к ограничению возможности получения статуса ЕТО для иных участников (потенциальных участников) рынка — владельцев объектов теплоснабжения. Согласно схеме теплоснабжения городского округа Сызрань на период до 2030 года теплоснабжающими (теплосетевыми) организациями на территории городского округа Сызрань являются также Филиал ОАО «РЖД», ОАО «РЭУ», филиал ООО «Самара-Терминал», Волжская ТГК.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаки ограничения конкуренции - 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.

В соответствии с положениями статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме. При этом факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его

заклучения в виде договора по правилам, установленным Гражданским кодексом Российской Федерации.

Таким образом, по мнению Комиссии, действия МУП «ЖЭС», Администрации и ООО «Энергетик» привели к невозможности подачи заявки на присвоение статуса ЕТО организациями, осуществляющими деятельность в сфере теплоснабжения на территории городского округа Сызрань.

28.12.2018 ФАС России выдала Администрации предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства № ИА/108246/18 (далее - предупреждение), в соответствии с которым Администрации надлежало в шестидесятидневный срок с момента получения предупреждения отменить постановление от 31.07.2018 № 2165 «О присвоении Обществу с ограниченной ответственностью «Энергетик» статуса единой теплоснабжающей организации городского округа Сызрань» и провести процедуру присвоения статуса ЕТО в порядке, предусмотренном Правилами № 808.

Администрацией предупреждение исполнено не было.

Учитывая изложенное, 21.03.2019 издан приказ ФАС России № 351/19 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Администрацией городского округа Сызрань Самарской области части 1 статьи 15 Федерального закона.

В рамках рассмотрения дела, Комиссией ФАС России на заседании 24.06.2019 установлено, что в действиях ООО «Энергетик» и Администрации имеются признаки нарушения пункта 4 части 1 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Определением Комиссии ФАС России от 24.06.2019 № 10/54036/19 ООО «Энергетик» привлечено к рассмотрению дела в качестве ответчика.

Также определением Комиссии ФАС России от 24.06.2019 № 10/54365/19 срок рассмотрения указанного дела продлен до 31.12.2019.

На заседании Комиссии ФАС России 24.07.2019 принято решение о привлечении к рассмотрению дела в качестве ответчика МУП «ЖЭС» (определение от 24.07.2019 № 10/64640/19).

В соответствии с пунктом 4 части 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 частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

В рассматриваемом случае совокупный анализ поведения ответчиков по делу, а также имеющиеся в материалах дела письменные доказательства позволяют сделать вывод о заключении антиконкурентного соглашения между МУП «ЖЭС», Администрацией и ООО «Энергетик» и его реализации.

Учитывая изложенное, Комиссия пришла к выводу, что взаимосвязанные действия МУП «ЖЭС», ООО «Энергетик» и Администрации были направлены на обход установленной Правилами № 808 процедуры выбора ЕТО с целью недопуска на этот рынок иных теплоснабжающих, теплосетевых организаций и назначения в качестве ЕТО непосредственно ООО «Энергетик» на территории городского округа Сызрань и привели к ограничению конкуренции на рынке теплоснабжения городского округа Сызрань.

Комиссией 21.08.2019 направлено заключение об обстоятельствах дела № 1-15-25/00-10-19 № 10/73175/19.

Согласно части 5 статьи 48¹ Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить Комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании Комиссии.

12.09.2019 поступили письменные возражения на заключение об обстоятельствах дела от ООО «Энергетик» (вх. от 12.09.2019 № 161705/19).

В указанных возражениях содержится вывод о том, что географические границы товарного рынка определены неверно, так как не существует единой системы теплоснабжения городского округа Сызрань Самарской области.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России отмечает, что в соответствии с

пунктом 4.1 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, товарный рынок может охватывать территорию Российской Федерации или выходить за ее пределы (федеральный рынок), охватывать территорию нескольких субъектов Российской Федерации (межрегиональный рынок), не выходить за границы субъекта Российской Федерации (региональный рынок), не выходить за границы муниципального образования (местный или локальный рынок).

Учитывая изложенное, Комиссией определены географические границы товарного рынка верно.

Также содержится вывод о том, что неподача заявок обусловлена только тем, что иные организации не осуществляют деятельность в тех зонах деятельности единой теплоснабжающей организации, по которым Администрация выбирала единую теплоснабжающую организация.

При этом, довод является необоснованным, поскольку любая организация, осуществляющая деятельность в сфере теплоснабжения, имела возможность приобрести тепловые сети и (или) источники тепловой энергии и подать заявку на присвоение статуса ЕТО.

Отмечаем, что неопубликование на официальном сайте постановления № 1794, а также ненаправление предложений теплоснабжающим организациям в предусмотренный Правилами № 808 срок, лишило хозяйствующих субъектов реализовать право на получение статуса теплоснабжающей организации.

Администрацией письмом от 30.08.2019 № 05-09/119 направлены пояснения на заключение об обстоятельствах дела.

В указанных пояснениях отмечается, что решением Арбитражного суда Самарской области от 31.01.2019 по делу А55-25919/2018 установлено, что постановление № 1794 и постановление от 31.07.2018 № 2165 «О присвоении ООО «Энергетик» статуса единой теплоснабжающей организации городского округа Сызрань» не нарушает права ПАО «Т Плюс».

Комиссия отмечает, что 13.03.2019 Одиннадцатым арбитражным апелляционным судом отменено решение Арбитражного суда Самарской области от 31.01.2019 отменено, производство по делу прекращено.

Доводы Администрации о соблюдении законодательства при проведении отбора единой теплоснабжающей организации представляются необоснованными, поскольку бездействие

Администрации, выразившееся в неопубликовании постановления № 1794 в предусмотренной Правилами № 808 срок, а также ненаправление предложения теплоснабжающим организациям, не обеспечило проведения законной конкурентной процедуры отбора единой теплоснабжающей организации.

Дополнительно Комиссия ФАС России отмечает, что законность выданного Администрации предупреждения от 28.12.2018 № ИА/108246/18, 02.09.2019 подтверждена девятым арбитражным апелляционным судом.

Комиссия ФАС России, учитывая совокупность имеющихся доказательств, в частности: заключение сделок МУП «ЖЭС» по приобретению котельных (договоры от 17.05.2013 № 108/-02/13, от 17.05.2013 № 107-01/13); реорганизация МУП «ЖЭС» в АО «ЖЭС»; заключение договоров аренды на имущественный комплекс № 1 и № 2 от 26.07.2018 между АО «ЖЭС» и ООО «Энергетик»; перевод сотрудников из МУП «ЖЭС» в ООО «Энергетик»; отказ МУП «ЖЭС» от статуса ЕТО; принятие и реализация дорожной карты; бездействие Администрации, выразившееся в неопубликовании постановления № 1794; ненаправление Администрацией предложения о сборе заявок на присвоение статуса ЕТО; письмо ООО «Энергетик» от 16.07.2018 о намерении направить письмо о присвоении статуса ЕТО; присвоение ООО «Энергетик» статуса ЕТО; непроведение Администрацией обязательной процедуры, предусмотренной Правилами № 808 на присвоение статуса ЕТО; неуведомление ООО «Энергетик» об истечении срока действия договоров аренды объектов теплоснабжения, приводит к выводу, что вышеуказанные действия ООО «Энергетик», МУП «ЖЭС» и Администрации были направлены на присвоение ООО «Энергетик» статуса ЕТО, что приводит к ограничению конкуренции на рынке теплоснабжения городского округа Сызрань Самарской области, что в свою очередь свидетельствует о заключении между ООО «Энергетик», МУП «ЖЭС» и Администрации антиконкурентного соглашения, запрещенного пунктом 4 части 1 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного и руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию городского округа Сызрань Самарской области, ООО «Энергетик» и МУП «ЖЭС» нарушившими пункт 4 части 1 статьи 16 Закона о защите конкуренции.
2. Обязательное для исполнения предписание не выдавать в связи с

принятием постановлений Администрации от 17.04.2019 № 985, от 31.05.2019 № 1373 и от 31.07.2019 № 2165.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

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

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