

Прокуратура г. Сосновоборска
ул. Солнечная, 3, г. Сосновоборск,
Красноярский край, 662500

Администрация г. Сосновоборска
ул. Солнечная, 2, г. Сосновоборск,
Красноярский край, 662500

МУП «Жилкомсервис»
ул. Солнечная, 2, г. Сосновоборск,
Красноярский край, 662500

АО «КрасЭКо»
ул. Дёповская, 15, г. Красноярск, 660058

ООО «КЭСКО»
ул. Дёповская, 15, г. Красноярск, 660058

ООО «Красстройинвест»
ул. Дзержинского, 1, г. Красноярск,
660017

РЕШЕНИЕ

по делу № 99-16-16

г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии 16 декабря 2016 года.

В полном объеме решение изготовлено 29 декабря 2016 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя управления; члены Комиссии – <...>, начальник контрольного отдела; <...>, главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти, рассмотрев дело №99-16-16, возбужденное в отношении Администрации г. Сосновоборска Красноярского края (ул. Солнечная, 2, г. Сосновоборск, Красноярский край, 662500; ИНН/ОГРН 2458003977/1022400562007) (далее – Администрация), муниципального унитарного предприятия «Жилищно-коммунальный сервис» г. Сосновоборска (ул. Солнечная, 2, г. Сосновоборск, Красноярский край, 662500; ИНН/ОГРН 2458008862/1022400559499) (далее – МУП «Жилкомсервис»), группы лиц: акционерного общества «Красноярская региональная энергетическая компания» (ул. Дёповская, 15, г. Красноярск, 660058; ИНН/ОГРН 2460087269/1152468001773) (далее – АО «КрасЭКо») и общества с ограниченной ответственностью «Краевая энергосберегающая компания» (ул. Дёповская, 15, г. Красноярск, 660058; ИНН/ОГРН 2466229600/1102468021787) (далее – ООО «КЭСКО») по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

в присутствии представителей:

Администрации г. Сосновоборска – <...>, действующей на основании доверенности №3204 от 20.10.2015, <...>, действующей на основании доверенности б/н от 26.09.2016; МУП «Жилкомсервис» – <...>, действующей на основании доверенности от 01.06.2016, <...>, действующего на основании доверенности №10 от 15.12.2016; АО «КрасЭКо» – <...>, действующей на основании доверенности №179 от 07.07.2016;

в отсутствие представителей ООО «Красстройинвест», ООО «КЭСКО», Прокуратуры г. Сосновоборска, уведомленных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступило заявление общества с ограниченной ответственностью «Красстройинвест» (далее – ООО «Красстройинвест») (исх.№17.05-1 от 17.05.16; вх. №8209 от 18.05.2016) с жалобой на действия МУП «Жилкомсервис», выразившиеся, по мнению заявителя, в нарушении требований ФЗ «О защите конкуренции» при передаче муниципальной собственности.

По результатам рассмотрения вышеназванного заявления, в связи с выявлением в действиях Администрации, МУП «Жилкомсервис», группы лиц: АО «КрасЭКо», ООО «КЭСКО» признаков нарушения пункта 4 части 1 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в заключении антиконкурентных соглашений путем

заключения договоров аренды муниципального имущества без законных оснований, приказом Красноярского УФАС России от 18.08.2016 №220 возбуждено настоящее дело

Определением от 30.08.2016 о назначении дела №99-16-16 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, к участию в рассмотрении дела в качестве ответчиков привлечены: Администрация, МУП «Жилкомсервис», АО «КрасЭко», ООО «КЭСКО», в качестве заявителя ООО «Красстройинвест», в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах: прокуратура г.Сосновоборска Красноярского края, а рассмотрение дела назначено на 27.09.2016.

27 сентября 2016 года дело рассмотрено в присутствии представителей Администрации, МУП «Жилкомсервис», АО «КрасЭко», ООО «КЭСКО», ООО «Красстройинвест», лицами, участвующими в рассмотрении дела были озвучены позиции, относительно вменяемого нарушения, МУП «Жилкомсервис» и ООО «КЭСКО» были представлены письменные пояснения по существу вменяемого нарушения, а так же информация, запрошенная определением от 30.08.2016. Исследовав материалы дела, заслушав доводы сторон, Комиссия установила, что принятие мотивированного решения в данном заседании невозможно в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, а так же необходимостью приобщения к материалам дела информации, полученной от службы экономической безопасности Управления Федеральной службы безопасности России по Красноярскому краю (далее – СЭБ УФСБ России по Красноярскому краю) (исх.№6/2/4937 от 12.09.2016; вх.№16 журнала регистрации и учета входящей конфиденциальной корреспонденции от 19.09.2016) с просьбой провести анализ полученных в рамках оперативно-розыскного мероприятия «обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств» в здании Администрации материалов на предмет нарушения антимонопольного законодательства.

Определением от 27.09.2016 об отложении рассмотрения дела №99-16-16 о нарушении антимонопольного законодательства дело назначено к рассмотрению на 27.10.2016.

27 октября 2016 года дело рассмотрено в присутствии представителей Администрации, МУП «Жилкомсервис», АО «КрасЭко», ООО «КЭСКО», ООО «Красстройинвест», лица, участвующие в рассмотрении дела озвучили позиции, относительно вменяемого нарушения, Комиссией, в соответствии со статьей 46 ФЗ «О защите конкуренции», в деле объявлен перерыв до 15 часов 00 минут 02.11.2016.

02 ноября 2016 года после перерыва рассмотрение дела продолжилось. Исследовав материалы дела, Комиссия пришла к выводу о том, что материалов дела достаточно для квалификации нарушения антимонопольного законодательства, ввиду чего решила принять заключение об обстоятельствах дела. Определением от 02.11.2016 об отложении рассмотрения дела №99-16-16 о нарушении антимонопольного законодательства дело назначено к рассмотрению на 16.12.2016.

16 декабря 2016 года дело рассмотрено в присутствии представителей Администрации, МУП «Жилкомсервис», АО «КрасЭко», ООО «КЭСКО», ООО «Красстройинвест». Представителем МУП «Жилкомсервис» были заявлены

ходатайства о привлечении к участию в деле Региональной энергетической комиссии (далее – РЭК), Правительства Красноярского края (далее – Правительство) в качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах. Комиссия, посоветовавшись, определила в удовлетворении указанных ходатайств отказать, ввиду того, что сведения, которые, по мнению МУП «Жилкомсервис», имеют значение для рассмотрения настоящего дела и которыми располагают РЭК и Правительство не относятся к настоящему делу, указанные обстоятельства не подлежат установлению.

Так же, при рассмотрении дела, ответчики представили Комиссии, следующие пояснения относительно рассматриваемых Комиссией обстоятельств:

Администрацией в материалы дела представлены пояснения (исх.№2797 от 15.09.2016) из которых следует, что при заключении договоров №108/3-32/16 от 15.03.2016, №109/4-32/16 от 15.03.2016, №136 от 14.04.2016, №137 от 14.04.2016 между МУП «Жилкомсервис» и ООО «КЭСКО», АО «КрасЭКО» администрация, как собственник не распоряжалась муниципальным имуществом, поскольку указанное имущество закреплено за МУП «Жилкомсервис» на праве хозяйственного ведения, полномочием распоряжения обладает именно предприятие, в связи с этим в действиях Администрации отсутствует нарушение антимонопольного законодательства. Кроме того, полагает законным заключение указанных договоров с применением статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции».

ООО «КЭСКО» в своих пояснениях по делу указывает, что в отношении договоров аренды и субаренды, заключенных в марте-апреле 2016 года, применимы положения закона связанные с тем, что лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности, указанное имущество предоставляется в соответствии со статьей 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» без проведения торгов.

ООО «КЭСКО» полагает, что сети, передаваемые по договорам №136, №137 от 14.04.2016 технологически-связаны с сетями, которые переданы ООО «КЭСКО» в рамках концессионных соглашений №1, №2 от 04.02.2016 года и образуют единую технологическую систему, поэтому их передача возможна без проведения публичных процедур в рамках договора аренды.

АО «КрасЭКО» в пояснениях по делу указывает, что антимонопольным органом не правильно применены нормы материального права, положения ФЗ «О теплоснабжении» и ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» не содержат безусловной обязанности передачи прав владения и пользования объектами тепло-, водоснабжения и водоотведения срок эксплуатации которых превышает 5 лет исключительно по концессионному соглашению. Полагает, что законом предусмотрена обязанность передачи таких сетей исключительно по концессионному соглашению, только в случае проведения конкурентных процедур. В случае, передачи сетей без проведения торгов, положения ФЗ «О теплоснабжении» и ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» не применяются.

МУП «Жилкомсервис» в качестве пояснений по делу указало, что с 01.01.2016 ООО «КЭСКО» является Поставщиком тепловой энергии и теплоносителя, в лице агента -

АО «Железнодорожная ТЭЦ» в г.Сосновоборск. Тепловые сети принадлежат ООО «КЭСКО» на основании договора субаренды от 01.01.2016, в соответствии с которым АО «КрасЭко» (Субарендодатель) передал ООО «КЭСКО» (Субарендатор) во временное возмездное владение и пользование движимое и недвижимое имущество Железнодорожной ТЭЦ. Таким образом, ООО «КЭСКО» с 01.01.2016 занимается обслуживанием и эксплуатацией всего оборудования (имущественного комплекса Железнодорожной ТЭЦ).

В период с 2002-2011г.г. за МУП «Жилкомсервис» на праве хозяйственного ведения закреплены объекты муниципальной собственности тепло-водо-электро хозяйства, на основании Постановлений администрации г.Сосновоборска, что соответствовало нормам действующего законодательства, так как передача права хозяйственного ведения в отношении указанных объектов осуществлялась органом местного самоуправления до принятия Федерального закона от 07.05.2013 №103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации».

24.12.2015 года между МУП «Жилкомсервис» и ООО «КЭСКО» заключен договор поставки тепловой энергии и теплоносителя № 180/15-1, в связи имеющимися разногласиями по существенным его условиям, договор считался не действующим. Стороны утвердили действия Договора, согласовали его условия, путем подписания протокола разногласий от 11.07.2016, на основании чего Договор от 24.12.2015 распространяет свое действие на отношение сторон сложившиеся с 01.01.2016.

В соответствии с приказом РЭК № 1-п от 21.01.2016 для потребителей ООО «КЭСКО» установлен тариф со дня введения тарифов в действие по 30.06.2016г. в размере 1288,57 Гкал/руб. (Приложение № 1 к приказу), тариф на тепловую энергию (мощность) на коллекторах источника тепловой энергии в размере 1209,74 Гкал/руб. (Приложение № 2 к приказу), на теплоноситель установлен тариф в размере 33,08 руб./куб.м. (приложение к приказу № 2-п от 21.01.2016).

Приказы вступили в силу со дня их официального опубликования и начали действовать со 02.02.2016, таким образом, для потребителей ООО «КЭСКО» в январе 2016 года тариф установлен не был, в связи с чем ООО «КЭСКО» при исчислении платы за поставленную для МУП «Жилкомсервис» тепло-энергию и горячую воду применял тариф установленный на второе полугодие 2015 года для потребителей Железнодорожной ТЭЦ: по цене 1550,59 Гкал/руб.- теплоэнергия, 33,08 руб./куб.м -теплоноситель (приложение № 1 к Приказу № 270-п от 16.12.2014г.).

Таким образом, МУП «Жилкомсервис» в первое полугодие 2016 года было вынуждено нести существенные убытки из-за разницы тарифа покупки и реализации, т.к. стоимость реализации тепловой энергии за 1 Гкал составляет 1100,87 руб., 1 куб/м. за теплоноситель - 26,85 руб. (тарифы утверждены приказом РЭК от 16.12.2015г. № 517-п и № 539).

В марте 2016 года в адрес МУП «Жилкомсервис» от АО «КрасЭко» поступило предложение о передаче в аренду объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, сроком на 30 дней. В апреле 2016 года с аналогичным предложением обратилось ООО «КЭСКО».

Иные лица, кроме ООО «КЭСКО» и АО «КРАСЭКО», с заявлением о передаче имущества в адрес МУП «Жилкомсервис» не обращались.

Передача тепловых сетей в пользование АО «КрасЭКо» позволила МУП «Жилкомсервис» сократить издержки на содержание тепловых сетей на период разницы тарифов. МУП «Жилкомсервис» заключил договоры аренды с указанными лицами, действуя в интересах предприятия и с соблюдением норм действующего законодательства.

Кроме того, МУП «Жилкомсервис» заявлены доводы аналогичные доводам ООО «КЭСКО», касающиеся технологической связанности передаваемых сетей с Железнодорожной ТЭЦ и иными сетями, находящимися в пользовании ООО «КЭСКО».

При рассмотрении дела №99-16-16 Комиссией установлены следующие, имеющие значение для рассмотрения дела, обстоятельства.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 7 Устава города Сосновоборска Красноярского края, принятого Решением городского Законодательного Собрания №IV-5Р от «12» апреля 1997 года (далее – Устав города), к вопросам местного значения относится, в том числе владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности города.

Статьей 25 Устава города установлено, что Глава города Сосновоборска — это высшее должностное лицо города, наделенное согласно Уставу собственной компетенцией по решению вопросов местного значения.

В соответствии с частью 4 статьи 26 Устава города к компетенции главы города относится издание постановлений администрации города по вопросам местного значения и вопросам, связанным с осуществлением отдельных государственных полномочий, обязательных для исполнения всеми расположенными на территории города предприятиями, учреждениями и организациями, независимо от их организационно-правовой формы, органами местного самоуправления и гражданами, и распоряжений администрации города по вопросам организации деятельности администрации города.

Согласно сведениям единого государственного реестра юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ), акционерное общество «Красноярская региональная энергетическая компания» (сокращенное наименование АО «КрасЭКо») создано путем реорганизации в форме преобразования и зарегистрировано в МИФНС №23 по Красноярскому краю 22.01.2015, обществу присвоены ОГРН 1152468001773/ ИНН 2460087269. Юридический адрес АО «КрасЭКо»: город Красноярск, улица Деповская, 15, генеральный директор – <...>. Держателем реестра акционеров АО «КрасЭКо» является ЗАО «Компьютершер регистратор».

Основным видом деятельности АО «КрасЭКо» является передача электроэнергии и технологическое присоединение к распределительным электросетям, к дополнительным видам деятельности относятся, в том числе производство, передача и распределение пара и горячей воды, кондиционирование воздуха; распределение воды для питьевых и промышленных нужд.

С целью реализации уставных задач директором по развитию АО «КрасЭКо» Д<...

> в адрес управления градостроительства, имущественных и земельных отношений администрации г. Сосновоборска (далее – УГИЗО) были направлены заявления о заключении договоров аренды: заявление (исх.№014/7754 от 22.10.2015), в соответствии с которым АО «КрасЭКо» просит заключить договор аренды объектов теплоснабжения в порядке, установленном пунктом 11 части 1 статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» на срок не более 30 дней; заявление (исх. №014/7755 от 22.10.2015), в соответствии с которым АО «КрасЭКо» просит заключить договор аренды объектов водоснабжения в порядке, установленном пунктом 11 части 1 статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» на срок не более 30 дней.

На основании заявлений АО «КрасЭКо» (исх.№014/7754, исх.№014/7755 от 22.10.2015), Постановлением администрации г. Сосновоборска №1599 от 22.10.2015 и Постановлением администрации г. Сосновоборска №1600 от 22.10.2015 глава г. Сосновоборска <...> в соответствии со ст. 17.1. ФЗ «О защите конкуренции» постановил предоставить в аренду АО «КрасЭКо» муниципальное имущество, УГИЗО администрации г. Сосновоборска заключить договоры аренды.

На основании постановлений администрации г. Сосновоборска №1599 от 22.10.2015 и №1600 от 22.10.2015, 28 октября 2015 года между УГИЗО города Сосновоборска и АО «КрасЭКо» были заключены договоры аренды №1419-16/15 и №1420-16/15 в соответствии которыми арендодатель (УГИЗО администрации г. Сосновоборска) обязуется предоставить арендатору (АО «КрасЭКо») за плату во владение и пользование муниципальное имущество, согласно приложениям к указанным договорам: по договору №1419-16/15 от 28.10.15 – объекты водоснабжения, по договору №1420-16/15 от 28.10.15 – объекты теплоснабжения. Имущество передается в аренду для эксплуатации указанных объектов. Срок действия указанных договоров установлен с 01.11.2015 на 30 календарных дней, то есть на ноябрь 2015 года.

Согласно сведениям ЕГРЮЛ, общество с ограниченной ответственностью «Краевая энергосберегающая компания» (сокращенное наименование ООО «КЭСКО») создано и зарегистрировано в МИФНС №23 по Красноярскому краю 11.05.2010, обществу присвоены ОГРН 1102468021787/ИНН 2466229600. Юридический адрес ООО «КЭСКО»: город Красноярск, улица Деповская, 15, генеральный директор – <...>.

Учредителем ООО «КЭСКО» с размером доли 100% является АО «КрасЭКо». Поскольку АО «КрасЭКо» является единственным участником ООО «КЭСКО», в соответствии со статьей 39 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» АО «КрасЭКо» принимает решения по вопросам, относящимся к компетенции общего собрания участников ООО «КЭСКО», единолично.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 9 ФЗ «О защите конкуренции» группой лиц признается совокупность юридических лиц, соответствующих одному или нескольким из следующих признаков: хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе (товариществе, хозяйственном партнерстве) либо в соответствии с полномочиями, полученными, в том числе на основании письменного соглашения, от других лиц, более чем пятьдесят процентов общего

количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства).

Таким образом, ООО «КЭСКО» находится под полным контролем АО «КрасЭКо» и указанные субъекты составляют группу лиц.

Основным видом деятельности ООО «КЭСКО» является производство пара и горячей воды (тепловой энергии), к дополнительным видам деятельности относятся, в том числе передача пара и горячей воды, распределение пара и горячей воды, распределение воды для питьевых и промышленных нужд.

С целью реализации уставных задач представителем ООО «КЭСКО», действующим на основании доверенности №140 от 02.03.2015, <...> в адрес главы города Сосновоборска были направлены заявления о заключении договоров аренды: заявление (исх.№1 от 30.11.2015), в соответствии с которым ООО «КЭСКО» просит заключить договор аренды объектов теплоснабжения в порядке, установленном пунктом 11 части 1 статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» на срок не более 30 дней; заявление (исх.№2 от 30.11.2015), в соответствии с которым ООО «КЭСКО» просит заключить договор аренды объектов водоснабжения в порядке, установленном пунктом 11 части 1 статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» на срок не более 30 дней.

На основании заявлений ООО «КЭСКО» (исх.№1, исх.№2 от 30.11.2015), Постановлением администрации г. Сосновоборска №1827 от 01.12.2015 и Постановлением администрации г. Сосновоборска №1828 от 01.12.2015 глава г. Сосновоборска <...> в соответствии со ст. 17.1. ФЗ «О защите конкуренции» постановил предоставить в аренду ООО «КЭСКО» муниципальное имущество, УГИЗО администрации г. Сосновоборска заключить договоры аренды.

На основании Постановлений администрации г. Сосновоборска №1827 от 01.12.2015 и №1828 от 01.12.2015, 01 декабря 2015 года между УГИЗО города Сосновоборска и ООО «КЭСКО» были заключены договоры аренды №34/11 и №35/12 в соответствии с которыми арендодатель (УГИЗО администрации г. Сосновоборска) обязуется предоставить арендатору (ООО «КЭСКО») за плату во владение и пользование муниципальное имущество, согласно приложениям к указанным договорам: по договору №34/11 от 01.12.15 – объекты водоснабжения, по договору №35/12 от 01.12.15 – объекты теплоснабжения. Имущество передается в аренду для эксплуатации указанных объектов. Срок действия указанных договоров установлен с 01.12.2015 г. на 30 календарных дней, то есть на декабрь 2015 года.

Договоры, заключенные УГИЗО с ООО «КЭСКО», №34/11 от 01.12.2015 и №35/12 от 01.12.2015 полностью идентичны договорам, заключенным УГИЗО с АО «КрасЭКо» №1419-16/15 от 28.10.2015 и №1420-16/15 от 28.10.2015 соответственно, за исключением оснований и сроков. Перечень имущества передаваемого в аренду у соответствующих договоров полностью совпадает.

Согласно сведениям ЕГРЮЛ, муниципальное унитарное предприятие «Жилищно-коммунальный сервис» г. Сосновоборска (сокращенное наименование МУП «Жилкомсервис») создано 28.09.2001, зарегистрировано в МИФНС №23 по Красноярскому краю 09.12.2002, предприятию присвоены ОГРН 1022400559499 ИНН

2458008862. Юридический адрес МУП «Жиокомсервис»: Красноярский край, город Сосновоборск, улица Солнечная, 2, директор – <...>. Учредителем МУП «Жилкомсервис» является Администрация г.Сосновоборска.

Основным видом деятельности МУП «Жилкомсервис» является распределение пара и горячей воды (тепловой энергии), к дополнительным видам деятельности относятся, в том числе передача пара и горячей воды, распределение воды для питьевых и промышленных нужд.

С целью реализации уставных задач директором МУП «Жилкомсервис» <...> в адрес главы города Сосновоборска были направлены заявления о заключении договоров аренды: заявление (исх.№3147 от 21.12.2015), в соответствии с которым МУП «Жилкомсервис» просит предоставить в аренду имущество в соответствии с перечнем (объекты водоснабжения), в порядке, установленном пунктом 11 части 1 статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» сроком 30 дней; (исх.№3148 от 21.12.2015), в соответствии с которым МУП «Жилкомсервис» просит предоставить в аренду имущество в соответствии с перечнем (объекты теплоснабжения), в порядке, установленном пунктом 11 части 1 статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» сроком 30 дней.

На основании заявлений МУП «Жилкомсервис» (исх.№3147, исх.№3148 от 21.12.2015), Постановлением администрации г. Сосновоборска №1994 от 25.12.2015 и Постановлением администрации г. Сосновоборска №1995 от 01.12.2015 глава г. Сосновоборска <...> в соответствии со ст. 17.1. ФЗ «О защите конкуренции» постановил предоставить в аренду МУП «Жилкомсервис» муниципальное имущество, УГИЗО администрации г. Сосновоборска заключить договоры аренды.

На основании Постановлений администрации г. Сосновоборска №1994 от 25.12.2015 и №1995 от 01.12.2015, 25 декабря 2015 года между УГИЗО города Сосновоборска и МУП «Жилкомсервис» были заключены договоры аренды №39 и №40 в соответствии с предметом которых, арендодатель (УГИЗО администрации г. Сосновоборска) обязуется предоставить арендатору (МУП «Жилкомсервис») за плату во владение и пользование муниципальное имущество, согласно приложениям к указанным договорам: по договору №39 от 25.12.15 – объекты водоснабжения, по договору №40 от 25.12.15 – объекты теплоснабжения. Имущество передается в аренду для эксплуатации указанных объектов. Срок действия указанных договоров установлен с 31.12.2015 на 30 календарных дней, то есть на январь 2016 года.

Договор №39 от 25.12.2015, заключенный УГИЗО с МУП «Жилкомсервис», полностью идентичен договорам №1419-16/15 от 28.10.2015 (контрагент АО «КрасЭКо»), №34/11 от 01.12.2015 (контрагент ООО «КЭСКО») за исключением оснований и сроков; договор №40 от 25.12.2015, заключенный УГИЗО с МУП «Жилкомсервис», полностью идентичен договорам №1420-16/15 от 28.10.2015 (контрагент АО «КрасЭКо»), №35/12 от 01.12.2015 (контрагент ООО «КЭСКО») за исключением оснований и сроков. Перечень имущества передаваемого в аренду у соответствующих договоров полностью совпадает.

В тоже время с целью реализации уставных задач исполнительным директором ООО «КЭСКО» <...> в адрес Администрации города Сосновоборска было направлено предложение о заключении концессионного соглашения с лицом,

выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения (исх. №0001-1 от 20.11.2015) в отношении объектов водоснабжения.

11 декабря 2015 года на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведения торгов <https://torgi.gov.ru/>, было размещено предложение ООО «КЭСКО» о заключении концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения. В период с 11.12.2015 по 27.01.2016 иных предложений о заключении концессионных соглашений не поступало. В виду этого Постановлением Администрации г. Сосновоборска №144 от 02.02.2016 глава г. Сосновоборска <...> в соответствии со статей 37 ФЗ «О концессионных соглашениях» постановил заключить концессионное соглашение с ООО «КЭСКО» без проведения конкурсных процедур на основании предложения о заключении концессионного соглашения №0001-1 от 20.11.2015, в отношении объектов водоснабжения находящихся в муниципальной собственности города.

На основании Постановления Администрации г. Сосновоборска №144 от 02.02.2016, 04 февраля 2016 года между Администрацией г. Сосновоборска и ООО «КЭСКО» было заключено концессионное соглашение №1, в соответствии с предметом которого, Концессионер (ООО «КЭСКО») обязуется за свой счет реконструировать имущество (приложение №2 к соглашению), состав и описание которого приведены в разделе II настоящего соглашения, право собственности, на которое принадлежит Концеденту (Администрация г. Сосновоборска), и осуществлять водоснабжение потребителей города Сосновоборска, с использованием объекта Соглашения, а Концедент обязуется предоставить Концессионеру на срок, установленный настоящим Соглашением, права владения и пользования объектом соглашения для осуществления указанной деятельности.

Состав объекта соглашения (объектов водоснабжения) идентичен составу объектов водоснабжения передаваемых ранее АО «КрасЭКо» по договору №1419-16/15 от 28.10.15, ООО «КЭСКО» по договору №34/11 от 01.12.15, МУП «Жилкомсервис» по до договору №39 от 25.12.15, за исключением здания химводоочистки (инв.номер У000001476), насосной станции 1 подъема со скважиной №2 (инв.номер У000001552), насосной станции первого подъема со скважиной №1 (инв.номер У000001479), насосной станции второго подъема (инв.номер У000001551) с неотделимыми улучшениями, фильтра ДУ-3000 натрийкатионового (инв.номер У0000016718), фильтра ДУ-3000 натрийкатионового (инв.номер У0000016719).

Одновременно с целью реализации уставных задач исполнительным директором ООО «КЭСКО» <...> в адрес Администрации города Сосновоборска было направлено предложение о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения (исх. №0001-2 от 20.11.2015) в отношении объектов теплоснабжения.

11 декабря 2015 года на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведения торгов <https://torgi.gov.ru/>, было размещено предложение ООО «КЭСКО» о заключении концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения. В период с 11.12.2015 по 27.01.2016 иных предложений о заключении концессионных соглашений не поступало. В виду этого Постановлением Администрации г. Сосновоборска

№145 от 02.02.2016 глава г. Сосновоборска <...> в соответствии со статьей 37 ФЗ «О концессионных соглашениях» постановил заключить концессионное соглашение с ООО «КЭСКО» без проведения конкурсных процедур на основании предложения о заключении концессионного соглашения №0001-2 от 20.11.2015, в отношении объектов теплоснабжения находящихся в муниципальной собственности города.

На основании Постановления Администрации г. Сосновоборска №145 от 02.02.2016, 04 февраля 2016 года между Администрацией г. Сосновоборска и ООО «КЭСКО» было заключено концессионное соглашение №2, в соответствии с предметом которого, Концессионер (ООО «КЭСКО») обязуется за свой счет реконструировать имущество (приложение №2 к соглашению), состав и описание которого приведены в разделе II настоящего соглашения, право собственности, на которое принадлежит Концеденту (Администрация г. Сосновоборска), и осуществлять производство, бесперебойную подачу (передачу), распределение и сбыт тепловой энергии, с использованием объекта Соглашения, а Концедент обязуется предоставить Концессионеру на срок, установленный настоящим Соглашением, права владения и пользования объектом соглашения для осуществления указанной деятельности.

Состав объекта соглашения (объектов теплоснабжения) идентичен составу объектов водоснабжения, передаваемых ранее АО «КрасЭКо» по договору №1420-16/15 от 28.10.2015, ООО «КЭСКО» по договору №35/12 от 01.12.15, МУП «Жилкомсервис» по до договору №40 от 25.12.15, за исключением центрального пульты управления (инв.номер У0000016688).

19 февраля 2016 года директором МУП «Жилкомсервис» <...> в адрес главы города Сосновоборска было направлено заявление о намерении заключить договор аренды муниципального имущества, закрепленного за МУП «Жилкомсервис» на праве хозяйственного ведения (исх.№362 от 19.02.16), а так же заявление о даче согласия на заключение договора субаренды, муниципального имущества, находящегося в аренде у МУП «Жилкомсервис» (исх.№363 от 19.02.2016).

На основании заявлений МУП «Жилкомсервис» (исх.№362, исх.№363 от 19.02.2016), Постановлением администрации г. Сосновоборска №248 от 29.02.2016 глава г. Сосновоборска <...> в соответствии со ст. 17.1. ФЗ «О защите конкуренции» дал согласие МУП «Жилкомсервис» на заключение договора аренды муниципального имущества (тепловых сетей, сетей водоснабжения и водоотведения) и договора субаренды муниципального имущества (тепловой сети).

На основании Постановления Администрации г. Сосновоборска №248 от 29.02.2016, 15 марта 2016 года между МУП «Жилкомсервис» и АО «КрасЭКо» были заключены договор аренды №108/3-32/16 и договор субаренды №109/4-32/16 в соответствии с предметом которых, арендодатель (субарендодатель) обязуется передать во временное возмездное владение и пользование недвижимое и движимое имущество, в соответствии с приложением к договорам, а арендатор (субарендатор) обязуется принять и вовремя вносить арендную плату за пользование указанным имуществом. Согласно приложениям к указанным договорам, объектами аренды являются теплотрассы, тепломагистрали, тепловые сети, сети теплоснабжения, сети водопровода, сети

канализации и иное технологически связанное с указанными объектами имущество. Все передаваемые объекты введены в эксплуатацию не позднее 2011 года. Срок договоров аренды (субаренды) имущества составляет 30 дней.

12 апреля 2016 года временно исполняющим обязанности директора МУП «Жилкомсервис» <...> в адрес главы города Сосновоборска было направлено заявление о намерении заключить договор аренды муниципального имущества, закрепленного за МУП «Жилкомсервис» на праве хозяйственного ведения (исх. №741 от 12.04.16). Так же 13 апреля 2016 года временно исполняющим обязанности директора МУП «Жилкомсервис» <...> в адрес главы города Сосновоборска было направлено заявление о даче согласия на заключение договора субаренды муниципального имущества, находящегося в аренде у МУП «Жилкомсервис» (исх. №752 от 13.04.2016).

На основании заявлений МУП «Жилкомсервис» (исх.№741 от 12.04.16, исх.№752 от 13.04.2016), Постановлением администрации г. Сосновоборска №479 от 13.04.2016 глава г.Сосновоборска <...> в соответствии со ст. 17.1. ФЗ «О защите конкуренции» дал согласие МУП «Жилкомсервис» на заключение договора аренды муниципального имущества (тепловых сетей, сетей водоснабжения и водоотведения) и договора субаренды муниципального имущества (тепловой сети).

На основании Постановления Администрации г. Сосновоборска №479 от 13.04.2016, 14 апреля 2016 года между МУП «Жилкомсервис», с одной стороны, и ООО «КЭСКО», с другой стороны, были заключены договор аренды №136 и договор субаренды №137 в соответствии с предметом которых, арендодатель (субарендодатель) обязуется передать во временное возмездное владение и пользование недвижимое и движимое имущество, в соответствии с приложением к договорам, а арендатор (субарендатор) обязуется принять и вовремя вносить арендную плату за пользование указанным имуществом. Согласно приложениям к указанным договорам, объектами аренды являются теплотрассы, тепломагистраль, тепловые сети, сети теплоснабжения, сети водопровода, сети канализации и иное технологически связанное с указанными объектами имущество. Все передаваемые объекты введены в эксплуатацию не позднее 2011 года. Срок договоров аренды (субаренды) имущества составляет 30 дней.

Договор аренды №136 от 14.04.2016, заключенный с ООО «КЭСКО», полностью идентичен договору аренды №108/3-32/16 от 15.03.2016, заключенному АО «КрасЭКо», за исключением оснований и сроков; договор субаренды №137 от 14.04.2016, заключенный с ООО «КЭСКО», полностью идентичен договору субаренды №109/4-32/16 от 15.03.2016, заключенному АО «КрасЭКо», за исключением оснований и сроков. Перечень имущества передаваемого в аренду у соответствующих договоров полностью совпадает.

Позднее с целью реализации уставных задач АО «КрасЭКо» направило в адрес администрации г. Сосновоборска предложение о заключении концессионного соглашения (исх.№001/3230/2 от 05.05.2016), однако Администрация на указанное предложение ответила немотивированным отказом (исх.№1608 от 03.06.2016).

Исследовав материалы дела, Комиссия по рассмотрению дела пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

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

Частью 1 статьи 3 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что названный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В силу части 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, за исключением случаев предоставления указанных прав на такое имущество перечисленных ниже в части 1 статьи 17.1 указанного закона, в частности к таким исключениям относится предоставление прав на имущество на срок не более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев (предоставление указанных прав на такое имущество одному лицу на совокупный срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев без проведения конкурсов или аукционов запрещается).

Во исполнение статьи 17.1 Закона о защите конкуренции приказом Федеральной антимонопольной службы России от 10.02.2010 № 67 утверждены Правила проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества.

Вместе с тем, часть 2 статьи 17.1. ФЗ «О защите конкуренции» устанавливает, что указанный в части 1 статьи 17.1 порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с Земельным кодексом Российской Федерации, Водным кодексом Российской Федерации, Лесным кодексом Российской Федерации, законодательством Российской Федерации о недрах, законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях, законодательством Российской Федерации о государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве.

Согласно пункту 11 части 1 статьи 4 Федеральный закон от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О

концессионных соглашениях» (далее – ФЗ «О концессионных соглашениях») объектами концессионного соглашения являются: системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты тепло-, газо- и энергоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, объекты, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание, размещение твердых коммунальных отходов, объекты, предназначенные для освещения территорий городских и сельских поселений, объекты, предназначенные для благоустройства территорий, а также объекты социального обслуживания граждан.

Согласно части 1 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – ФЗ «О теплоснабжении») 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.

При этом, согласно части 3 статьи 28.1 ФЗ «О теплоснабжении» в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа данных объектов не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования данными объектами осуществляется только по концессионному соглашению (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на такое имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Аналогичные положения, касающиеся объектов водоснабжения и водоотведения, содержатся в Федеральном законе от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – ФЗ «О водоснабжении»). Так, часть 1 статьи 41.1 ФЗ «О водоснабжении» устанавливает, что передача прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется по договорам аренды таких систем и (или) объектов, 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 установленных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного частью 1 статьи 9 настоящего Федерального закона.

При этом, согласно части 3 статьи 41.1 ФЗ «О водоснабжении» в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения или одной системы из числа таких систем, одного отдельного объекта таких систем, находящегося в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного такого объекта или одной такой системы, одного отдельного объекта таких систем не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами осуществляется только по концессионным соглашениям (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на это имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случаях, если это имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Таким образом, при системном толковании норм ФЗ «О защите конкуренции», ФЗ «О теплоснабжении», ФЗ «О водоснабжении», а так же ФЗ «О концессионных соглашениях» на вышеуказанные отношения по передаче прав владения и пользования объектами теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения (далее – объекты), срок эксплуатации которых превышает 5 лет, положения статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» не распространяются. Указанное муниципальное имущество должно передаваться исключительно на основании концессионных соглашений.

Аналогичная правовая позиция отражена в Письме ФАС России от 14.06.2016 №АД/40064/16 «О передаче прав владения и (или) пользования объектов теплоснабжения, систем горячего или холодного водоснабжения и (или) водоотведения, находящихся в государственной или муниципальной собственности», так согласно указанному письму положения ФЗ «О теплоснабжении» и ФЗ «О водоснабжении» устанавливают, что если все объекты теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, в отношении которых планируется передача прав владения и (или) пользования, были введены в эксплуатацию менее чем за пять лет до момента опубликования извещения о проведении конкурса, в отношении таких объектов может быть заключен договор аренды, в ином случае - только концессионное соглашение.

Вместе с тем, Администрация в лице главы города путем издания Постановлений администрации г.Сосновоборска №1599, №1600 от 22.10.2015; №1827 №1828 от 01.12.2015; №1994, №1995 от 25.12.2015 дала обязательное для

исполнения указание УГИЗО на заключение договоров аренды №1419-16/15, №1420-16/15 от 28.10.2015; №34/11, №35/12 от 01.12.2015; №39, №40 от 25.12.2015, предметом которых является передача прав владения и пользования объектами тепло-, водоснабжения и водоотведения, а так же Администрация в лице главы города путем издания Постановлений администрации г.Сосновоборска №248 от 29.02.2016, №479 от 13.04.2016 дала согласие МУП «Жилкомсервис» на заключение договоров аренды №108/3-32/16 от 15.03.2016, №136 от 14.04.2016 и субаренды №109/4-32/16 от 15.03.2016, №137 от 14.04.2016 предметом которых является передача прав владения и пользования объектами тепло-, водоснабжения и водоотведения, то есть в нарушение действующего законодательства.

Указанные действия ответчиков приводят к ограничению конкуренции, так, управлением был проведен анализ состояния конкуренции на товарных рынках теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения.

Временной интервал определен исходя из цели исследования – анализа состояния конкурентной среды на указанных рынках в период заключения рассматриваемых договоров аренды, и составил девять месяцев с сентября 2015 года по июнь 2016 года.

Согласно пункту 1 статьи 4 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, под товаром, в том смысле, какой в него вкладывает ФЗ «О защите конкуренции» понимаются услуги по передаче и распределению тепловой энергии (пара и горячей воды), услуги по распределению воды для питьевых и промышленных нужд, сбору сточных вод.

За продуктовые границы товарного рынка теплоснабжения в данном случае следует принять услуги по передаче и распределению тепловой энергии (пара и горячей воды).

За продуктовые границы товарного рынка водоснабжения и водоотведения в данном случае следует принять услуги по распределению воды для питьевых и промышленных нужд, сбору сточных вод.

Поскольку при определении географических границ товарного рынка могут приниматься во внимание границы территории, на которой осуществляют свои полномочия участвующие в соглашении органы местного самоуправления, а так же границы территорий, на которых действуют хозяйствующие субъекты - участники рассматриваемого соглашения и границы территорий, на которых действуют хозяйствующие субъекты, на деятельность которых рассматриваемое соглашение оказало или могло оказать негативное влияние, товарный рынок будет охватывать территорию субъекта Российской Федерации – Красноярский край, таким образом географические границы товарного рынка представляют собой территорию Красноярского края.

Таким образом, нарушение антимонопольного законодательства совершено на товарном рынке теплоснабжения и товарном рынке водоснабжения и водоотведения, в продуктовых границах соответственно оказания услуг по

передаче и распределению тепловой энергии (пара и горячей воды) и услуг по распределению воды для питьевых и промышленных нужд, сбору сточных вод в географических границах Красноярского края.

В результате, хозяйствующим субъектам, входящим в одну группу лиц: АО «КрасЭКо» и ООО «КЭСКО», были предоставлены необоснованные преимущества для ведения хозяйственной деятельности на указанных товарных рынках путем незаконного предоставления объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, находящихся в муниципальной собственности. При этом, были нарушены права и законные интересы иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих хозяйственную деятельность в указанных географических и продуктовых границах товарных рынков теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, поскольку в случае предоставления прав владения и пользования объектами теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, в соответствии с законом путем проведения торгов, либо без проведения торгов, но с соблюдением процедуры размещения на интернет сайте <https://torgi.gov.ru/>, предложения о заключении концессионного соглашения в целях получения заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения от иных заинтересованных хозяйствующих субъектов, в состав потенциальных участников торгов на право заключения концессионного соглашения входили бы все хозяйствующие субъекты, постоянно осуществляющие предпринимательскую деятельность на рынках теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения в границах на территории Красноярского края.

В соответствии со статьей 8 Конституции Российской Федерации гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

Согласно статье 34 Конституции Российской Федерации, каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

В соответствии с частью 2 статьи 1 ФЗ «О защите конкуренции» целями ФЗ «О защите конкуренции» являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

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

Согласно пункту 7 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Пунктом 4 части 1 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между органами местного самоуправления 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 хозяйствующих субъектов.

Под соглашением согласно пункту 18 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Факт достижения антиконкурентного соглашения между ответчиками подтверждается системными действиями Администрации г. Сосновоборска, МУП «Жилкомсервис» г. Сосновоборска, направленными на передачу муниципального имущества в обход установленных законов требований, в частности системные действия в ноябре-декабре 2015 года, а так же в марте-апреле 2016 года.

Так же о достижении антиконкурентных соглашений свидетельствует быстрота принимаемых Администрацией решений и вынесения соответствующих Постановлений, так решение по результатам рассмотрения заявлений ООО «КЭСКО» и АО «КрасЭКо» о заключении договоров аренды принимается на следующий день путем вынесения соответствующего Постановления Администрации г. Сосновоборска, договор, заключаемый на основании Постановления, заключается в кратчайший срок после вынесения Постановления. Указанное свидетельствует о предварительной договоренности ответчиков.

Так, заявления АО «КрасЭКо» (исх.№014/7754, исх.№014/7755) направлены 22.10.2015, Постановления администрации г. Сосновоборска (№1599, №1600) на основании заявлений приняты так же 22.10.2015, договоры №1419-16/15 и №1420-16/15 заключены 28.10.2015 г.

Заявления ООО «КЭСКО» (исх.№1, исх.№2) направлены 30.11.2015, Постановления Администрации г. Сосновоборска (№1827, 1828) на основании заявлений приняты 01.12.2015, договоры №34/11 и 35/12 заключены 01.12.2015.

Заявления МУП «Жилкомсервис» (исх.№3147, исх.№3148) направлены 21.12.2014, Постановления Администрации г. Сосновоборска (№1994, №1995) на основании заявлений приняты 25.12.2015, договоры №39, №40 заключены так же 25.12.2015.

АО «КрасЭКо» является учредителем ООО «КЭСКО» со 100% долей в уставном капитале общества, таким образом, АО «КрасЭКо» и ООО «КЭСКО» в силу положений статьи 9 ФЗ «О защите конкуренции» являются группой лиц. Не являются конкурентами, поскольку ООО «КЭСКО» находится под контролем АО «КрасЭКо».

Договоры аренды муниципального имущества, заключенные в ноябре-декабре 2015 года №1419-16/15, №1420-16/16 от 28.10.2015; №34/11, №35/12 от 01.12.2015 были заключены сначала с АО «КрасЭКо» на 30 дней, потом с ООО «КЭСКО» на 30 дней, поскольку статья 17.1 ФЗ «О защите конкуренции», на которую ссылаются стороны, не допускает заключение договоров более чем на 30 дней. В последствии с февраля 2016 года между Администрацией, с одной стороны, и ООО «КЭСКО», с другой стороны, были заключены концессионное соглашение №1 и №2 от 04.02.2016. При этом, состав имущества, передаваемого по концессионным соглашениям,

практически идентичен имуществу, переданному ранее по договорам аренды в ноябре-декабре 2015 года.

Указанные действия свидетельствуют о том, что договоры аренды муниципального имущества №1419-16/15, №1420-16/16 от 28.10.2015; №34/11, №35/12 от 01.12.2015, заключенные в ноябре-декабре 2015 года, были заключены с целью предоставления преимуществ ООО «КЭСКО». Так, при эксплуатации имущества АО «КрасЭКо» и ООО «КЭСКО» могли реально оценить фактический уровень износа передаваемых сетей, размер будущих расходов на реконструкцию объекта соглашения, экономическую целесообразность заключения концессионных соглашений, а так же прибыль от такого соглашения, кроме того указанные хозяйствующие субъекты могли оценить целесообразность передачи того или иного имущества и исключить из состава имущества, передаваемого по концессионному соглашению то имущество, владение и пользование которым будет экономически не целесообразно.

Кроме того, при заключении концессионных соглашений в инициативном порядке, извещение и предложение о заключении такого соглашения, должно быть размещено на официальном сайте для размещения информации о проведении торгов. В целях соблюдения законных интересов иных лиц указанное предложение и извещение размещаются на срок 45 дней. Так, заключение договоров аренды №1419-16/15, №1420-16/16 от 28.10.2015; №34/11, №35/12 от 01.12.2015 предоставило возможность ООО «КЭСКО» и АО «КрасЭКо» владеть и пользоваться муниципальным имуществом в отношении которого в последствии было заключено концессионное соглашения в период его заключения. Таким образом, ООО «КЭСКО» могло приступить к реализации концессионного соглашения ещё до его фактического заключения, что так же свидетельствует о едином умысле и реализации достигнутого антиконкурентного соглашения ответчиками.

Аналогичная схема действий использовалась в марте-апреле 2016 года: договоры аренды №108/3-32/16 от 15.03.2016, №136 от 14.04.2016 и субаренды №109/4-32/16 от 15.03.2016, №137 от 14.04.2016 были заключены сначала с АО «КрасЭКо» на 30 дней, потом с ООО «КЭСКО» на 30 дней, поскольку статья 17.1 ФЗ «О защите конкуренции», на которую ссылаются стороны, не допускает заключение договоров более чем на 30 дней. После чего АО «КрасЭКо» направила Администрации предложение о заключении концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в хозяйственном ведении МУП «Жилкомсервис».

Вместе с тем, Администрация на указанное заявление ответила отказом, Комиссия полагает, что такой отказ может быть вызван, в том числе начатыми Красноярским УФАС России проверочными мероприятиями, проводимыми в отношении Администрации г.Сосновоборска, МУП «Жилкомсервис», АО «КрасЭКо», ООО «КЭСКО».

Указанные действия так же свидетельствуют о том, что договоры аренды №108/3-32/16 от 15.03.2016, №136 от 14.04.2016 и субаренды №109/4-32/16 от 15.03.2016, №137 от 14.04.2016, заключенные в марте-апреле 2015 года, были заключены с целью предоставления преимуществ АО «КрасЭКо» при заключении концессионных соглашений в последствие. При эксплуатации имущества АО «КрасЭКо» и ООО «КЭСКО» могли реально оценить фактический уровень износа передаваемых сетей, размер будущих расходов на реконструкцию объекта соглашения,

экономическую целесообразность заключения концессионных соглашений, а так же прибыль от такого соглашения.

Кроме того, тот факт, что договоры №34/11 от 01.12.2015 и №35/12 от 01.12.2015 полностью идентичны договорам №1419-16/15 от 28.10.2015 и №1420-16/15 от 28.10.2015 соответственно, за исключением оснований и сроков; перечень имущества передаваемого в аренду у соответствующих договоров полностью совпадает, а так же, что договор аренды №136 от 14.04.2016 полностью идентичен договору аренды №108/3-32/16 от 15.03.2016 за исключением оснований и сроков; договор субаренды №137 от 14.04.2016 полностью идентичен договору субаренды №109/4-32/16 от 15.03.2016 за исключением оснований и сроков; перечень имущества передаваемого в аренду у соответствующих договоров полностью совпадает, свидетельствует о том, что Администрация и МУП «Жилкомцентр» действовали с единым умыслом, направленным на реализацию достигнутых антиконкурентных соглашений, осознавали, что АО «КрасЭКо» и ООО «КЭСКО» образуют одну группу лиц, действуют в одних интересах, а выполняемые Администрацией и МУП «Жилкомсервис» действия предоставляют необоснованные преимущества АО «КрасЭКо» и ООО «КЭСКО».

Доказательств принятия Администрацией, МУП «Жилкомсервис», АО «КрасЭКо», ООО «КЭСКО» всех зависящих от них мер по соблюдению действующего законодательства, равно как и доказательств, свидетельствующих о наличии препятствий для его соблюдения при рассмотрении дела не представлено.

Ввиду этого, в деянии Администрации, МУП «Жилкомсервис», АО «КрасЭКо», ООО «КЭСКО» усматривается вина, поскольку у последних имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрена ответственность, но указанными лицами не были предприняты все зависящие от них меры по их соблюдению.

Перед окончанием рассмотрения настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства, в связи с установлением в действиях Администрации, МУП «Жилкомсервис», группы лиц: АО «КрасЭКо», ООО «КЭСКО» нарушения пункта 4 части 1 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия приняла заключение об обстоятельствах дела №99-16-16 от 10 ноября 2016 года, предложив сторонам представить пояснения, доказательства и привести доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

Рассмотрев пояснения на заключение об обстоятельствах дела, направленные АО «КрасЭКо» (исх. №014/9115 от 12.12.2016; вх.№21775 от 12.12.2016), Комиссия полагает доводы изложенные в пояснении необоснованными по следующим основаниям:

АО «КрасЭКо» полагает, что Комиссией при рассмотрении дела неправильно применены нормы материального права, в частности указывает, что исходя из буквального значения и смысла, который законодатель вложил в положения ФЗ «О теплоснабжении», ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», следует, что обязанность по передаче прав владения и пользования объектами тепло- и водоснабжения только на основании концессионного соглашения возникает в случае, если разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного

объекта и датой опубликования извещения о проведении конкурса, превышает пять лет. Буквально толкуя указанные нормы, АО «КрасЭКО» полагает, что ключевая конечная дата, с которой связана обязанность передачи указанных объектов по концессионному соглашению, является именно дата опубликования извещения. Соответственно в случае отсутствия обязанности опубликования извещения, например при передаче объектов без проведения торгов, обязанность передачи объектов именно по концессионному соглашению не возникает.

Вместе с тем, Комиссия полагает, что в данном случае буквальное толкование данных положений закона в отрыве от положений иных Федеральных законов невозможно. Право является системным, то есть отличается единством юридических норм его образующих. Оно определяется единством выраженной в нормах государственной воли и единством конечных целей и задач.

Так, согласно статье 3 ФЗ «О теплоснабжении» к общим принципам организации отношений в сфере теплоснабжения, в том числе относятся обеспечение надежности теплоснабжения в соответствии с требованиями технических регламентов; развитие систем централизованного теплоснабжения; обеспечение недискриминационных и стабильных условий осуществления предпринимательской деятельности в сфере теплоснабжения; обеспечение безопасной эксплуатации объектов теплоснабжения.

Согласно статье 3 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» общими принципами государственной политики в сфере водоснабжения и водоотведения являются, в том числе создание условий для привлечения инвестиций в сферу водоснабжения и водоотведения, обеспечение гарантий возврата частных инвестиций; обеспечение технологического и организационного единства и целостности централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения; обеспечение стабильных и недискриминационных условий для осуществления предпринимательской деятельности в сфере водоснабжения и водоотведения.

В соответствии со статьей 1 ФЗ «О концессионных соглашениях» целями указанного Федерального закона являются привлечение инвестиций в экономику Российской Федерации, обеспечение эффективного использования имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности, на условиях концессионных соглашений и повышение качества товаров, работ, услуг, предоставляемых потребителям.

Реализации указанных выше принципов и достижению указанных целей позволяет добиться заключение концессионных соглашений в соответствии которыми одна сторона (концессионер) обязуется за свой счет создать и (или) реконструировать определенное этим соглашением имущество (недвижимое имущество или недвижимое имущество и движимое имущество, технологически связанные между собой и предназначенные для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением) (далее - объект концессионного соглашения), право собственности на которое принадлежит или будет принадлежать другой стороне (концеденту), осуществлять деятельность с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения, а концедент обязуется предоставить концессионеру на срок, установленный этим соглашением, права владения и пользования объектом концессионного соглашения для осуществления указанной

деятельности.

Таким образом, ФЗ «О теплоснабжении» и ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» предусмотрены специальные гарантии обеспечения работоспособности объектов тепло-, водоснабжения и водоотведения, поскольку по прошествии 5 лет с момента их ввода в эксплуатацию, они с высокой долей вероятности требуют ремонта или реконструкции. При таких условиях бремя содержания указанных объектов ложится на концессионера. Указанное позволяет реализовать все принципы, предусмотренные ФЗ «О теплоснабжении» и ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», а так же достигнуть целей, установленных ФЗ «О защите конкуренции» и соблюсти публичный интерес.

При таком системном толковании права, Комиссия полагает, что обязанность передачи прав владения и пользования объектами тепло-, водоснабжения и водоотведения именно по концессионному соглашению, возникает в случае, если разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта и датой возникновения правовых отношений, направленных на передачу прав владения и пользования указанными объектами, превышает пять лет.

Именно такое толкование указанных норм позволяет обеспечить баланс публичных и частных интересов, соответствует смыслу и содержанию законодательства, согласуется с правовой позицией ФАС России и Арбитражных судов при рассмотрении аналогичных споров.

АО «КрасЭКо» так же полагает, что выводы Комиссии, изложенные в заключении имеют предположительный характер и, ссылаясь на пункт 2 части 2 ст.48.1 ФЗ «О защите конкуренции» указывает, что заключение должно содержать доказательства, на которых основаны выводы Комиссии.

В качестве примера АО «КрасЭКо» цитирует: «Указанные действия могут свидетельствовать о том, что договоры аренды .., заключенные в ноябре-декабре 2015 года, были заключены с целью предоставления преимуществ.... При эксплуатации имущества АО «КрасЭКо» и ООО «КЭСКО» могли реально оценить фактический уровень износа передаваемых сетей, размер будущих расходов на реконструкцию объекта соглашения, экономическую целесообразность заключения концессионных соглашений, а так же прибыль от такого соглашения, кроме того указанные хозяйствующие субъекты могли оценить целесообразность передачи того или иного имущества и исключить из состава имущества, передаваемого по концессионному соглашению то имущество, владение и пользование которым будет экономически не целесообразно».

«Вместе с тем, Администрация г. Сосновоборска на указанное заявление ответила отказом, Комиссия полагает, что такой отказ может быть вызван, в том числе начатыми Красноярским УФАС России проверочными мероприятиями».

АО «КрасЭКо» указывает, что Комиссия делает выводы, основываясь не на фактах, подтвержденными доказательствами, а на догадках и предположениях.

Комиссия Красноярского УФАС России с указанными доводами не согласна в виду следующего:

Обстоятельства, на которые ссылается Комиссия в заключении, в том числе в

цитируемых абзацах, являются доказанными фактами. Факты заключения договоров аренды подтверждаются соответствующими каждому договору: Обращением хозяйствующего субъекта с заявлением о заключении договора аренды, листом согласования проекта постановления Администрации г. Сосновоборска о предоставлении в аренду муниципального имущества, Постановлением Администрации г. Сосновоборска о предоставлении в аренду муниципального имущества, Договором, Актом приема-передачи муниципального имущества. Факты заключения в дальнейшем концессионных соглашений с ООО «КЭСКО» являются доказанными. Факт обращения АО «КрасЭКо» с заявлением о заключении концессионного соглашения является доказанным, так же как и факт отказа Администрации.

Иные доводы Комиссии, указанные в заключении, относятся к оценке обстоятельств, в том числе оценке возможности или невозможности наступления определенных последствий. Поскольку объективная сторона нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 16 ФЗ «О защите конкуренции» состоит как из соглашения между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, так и из последствий: такое соглашение приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В этой связи оценка обстоятельств, в том числе носящая вероятностный характер, не нарушает права и законные интересы ответчиков, а так же не противоречит процессуальным нормам, содержащимся в ФЗ «О защите конкуренции».

АО «КрасЭКо» так же полагает, что вывод антимонопольного органа по результатам проведения анализа состояния конкуренции, в соответствии с которым в состав потенциальных участников конкурса входят все хозяйствующие субъекты на территории Красноярского края постоянно осуществляющие предпринимательскую деятельность в сфере распределения и передачи тепловой энергии, горячей воды, воды для питьевых и промышленных нужд, не состоятелен, поскольку таких организаций более двухсот.

Вместе с тем, Комиссия не согласна с указанным доводом и полагает, что тот факт, что организаций на указанном рынке более двухсот только подтверждает высокую конкуренцию на указанном рынке, в связи с этим любые незаконно предоставленные преимущества оказывают значительное влияние на состояние конкуренции и нарушают права других хозяйствующих субъектов.

Довод АО «КрасЭКо» о том, что АО «КрасЭКо» и ООО «КЭСКО» не составляют группу лиц, так же является несостоятельным в виду следующего:

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 9 ФЗ «О защите конкуренции» группой лиц признается совокупность юридических лиц, соответствующих одному или нескольким из следующих признаков: хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе (товариществе, хозяйственном партнерстве) либо в соответствии с полномочиями, полученными, в том числе на основании письменного соглашения, от других лиц, более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества,

хозяйственного партнерства).

ООО «КЭСКО» является хозяйственным обществом с организационно-правовой формой общества с ограниченной ответственностью, уставный капитал которого разделен на доли.

Согласно выписке из единого государственного реестра юридических лиц учредителем (участником) ООО «КЭСКО» является АО «КрасЭКо». Уставной капитал ООО «КЭСКО» составляет 10000 рублей, номинальная стоимость доли АО «КрасЭКо» в уставном капитале ООО «КЭСКО» составляет 10000 рублей, соответственно, размер доли АО «КрасЭКо» в уставном капитале ООО «КЭСКО» составляет 100%.

АО «КрасЭКо» является единственным участником ООО «КЭСКО» и в соответствии со статьей 39 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» принимает решения по вопросам, относящимся к компетенции общего собрания участников общества, единолично.

Таким образом, ООО «КЭСКО» находится под полным контролем АО «КрасЭКо» и указанные общества составляют группу лиц.

Рассмотрев пояснение по делу о нарушении антимонопольного законодательства (исх.№2797 от 15.09.2016; вх.№16367 от 19.09.2016) и возражения на заключение об обстоятельствах дела (исх. б/н б/д; вх.№21793 от 12.12.2016), направленные Администрацией, Комиссия полагает доводы изложенные Администрацией не обоснованы, по следующим основаниям:

Из пояснения (исх.№2797 от 15.09.2016) следует, что при заключении договоров №108/3-32/16 от 15.03.2016, №109/4-32/16 от 15.03.2016, №136 от 14.04.2016, №137 от 14.04.2016 между МУП «Жилкомсервис» и ООО «КЭСКО», АО «КрасЭКо» администрация, как собственник не распорядилась муниципальным имуществом, поскольку указанное имущество закреплено за МУП «Жилкомсервис» на праве хозяйственного ведения, полномочием распоряжения обладает именно предприятие, в связи с этим в действиях Администрации отсутствует нарушение антимонопольного законодательства. Кроме того, полагает законным заключение указанных договоров с применением статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции».

Вместе с тем, согласно части 2 статьи 295 ГК РФ предприятие не вправе продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника, таким образом окончательную судьбу имущества предприятия определяет именно его собственник путем дачи согласия. При этом, реализуя свои публично-правовые полномочия Администрация при согласовании сделок, связанных с распоряжением муниципальным имуществом должна оценить в том числе их законность.

Иные пояснения Администрации, изложенные в возражениях на заключение об обстоятельствах дела, идентичны пояснениям АО «КрасЭКо», в этой связи доводы Комиссии, относящиеся к пояснениям АО «КрасЭКо» в равной степени относятся к возражениям Администрации.

Рассмотрев пояснение по делу о нарушении антимонопольного законодательства (исх.№1559 от 26.09.2016), представленное МУП «Жилкомсервис» на заседании Комиссии 27.09.2016, и пояснения на заключение об обстоятельствах дела, направленные МУП «Жилкомсервис» (исх. б/н от 12.12.2016; вх.№21794 от 12.12.2016), Комиссия полагает доводы, изложенные в пояснении необоснованными по следующим основаниям:

МУП «Жилкомсервис» в обоснование необходимости заключения договоров аренды в марте-апреле 2016 года ссылается на тяжелое материальное положение предприятия, вызванное межтарифной разницей. Убытки предприятия составили 54090414, 42 рублей. В виду этого, МУП «Жилкомсервис» был вынужден принять предложение АО «КрасЭКО», а в последующем предложение ООО «КЭСКО».

Вместе с тем, Комиссия считает данный довод необоснованным ввиду следующего. Статья 2 ГК РФ устанавливает, что гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Исходя из содержания статьи 50 ГК РФ юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в форме муниципальных унитарных предприятий.

Таким образом, у МУП «Жилкомсервис», как коммерческой организации, осуществляющей предпринимательскую деятельность на свой риск, в случае возникновения убытков, не появляется какое-либо право на нарушение установленных законом императивных норм и правил, касающихся передачи муниципального имущества во владение и пользование третьих лиц.

Кроме того, указанный довод не объясняет аналогичные действия предприятия в ноябре-декабре 2015 года.

Кроме того, МУП «Жилкомсервис» полагает, что на спорные отношения распространяются исключения, связанные с тем, что лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности, указанное имущество предоставляется в соответствии со статьями 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» без проведения торгов.

Комиссия, полагает данный довод предприятия необоснован в виду следующего.

Согласно пункту 24 статьи 1 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) система коммунальной инфраструктуры представляет собой комплекс технологически связанных между собой объектов и инженерных сооружений, предназначенных для осуществления поставок товаров и оказания услуг в сферах электро-, газо-, тепло-, водоснабжения и водоотведения до точек подключения (технологического присоединения) к инженерным системам электро-,

газо-, тепло-, водоснабжения и водоотведения объектов капитального строительства, а также объекты, используемые для обработки, утилизации, обезвреживания, захоронения твердых коммунальных отходов.

Согласно пункту 2 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 №83, сети инженерно-технического обеспечения – это совокупность имущественных объектов, непосредственно используемых в процессе тепло-, газо-, водоснабжения и водоотведения. Под технологически-связанными сетями понимаются принадлежащие на праве собственности или ином законном основании организациям сети инженерно-технического обеспечения, имеющие взаимные точки присоединения и участвующие в единой технологической системе тепло-, газо-, водоснабжения и водоотведения.

Так, согласно статье 2 ФЗ «О теплоснабжении» тепловая сеть – это совокупность устройств (включая центральные тепловые пункты, насосные станции), предназначенных для передачи тепловой энергии, теплоносителя от источников тепловой энергии до теплопотребляющих установок.

В соответствии со статьей 2 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» водопроводная сеть – это комплекс технологически связанных между собой инженерных сооружений, предназначенных для транспортировки воды, за исключением инженерных сооружений, используемых также в целях теплоснабжения; канализационная сеть - комплекс технологически связанных между собой инженерных сооружений, предназначенных для транспортировки сточных вод.

Как указывает предприятие, АО «КрасЭКо» и ООО «КЭСКО» владеют на законных основаниях инженерно-техническим комплексом Железнодорожной ТЭЦ.

Вместе с тем, согласно статье 2 ФЗ «О теплоснабжении» источник тепловой энергии - устройство, предназначенное для производства тепловой энергии, таким образом Железнодорожная ТЭЦ является источником тепловой энергии, и не входит в состав технологически связанной тепловой сети.

АО «КрасЭКо» и ООО «КЭСКО» при рассмотрении дела не были представлены доказательства обратного, а так же доказательства владения и пользования сетями, имеющими взаимные точки присоединения и участвующими в единой технологической системе тепло-, водоснабжения и водоотведения со спорными сетями.

Рассмотрев пояснение по делу о нарушении антимонопольного законодательства, представленное ООО «КЭСКО» на заседании Комиссии 27.09.2016, Комиссия полагает их подлежащими отклонению по следующим основаниям:

ООО «КЭСКО» в своих пояснениях по делу указывает, что в отношении договоров аренды и субаренды, заключенных в марте-апреле 2016 года, применимы положения закона связанные с тем, что лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически

связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности, указанное имущество предоставляется в соответствии со статьей 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» без проведения торгов. Так, по мнению ответчика, сети, передаваемые по договорам №136, №137 от 14.04.2016 технологически связаны с сетями, которые переданы ООО «КЭСКО» в рамках концессионных соглашений №1, №2 от 04.02.2016 года и образуют единую технологическую систему, поэтому их передача возможна без проведения публичных процедур в рамках договора аренды.

Вместе с тем, Комиссия, считает вышеназванный довод общества необоснованным в виду следующего.

Согласно пункту 24 статьи 1 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) система коммунальной инфраструктуры представляет собой комплекс технологически связанных между собой объектов и инженерных сооружений, предназначенных для осуществления поставок товаров и оказания услуг в сферах электро-, газо-, тепло-, водоснабжения и водоотведения до точек подключения (технологического присоединения) к инженерным системам электро-, газо-, тепло-, водоснабжения и водоотведения объектов капитального строительства, а также объекты, используемые для обработки, утилизации, обезвреживания, захоронения твердых коммунальных отходов.

Согласно пункту 2 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 №83, сети инженерно-технического обеспечения – это совокупность имущественных объектов, непосредственно используемых в процессе тепло-, газо-, водоснабжения и водоотведения. Под технологически-связанными сетями понимаются принадлежащие на праве собственности или ином законном основании организациям сети инженерно-технического обеспечения, имеющие взаимные точки присоединения и участвующие в единой технологической системе тепло-, газо-, водоснабжения и водоотведения.

Однако, ответчиком не представлено доказательств того, что переданные сети имеют взаимные точки присоединения, хоть и участвуют в единой технологической системе тепло-, газо-, водоснабжения и водоотведения.

Наличие взаимных точек присоединения является существенным признаком для определения технологической связанности сетей. Ввиду этого, данный довод Комиссия отклоняет.

Указанные фактические и правовые обстоятельства свидетельствуют о наличии в действиях Администрации, МУП «Жилкомсервис», группы лиц: АО «КрасЭКО» и ООО «КЭСКО» нарушения пункта 4 части 1 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении антиконкурентных соглашений, связанных с передачей муниципального имущества – объектов водоснабжения, водоотведения, объектов теплоснабжения и иного технологически связанного с указанными объектами имущества в нарушение требований Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Согласно подпункту «е» пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган выдает в случаях, указанных в ФЗ «О защите конкуренции», обязательные для исполнения предписания, в том числе об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства.

Вместе с тем, на момент вынесения решения спорные договоры расторгнуты в виду истечения их срока.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи ответчикам обязательного для исполнения предписания об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства путем расторжения указанных договоров.

Статья 16 ФЗ «О защите конкуренции» устанавливает запрет на 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.

Указанные действия образуют состав административного правонарушения предусмотренного статьей 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Так, согласно части 1 статьи 14.32 КоАП РФ заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем или осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий – влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо от одной десятой до одной второй начальной стоимости предмета торгов, но не более одной двадцать пятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки

правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

Согласно части 3 статьи 14.32 КоАП РФ заключение федеральным органом исполнительной власти, органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, органом местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органом или организацией, государственным внебюджетным фондом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения или осуществление указанными органами или организациями недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий – влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 указанного Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В связи с вышеуказанным, Комиссия приходит к выводу о необходимости передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о направлении в Арбитражный суд Красноярского края заявлений о привлечении к административной ответственности виновных должностных лиц, а так же для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении виновных лиц дел об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного, Комиссия по рассмотрению дела №99-16-16 о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьями 16, 23, 39, 41, 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать администрацию г. Сосновоборска (ул. Солнечная, 2, г. Сосновоборск, Красноярский край, 662500; ИНН/ОГРН 2458003977/1022400562007), Муниципальное унитарное предприятие «Жилищно-коммунальный сервис» г. Сосновоборска (ул. Солнечная, 2, г. Сосновоборск, Красноярский край, 662500; ИНН/ОГРН 2458008862/1022400559499), группу лиц: акционерное общество «Красноярская региональная энергетическая компания» (ул. Дёповская, 15, г. Красноярск, 660058; ИНН/ОГРН 2460087269/1152468001773) и общество с ограниченной ответственностью «Краевая энергосберегающая компания» (ул. Дёповская, 15, г. Красноярск, 660058; ИНН/ОГРН 2466229600/1102468021787) нарушившими пункт 4 части 1 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в части заключения антиконкурентных соглашений, связанных с

передачей муниципального имущества – объектов водоснабжения, водоотведения, объектов теплоснабжения и иного технологически связанного с указанными объектами имущества в нарушение требований Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

2. Обязательное для исполнения предписание по делу не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о направлении в Арбитражный суд Красноярского края заявления о привлечении к административной ответственности виновное должностное лицо администрации г. Сосновоборска, с назначением административного наказания в виде дисквалификации за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 3 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о направлении в Арбитражный суд Красноярского края заявления о привлечении к административной ответственности виновное должностное лицо МУП «Жилищно-коммунальный сервис» г. Сосновоборска, с назначением административного наказания в виде дисквалификации за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении МУП «Жилищно-коммунальный сервис» г. Сосновоборска, АО «КрасЭКо», ООО «КЭСКО», а также в отношении виновных должностных лиц АО «КрасЭКо» Авралова Дениса Викторовича, ООО «КЭСКО» Чернова Андрея Вениаминовича, Махнева Вячеслава Викторовича дел об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в порядке статьи 52 ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>