

**Разъяснение о правомерности передачи прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, (котельных, водонапорных скважин, водонапорных башен и др.), находящимися в государственной и (или) муниципальной собственности (далее – Объекты), путем предоставления государственной или муниципальной преференции (далее – преференции), то есть без проведения соответствующих процедур торгов. В целях единообразия применения антимонопольного законодательства ФАС России направляет настоящие разъяснения, одобренные Методическим советом ФАС России (протокол № 13 от 18.11.2013).**

Анализ практики территориальных органов ФАС России по согласованию предоставления преференций в порядке, установленном главой 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), свидетельствует о широком распространении случаев предоставления органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления (далее для целей настоящих разъяснений – органы власти) преференций в виде передачи конкретным хозяйствующим субъектам прав владения или пользования Объектами. При этом органы власти зачастую бездействуют в части проведения предусмотренных действующим законодательством процедур торгов и соответствующей оценки государственного или муниципального имущества.

Возможность предоставления указанных преференций мотивируется органами власти плохим техническим состоянием Объектов, что требует значительных финансовых вложений для обеспечения окупаемости вида деятельности, при котором они используются, а также временными и финансовыми затратами, связанными с процедурами оценки и регистрации имущества, необходимыми для проведения торгов на право заключения договоров владения или пользования Объектами.

Вместе с тем, передача прав на указанные Объекты хозяйствующим субъектам без проведения торгов препятствует развитию конкуренции, ущемляет интересы хозяйствующих субъектов, желающих получить такие права на государственное или муниципальное имущество, и интересы потребителей услуг предприятий коммунальной инфраструктуры.

Федеральным законом от 07.05.2013 № 103-ФЗ внесены изменения в Федеральные законы от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», от 27.10.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» и от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», устанавливающие особенности передачи прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности.

В частности, в соответствии с частью 1 статьи 28.1 Федерального закона от 27.10.2010 № 190-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 указанным 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.

В соответствии с частью 5 статьи 28.1 указанного Федерального закона договоры аренды объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, заключаются по результатам проведения конкурсов на право заключения этих договоров в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом предусмотренных указанным Федеральным законом особенностей и на условиях, указанных в конкурсной документации и в заявках на участие в таких конкурсах, поданных участниками торгов, с которыми заключаются эти договоры.

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 Федерального закона 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» 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 указанным 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 указанного Федерального закона.

В соответствии с частью 6 статьи 41.1 данного Федерального закона договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 указанной статьи, заключается по результатам проведения конкурса на право заключения этого договора в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом установленных настоящим Федеральным законом особенностей и на условиях, предусмотренных конкурсной документацией, а также в заявке на участие в конкурсе, поданной участником торгов, с которым заключается договор.

В соответствии с положениями статьи 26.3 Федерального закона от 06.10.1999 № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации», реализация полномочий в сфере теплоснабжения, предусмотренных Федеральным законом «О теплоснабжении» и в сфере водоснабжения и водоотведения, предусмотренных Федеральным законом «О водоснабжении и водоотведении» относится к полномочиям органов государственной власти субъекта Российской Федерации по предметам совместного ведения, осуществляемым данными органами самостоятельно за счет средств бюджета субъекта Российской Федерации.

В соответствии со статьей 17 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» органы местного самоуправления в целях решения вопросов местного значения обладают полномочиями по организации теплоснабжения,

предусмотренными Федеральным законом «О теплоснабжении» и полномочиями в сфере водоснабжения и водоотведения, предусмотренными Федеральным законом «О водоснабжении и водоотведении».

Таким образом, специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулирующими правоотношения в сфере теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения и подлежащими исполнению органами власти, установлены порядок передачи прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, а также требования к проведению соответствующих конкурсных процедур.

В силу положений части 20 статьи 4 Закона о защите конкуренции преференциями являются действия органов власти по предоставлению отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, в том числе путем предоставления государственного или муниципального имущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности. Преференции могут быть предоставлены исключительно в целях и порядке, установленных, соответственно, частью 1 статьи 19 и статьей 20 Закона о защите конкуренции.

Как правило, в заявлениях о даче согласия на предоставление преференций в качестве целей предоставления таких преференций органы власти указывают установленные частью 1 статьи 19 Закона о защите конкуренции цели, в том числе: охраны здоровья граждан (п. 12 ч. 1 ст. 19), защиты окружающей среды (п. 4 ч. 1 ст. 19), поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства (п. 13 ч. 1 ст. 19), обеспечения жизнедеятельности населения в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях (п. 1 ч. 1 ст. 19).

При рассмотрении таких заявлений о даче согласия на предоставление преференций антимонопольным органам необходимо оценить соответствуют ли мероприятия, осуществляемые хозяйствующими субъектами (в отношении которых органами власти имеются намерения предоставить преференцию) в процессе их хозяйственной деятельности целям предоставления преференции.

В случае если в ходе рассмотрения заявления антимонопольный орган придет к выводам о том, что предоставление преференции, возможно, не соответствует целям, указанным в части 1 статьи 19 Закона о защите конкуренции и необходимо получить дополнительную информацию для принятия решения, предусмотренного частью 3 статьи 20 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган вправе, на основании пункта 2 части 3 статьи 20 Закона о защите конкуренции, продлить срок рассмотрения заявления и запросить необходимую информацию. При этом целесообразно запросить у заявителя об обосновании предоставления хозяйствующему субъекту указанного преимущества, а также о мероприятиях, проведенных органом власти по исполнению норм действующего законодательства Российской Федерации, регламентирующего порядок передачи прав владения и (или) пользования объектами, соответственно, теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности и о периоде времени, необходимом для осуществления органом власти таких мероприятий.

В случае если по результатам рассмотрения заявления о даче согласия на предоставление преференции в виде передачи прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, находящимися в государственной и (или) муниципальной собственности (в том числе по итогам

рассмотрения документов, представленных заявителем в соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 20 Закона о защите конкуренции) антимонопольный орган придет к выводу о том, что предоставление такой преференции соответствует целям, установленным в части 1 статьи 19 Закона о защите конкуренции и не может привести к устранению или недопущению конкуренции, антимонопольный орган может принять решение о даче согласия на предоставление такой преференции исключительно при установлении в соответствующем решении ограничений, предусмотренных пунктом 4 части 3 статьи 20 Закона о защите конкуренции, а именно в совокупности:

1) Предельный срок предоставления преференции может составлять не более 1 года,

2) В течение указанного срока органу власти необходимо осуществить мероприятия, направленные на проведение конкурсных и иных процедур на право заключения договоров владения и (или) пользования указанным имуществом (в том числе по оценке и регистрации имущества) в соответствии с Федеральными законами от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», от 27.10.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» и от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и провести соответствующие процедуры.

В случае неисполнения органом власти указанных ограничений, введенных решением антимонопольного органа, применять меры антимонопольного реагирования, в том числе в соответствии со статьей 21 Закона о защите конкуренции.