



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ОПРЕДЕЛЕНИЕ О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 07-07/13/2018 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

11.10.2018

г. Екатеринбург

Председатель Комиссии Свердловского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства <...>,

УСТАНОВИЛ

В Свердловское УФАС России поступило заявление Акционерного общества «Свердловскавтодор» (вх. № 01-10725 от 28.05.2018, далее – АО «Свердловскавтодор») о нарушении Органом местного самоуправления, уполномоченным в сфере имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов, - Управлением имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов Муниципального образования город Алапаевск, Обществом с ограниченной ответственностью «Алапаевск-Энерго» (далее – ООО «Алапаевск-Энерго»), Обществом с ограниченной ответственностью «Алапаевская ТГК» (далее – ООО «Алапаевская ТГК») антимонопольного законодательства.

Антимонопольным законодательством в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), определяются организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции органами местного самоуправления. Так, ст. 16 Закона о защите конкуренции запрещаются приводящие к недопущению, ограничению, устранению конкуренции соглашения между органами местного самоуправления, иными, осуществляющими функции указанных органов органами и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие действия приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов (п. 4).

Под конкуренцией в ст. 4 Закона о защите конкуренции 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 рынке (п. 7).

При этом самостоятельность означает приобретение и осуществление своих гражданских прав своей волей и в своем интересе, а также за свой счет на свой риск (п. 2 ст. 1, п. 1 ст. 2 и п. 1 ст. 48 Гражданского кодекса Российской Федерации, далее – ГК РФ). Также допускается совершать действия не только в своем, но и в чужом либо в общем с чужим интересах как на основании соответствующего договора (ст. 1005, ст. 1012 и ст. 1041 ГК РФ), так и без поручения, иного указания или заранее обещанного согласия

заинтересованного лица (п. 1 ст. 980 ГК РФ). При этом сделки в чужом интересе совершаются за счет заинтересованного лица (ст. 1001 ГК РФ п. 1 ст. 971 и п. 1 ст. 990, ст. 986 ГК РФ), а в общем с чужим интересе – за счет всех заинтересованных лиц (ст. 1046 ГК РФ).

Согласованность действий может быть установлена и при отсутствии документального подтверждения наличия договоренности об их совершении. О согласованности действий, в числе прочих обстоятельств, может свидетельствовать тот факт, что они совершены различными участниками рынка относительно единообразно и синхронно при отсутствии на то объективных причин (п. 2 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30).

Если лицо, в интересе которого предпринимаются действия без его поручения, одобрит эти действия, к отношениям сторон в дальнейшем применяются правила о договоре поручения или ином договоре, соответствующем характеру предпринятых действий, даже если одобрение было устным (ст. 982 ГК РФ).

В свою очередь, совершение действий по соглашению не относится к согласованным действиям, а является согласно ч. 2 ст. 8 Закона о защите конкуренции соглашением.

Под соглашением в п. 18 ст. 4 Закона о защите конкуренции понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме. Соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей в п. 1 ст. 420 ГК РФ признается договором.

Вместе с тем, в ст. 4 Закона о защите конкуренции факт наличия антиконкурентного соглашения не становится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством. Указанная норма содержит определение такого соглашения, которое подлежит применению при оценке правонарушения в сфере антимонопольного законодательства. Положения статей 154, 160, 432, 434 ГК РФ в этом случае не применяются (Постановление Президиума ВАС РФ от 21.12.2010 № 9966/10 по делу № А27-12323/2009). В свою очередь, возможность определить содержание устного соглашения путем оценки буквального значения содержащихся в его условиях слов и выражений или сопоставления его условий заведомо отсутствует, а потому действительная общая воля сторон и цель соглашения выясняется согласно ст. 431 ГК РФ с учетом всех соответствующих обстоятельств, включая предшествующие соглашению переговоры и переписку, практику, установившуюся во взаимных отношениях сторон, обычаи, последующее поведение сторон.

Пунктом 14 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 31.05.2011 № 145 установлено, что о совместном характере действий, в результате которых причинён вред, могут свидетельствовать их согласованность, скоординированность и направленность на реализацию общего для всех действующих лиц намерения (умысла).

Факт заключения антиконкурентного соглашения согласно Разъяснению Президиума ФАС России (утв. протоколом от 17.02.2016 № 3) может быть установлен как на основании прямых доказательств так и совокупности косвенных доказательств. Прямыми доказательствами наличия антиконкурентного соглашения могут быть письменные доказательства, содержащие волю лиц, направленную на достижение соглашения: непосредственно соглашения; договоры в письменной форме; протоколы совещаний (собраний); переписка участников соглашения, в том числе в электронном виде. На практике к косвенным доказательствам относятся отсутствие экономического обоснования поведения одного из участников соглашения, создающего преимущества для

другого участника соглашения, не соответствующего цели осуществления предпринимательской деятельности - получению прибыли.

Согласно п. 17 ст. 4 Закона о защите конкуренции признаки ограничения конкуренции проявляются в снижении цены товара, не связанном с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, определении общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иных обстоятельствах, создающих возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Из анализа ст. 51 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ» (далее – Закон об организации местного самоуправления) и ст. 209 ГК РФ следует, что собственник вправе совершать в отношении принадлежащего ему имущества действия, не противоречащие закону и иным правовым актам, в том числе соблюдать установленные этими законами и нормативными актами ограничения.

Так, согласно п. 1 и п. 2 ст. 209 ГК РФ собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом. Собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Система коммунальной инфраструктуры согласно п. 24 ст. 1 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) - 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 утилизации, обезвреживания и захоронения твердых бытовых отходов.

Согласно п. 2 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения (утв. постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 № 83) технологически связанные сети - это 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.

В соответствии со ст. 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением установленных в чч. 1, 3.1, 3.2 и 9 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции случаев.

Содержащиеся в ст. 17.1 Закона о защите конкуренции требования регулируют обязательственные отношения, связанные с передачей прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, и касаются только тех ситуаций, когда такое имущество передается на основании договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров (Определение Верховного Суда РФ от 31.07.2017 № 303-КГ17-4054 по делу № А24-1728/2016).

Случаи заключения договоров, предусматривающие в соответствии с положениями ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества без проведения торгов, не устанавливают безусловного права требовать от правообладателя заключения такого договора и не являются соответствующей обязанностью последнего.

При наличии двух и более претендентов на заключение договора в отношении одних и тех же объектов муниципального имущества без проведения торгов на основании исключений, предусмотренных ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, отказ таким заявителям в заключении договоров без конкурентных процедур и последующая передача указанного имущества на торгах не будет являться нарушением законных прав и интересов таких заявителей.

В силу ч. 2 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции указанный в ч. 1 данной статьи порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с законодательством РФ о концессионных соглашениях.

Порядок организации и проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров безвозмездного пользования в отношении муниципального имущества регламентирован Правилами 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 (утв. Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования ...», далее – Правила № 67).

В соответствии с п. 4 Правил № 67 при проведении конкурсов или аукционов на право заключения договоров безвозмездного пользования в отношении муниципального имущества, указанного в ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции организатором конкурсов или аукционов является собственник имущества, от имени которого действует орган местного самоуправления, осуществляющий функции по управлению имуществом муниципального образования, орган местного самоуправления, которые уполномочены на осуществление функций по организации и проведению конкурсов или аукционов на право заключения договоров в соответствии с возложенными на такие органы полномочиями в случае, если такие органы созданы, или иное лицо, обладающее правами владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества.

Проводимые в соответствии с Правилами № 67 конкурсы являются открытыми по составу участников (п. 2 Правил № 67).

В перечень видов имущества, в отношении которого заключение договоров ..., предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса (Приложение № 2 к Приказу ФАС России от 10.02.2010 № 67) входят системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод (п. 8).

Из представленных в Свердловское УФАС России документов и сведений установлено следующее.

Извещение о проведении торгов размещено 15.09.2010 на сайте zakupki.midural.ru, на основании решения заседания комиссии по проведению конкурсов на право заключения концессионного соглашения, договора безвозмездного пользования имуществом, находящегося в собственности Муниципального образования город Алапаевск (протокол № 1 от 14.09.2010, далее – комиссия по проведению конкурсов).

Организатор конкурса: Управление имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов Муниципального образования город Алапаевск (далее – Управление имущественных отношений).

Предмет конкурса: право заключение договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом, являющимся муниципальной собственностью Муниципального образования город Алапаевск.

Лот № 2: объекты теплоснабжения и оборудования, находящиеся в муниципальной собственности Муниципального образования город Алапаевск для предоставления коммунальных услуг, в состав которых, в том числе входят:

| № п.п. | Наименование имущества | Адрес местонахождения | Год ввода в эксплуатацию |
|--------|---|---|--------------------------|
| 1 | Станция повысительная насосная с оборудованием | г. Алапаевск, ул. Н.Островского, рядом с жилым домом № 16 | 1989 |
| 2 | Теплосеть от повысительной насосной станши м-на Максимовка до ТК-176 м-на Рабочий городок | г. Алапаевск | 1961 |
| 3 | Теплосети и сети горячего водоснабжения, находящиеся на территории м-на Станкозавода | г. Алапаевск, микрорайон Станкозавод | 1966/1990 |
| 4 | Теплосети, находящиеся на территории м-на Максимовка | г. Алапаевск, микрорайон Максимовка | 1989 |
| 5 | Теплосети, находящиеся на территории м-на Рабочий городок, транспортирующие тепловую энергию от котельной ШЭС | г. Алапаевск, микрорайон Рабочий городок | 1954 |
| 6 | Здание котельной ул. Лермонтова, 2 | г. Алапаевск, ул. Лермонтова, 2 | 1954 |
| 20 | Теплосети в двухтрубном исполнении, транспортирующие тепловую энергию от котельной по улице Лермонтова | г. Алапаевск, ул. Лермонтова, Монтажников, Суворова | 1954 |
| 21 | Тепловые сети протяженностью 4,5 км | п. Зыряновский | 1973 |
| 38 | Тепловые сети, транспортирующие тепловую энергию от котельной по ул. Рудакова, 5 в г. Алапаевске, в т.ч. к жилым домам по ул. 3. Космодемьянской | г. Алапаекс, м-н поселок Октябрьский | 1988 |
| 39 | Здание котельной с оборудованием: - насос подпиточный, 2 шт.; - шахта углеподачи с оборудованием; - узел химводоочистки | п. Зыряновский, ул. Октябрьская | 1973 |
| 40 | Здание котельной с оборудованием: 3 угольных котла НР-18, подпиточный блок с насосом, тепловой узел с 2 насосами, поддув (вентилятор с двигателем) монорельс с тележкой, дымовая труба | п. Зыряновский, район Новостройки | 1985 |
| 41 | Здание центральной котельной | п. Асбестовский, ул. Калинина, 6 | 1965 |
| 48 | Тепловые сети в двухтрубном исчислении, общей протяженностью 6,5 км. | п. Асбестовский | 1964, 1971 |

Минимальная цена права на заключение договора: лот № 2 – 343 067,85 рублей.

Срок действия договора безвозмездного пользования – 5 лет.

В соответствии с протоколом № 2 от 30.11.2010 в результате вскрытия конвертов по открытому конкурсу по лоту № 2 поступило две заявки: ООО «Алапаевск-Энерго» и Общество с ограниченной ответственностью Управляющая компания «Алапаевские коммунальные системы» (далее – ООО УК «Алапаевские коммунальные системы»).

Заявка № 1:

Наименование участника: ООО «Алапаевск-Энерго».

Руководитель: <...>.

Дата и время поступления: 23.11.2010 в 16 ч. 05 м.

Цена: <...>рублей.

Заявка № 2:

Наименование участника: ООО УК «Алапаевские коммунальные системы».

Руководитель: <...>.

Дата и время поступления: 23.11.2010 в 16 ч. 10 м.

Цена: <...>рублей.

Вместе с тем, согласно документам, представленным вместе с заявкой на участие в открытом конкурсе, а именно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц по состоянию на 18.11.2010, протоколам общего собрания участников общества от 23.04.2009, 25.08.2010, директором ООО УК «Алапаевские коммунальные системы» является <...>. Также в составе пакета документов, являющегося приложением к заявке имеется доверенность от директора общества <...> исполнительному директору общества <...> на право представлять интересы общества на открытом конкурсе на право заключения договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом.

При этом, согласно протоколу № 3 от 01.12.2010 о рассмотрении заявок к участию в открытом конкурсе допущены оба участника.

В результате сопоставления заявок согласно протоколу № 4 от 01.12.2010 заявке ООО «Алапаевск-Энерго» присвоен номер один, заявке ООО УК «Алапаевские коммунальные системы» - номер два.

По результату конкурса был заключен договор безвозмездного пользования муниципальным имуществом, являющимся собственностью Муниципального образования город Алапаевск Свердловской области от 08.12.2010 № 10 (далее – договор безвозмездного пользования от 08.12.2010 № 10) с ООО «Алапаевск-Энерго», в лице директора <...>.

Извещение о проведении торгов размещено 28.01.2011 на сайте torgi.gov.ru, на основании решения заседания комиссии по проведению конкурсов (протокол № 1 от 27.01.2011).

Организатор конкурса: Управление имущественных отношений.

Предмет конкурса: право заключение договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом, являющимся муниципальной собственностью Муниципального образования город Алапаевск.

Лот № 2: тепловые сети и часть административного здания, находящиеся в муниципальной собственности Муниципального образования город Алапаевск для предоставления коммунальных услуг, передачи и распределения тепловой энергии, в составе:

| № п.п. | Наименование имущества | Адрес местонахождения | Год ввода в эксплуатацию |
|--------|------------------------|-----------------------|--------------------------|
| | | | |

| | | | |
|---|--|---|------|
| 1 | Тепловые сети, транспортирующие тепловую энергию от котельной по ул. Вокзальная (МПС) в г. Алапаевск, протяженностью 0,2 км | г. Алапаевск, жилой массив в районе железнодорожной станции | 1972 |
| 2 | Тепловые сети, транспортирующие тепловую энергию от котельной по ул. Толмачева, 22 в г. Алапаевск (АПНИ), протяженность 1,3 км | г. Алапаевск, жилой массив в районе АПНИ | 1978 |
| 3 | Часть административного здания | г. Алапаевск, Базарная площадь | 1956 |

Минимальная цена права на заключение договора: лот № 2 – 952 рублей.

Срок действия договора безвозмездного пользования – 5 лет.

В соответствии с протоколом № 2 от 17.03.2011 в результате вскрытия конвертов по открытому конкурсу по лоту № 2 поступило три заявки: ООО «Алапаевск-Энерго», Общество с ограниченной ответственностью «Алапаевский Полигон» (далее – ООО «Алапаевский Полигон»), Общество с ограниченной ответственностью «Управляющая компания «КомБыт» (далее – ООО «УК «КомБыт»)).

Заявка № 1:

Наименование участника: ООО «Алапаевск-Энерго».

Руководитель: <...>.

Дата и время поступления: 16.03.2011 в 15 ч. 10 м.

Цена: <...>рублей.

Заявка № 2:

Наименование участника: ООО «Алапаевский Полигон».

Руководитель: <...>.

Дата и время поступления: 16.03.2011 в 15 ч. 15 м.

Цена: <...>рублей.

Вместе с тем, согласно документам, представленным вместе с заявкой на участие в открытом конкурсе, а именно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц по состоянию на 01.12.2010, в числе учредителей ООО «Алапаевский Полигон» состоит <...>.

Заявка № 3:

Наименование участника: ООО «УК «КомБыт».

Руководитель: <...>.

Дата и время поступления: 16.03.2011 в 16 ч. 15 м.

Цена: <...>рублей.

Согласно протоколу № 3 от 17.03.2011 о рассмотрении заявок к участию в открытом конкурсе допущены: ООО «Алапаевск-Энерго», ООО «Алапаевский Полигон». ООО «УК «КомБыт» не допущен, в связи с тем, что представленная выписка из Единого государственного реестра юридических лиц заверена руководителем общества, а не нотариально.

В результате сопоставления заявок согласно протоколу № 4 от 18.03.2011 заявке ООО «Алапаевск-Энерго» присвоен номер один, заявке ООО «Алапаевский Полигон» - номер два.

По результату конкурса был заключен договор безвозмездного пользования муниципальным имуществом, являющимся собственностью Муниципального образования город Алапаевск Свердловской области от 28.03.2011 без номера (далее – договор безвозмездного пользования от 28.03.2011 без номера) с ООО «Алапаевск-Энерго», в лице директора <...>.

Согласно п. 1 ст. 689 ГК РФ по договору безвозмездного пользования (договору ссуды) одна сторона (ссудодатель) обязуется передать или передает вещь в безвозмездное временное пользование другой стороне (ссудополучателю), а последняя обязуется вернуть ту же вещь в том состоянии, в каком она ее получила, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором.

Право передачи вещи в безвозмездное пользование в силу п. 1 ст. 690 ГК РФ принадлежит ее собственнику и иным лицам, уполномоченным на то законом или собственником.

Коммерческая организация согласно п. 2 ст. 690 ГК РФ не вправе передавать имущество в безвозмездное пользование лицу, являющемуся ее учредителем, участником, руководителем, членом ее органов управления или контроля.

В соответствии со ст. 699 ГК РФ каждая из сторон вправе во всякое время отказаться от договора безвозмездного пользования, заключенного без указания срока, известив об этом другую сторону за один месяц, если договором не предусмотрен иной срок извещения (п. 1). Если иное не предусмотрено договором, ссудополучатель вправе во всякое время отказаться от договора, заключенного с указанием срока, в порядке, предусмотренном п. 1 настоящей статьи (п. 2).

30.11.2015 Управлением имущественных отношений, в лице начальника Управления <...>, действующего на основании Положения, протокола заседания комиссии Муниципального образования город Алапаевск по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности от 26.11.2015 № 10 и ООО «Алапаевск-Энерго», в лице директора <...>, заключено дополнительное соглашение к договору безвозмездного пользования от 08.12.2010 № 10 о дополнительной передаче в безвозмездное пользование объекта коммунального назначения – тепловые сети, транспортирующие тепловую энергию от котельной по ул. Л. Чайкиной, 6 в г. Алапаевске, протяженностью 3,6 км. Кроме того, стороны определили, что договор заключается до конца отопительного сезона 2015-2016 года (но не позднее 01.06.2016).

Вместе с тем, в ответ на обращение ООО «Алапаевск-Энерго» от 23.09.2016, Управление имущественных отношений сообщило обществу (исх. № 678 от 31.10.2016), что в связи с отсутствием возражений сторон по истечении срока действия договора, договор безвозмездного пользования от 08.12.2010 № 10 в соответствии со ст.ст. 610, 621, 689 ГК РФ считается возобновленным на тех же условиях на неопределенный срок.

Также, в связи с обращением ООО «Алапаевск-Энерго» от 27.04.2017 (исх. № 99), Управление имущественных отношений направило ответ от 16.05.2017 без номера, о том, что в связи с отсутствием возражений сторон по истечении срока действия договоров безвозмездного пользования от 08.12.2010 № 10 и от 28.03.2011 без номера, такие договоры в соответствии со ст.ст. 610, 621, 689 ГК РФ считаются возобновленными на тех же условиях на неопределенный срок.

В соответствии с позицией ФАС России (письмо от 13.11.2015 № ВК/63809/15) в результате заключения дополнительных соглашений, изменяющих существенные условия договора, у сторон возникают новые правоотношения, которые должны соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения (согласно п. 1 ст. 422 ГК РФ).

С учетом вышеизложенного, заключение дополнительных соглашений, изменяющих существенные условия договора без проведения торгов, является нарушением требований, предусмотренных ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, поскольку указанные условия согласованы в момент заключения договора на торгах (п. 6 ст. 448 ГК РФ).

Согласно п. 6 ст. 448 ГК РФ если иное не установлено законом, лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают в день проведения аукциона или конкурса протокол о результатах торгов, который имеет силу договора.

Существенными условиями договора безвозмездного пользования является предмет договора (ст.ст. 689, 691 ГК РФ).

В соответствии с п. 1 ст. 610 ГК РФ договор заключается на срок, определенный договором.

Исходя из п. 1 ст. 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Согласно п. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции (в редакции Федеральных законов от 30.06.2008 № 108-ФЗ и от 08.11.2008 № 195-ФЗ) 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, прямо указанных в законе.

В силу ст. 4 ГК РФ указанные положения Закона о защите конкуренции подлежат применению к правоотношениям, возникшим после введения данной нормы в действие (02.07.2008).

Дополнительное соглашение от 30.11.2015 к договору безвозмездного пользования от 08.12.2010 № 10, а также письма (исх. № 678 от 31.10.2016, от 16.05.2017 без номера), о возобновлении срока действия договоров безвозмездного пользования муниципальным имуществом, было подписано в период, когда уже действовали положения ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

Положения п. 9 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции о возможности заключения договора на новый срок без проведения конкурса, аукциона, если иное не установлено договором и срок действия договора не ограничен законодательством РФ, при одновременном соблюдении установленных законом условий, применимы лишь по истечении срока договора аренды, указанного в ч. 1 и ч. 3 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

В силу того, что законных оснований для применения положений ч. 9 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, в данном случае не имелось, продление (возобновление) срока договоров безвозмездного пользования на новый срок должно было совершаться только по результатам проведения торгов.

Вместе с тем, антимонопольный орган обращает внимание, что упомянутые положения Закона о защите конкуренции введены законодателем в целях защиты интересов неопределенного круга лиц. Поэтому применительно к срочным договорам, срок действия которых истекает после вступления в силу Закона о защите конкуренции, положения ст. 621 ГК РФ не могут быть истолкованы как создающие возможность обхода правил об обязательности торгов в установленных законом случаях. Иное выводило бы определенный круг хозяйствующих субъектов из сферы действия антимонопольного законодательства, создавая неравные условия хозяйствования, что не отвечало бы целям и миссии Закона о защите конкуренции: свободная конкуренция и эффективная защита предпринимательства ради будущего России (Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28.12.2010 № 9143/10, Постановление Тринадцатого Арбитражного Апелляционного суда от 25.03.2011 по делу № А56-34705/2010).

20.10.2016 в Арбитражный суд Свердловской области поступило заявление ООО «Ру-Финанс» (ИНН 9701000887, ОГРН 1157746639258) о признании ООО «Алапаевск-Энерго» (ИНН 6601015450, ОГРН 1106601000582) несостоятельным (банкротом).

Определением Арбитражного суда Свердловской области от 13.01.2017 по делу № А60-50343/2016 в отношении ООО «Алапаевск-Энерго» введена процедура наблюдения.

Определением Арбитражного суда Свердловской области от 09.02.2017 временным управляющим ООО «Алапаевск-Энерго» утвержден <...> (адрес для корреспонденции: <...>), член Ассоциации <...>.

Решением Арбитражного суда Свердловской области от 19.06.2017 года процедура наблюдения в отношении ООО «Алапаевск-Энерго» прекращена, общество признано несостоятельным (банкротом), открыта процедура конкурсного производства сроком на 6 месяцев, до 19.12.2017. Исполняющим обязанности конкурсного управляющего ООО «Алапаевск-Энерго» утвержден <...> Определением Арбитражного суда Свердловской области от 21.07.2017 конкурсным управляющим общества утвержден <...> (ИНН <...>, регистрационный номер в сводном государственном реестре арбитражных управляющих - <...>, адрес для направления корреспонденции: <...>, член Ассоциации <...>).

В соответствии с объяснениями (исх. № 332 от 28.06.2018, вх. № 01-13609 от 04.07.2018), представленными Администрацией Муниципального образования город Алапаевск, за подписью исполняющего обязанности заместителя Главы Администрации Муниципального образования город Алапаевск <...>, в июне 2017 года ООО «Алапаевск-Энерго» обратилось к ссудодателю с заявлением о даче согласия на заключение Соглашения о передаче прав и обязанностей по заключенным договорам безвозмездного пользования. Обращение ООО «Алапаевск-Энерго» было рассмотрено на заседании комиссии по проведению конкурсов 09.06.2017 и руководствуясь ст. ст. 388-392.3 ГК РФ, учитывая невозможность выполнения ООО «Алапаевск-Энерго» своих обязательств по договорам, комиссией было дано разрешение на заключение Соглашения о передаче прав и обязанностей по договорам безвозмездного пользования от 08.12.2010 № 10 и от 28.03.2011 без номера.

В объяснениях конкурсного управляющего ООО «Алапаевск-Энерго» <...> (исх. № 09 от 02.07.2018, вх. № 01-13372 от 02.07.2018) указано, что общество в связи с тяжелым материальным положением и невозможностью в дальнейшем осуществлять деятельность по производству и передаче тепловой энергии обратилось к собственнику муниципального имущества с просьбой разрешить сложившуюся ситуацию. На заседании комиссии по проведению конкурсов от 09.06.2017 было принято решение, на основании и в соответствии с которым заключено Соглашение о передаче прав и обязанностей по договорам безвозмездного пользования муниципальным имуществом от 08.12.2010 № 10, от 28.03.2011 без номера.

Повесткой заседания комиссии по проведению конкурсов согласно протоколу от 09.06.2017 являлось: дача разрешения ООО «Алапаевск-Энерго» на заключение Соглашения о передаче прав и обязанностей по договорам безвозмездного пользования с ООО «Алапаевская ТГК».

Заслушали начальника Управления <...> – «Определением Арбитражного суда Свердловской области в отношении ООО «Алапаевск-Энерго» введена процедура наблюдения и назначено судебное заседание по рассмотрению дела о банкротстве. Вероятнее всего будет введено конкурсное производство, после чего будет невозможна эксплуатация муниципального имущества для целей предоставления поставки тепловой

энергии. ООО «Алапаевск-Энерго» обратилось с просьбой о даче разрешения на заключение с ООО «Алапаевская ТГК» Соглашения о передаче прав и обязанностей по договорам безвозмездного пользования от 08.12.2010 № 10 и от 28.03.2011 без номера. Необходимо принять решение о возможности дачи разрешения на заключение Соглашения о передаче прав и обязанностей».

Комиссией по проведению конкурсов принято решение дать разрешение на заключение Соглашения о передаче прав и обязанностей по договорам безвозмездного пользования муниципальным имуществом ООО «Алапаевск-Энерго» с ООО «Алапаевская ТГК».

Протокол подписан всеми присутствующими на заседании членами комиссии: <...> (начальник Управления имущественных отношений, председатель комиссии), <...> (представитель Думы Муниципального образования город Алапаевск), <...> (представитель Думы Муниципального образования город Алапаевск), <...> (начальник сводного отдела Финансового управления администрации Муниципального образования город Алапаевск), <...> (начальник отдела архитектуры и градостроительства), <...> (специалист 2 категории Управления имущественных отношений, секретарь комиссии).

В Свердловское УФАС России представлено два Соглашения о передаче прав и обязанностей по договорам безвозмездного пользования муниципальным имуществом от 08.12.2010 № 10, от 28.03.2011 без номера (далее – Соглашение о передаче прав и обязанностей):

1) Датировано 14.06.2017. Сторонами соглашения являются:

- Орган местного самоуправления, уполномоченный в сфере имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов, - Управление имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов, именуемое далее также Администрация, в лице начальника Управления <...>;

- ООО «Алапаевск- Энерго», как указано в соглашении: «в лице директора <...>», именуемое далее также Правопредшественник;

- ООО «Алапаевская ТГК», в лице генерального директора <...>, именуемое далее также Правопреемник. Полномочия <...> как генерального директора ООО «Алапаевская ТГК» также подтверждаются сведениями, содержащимися в Едином государственном реестре юридических лиц.

2) Датировано 24.07.2017. Сторонами которого являются:

- Орган местного самоуправления, уполномоченный в сфере имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов, - Управление имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов, именуемое далее также Администрация, в лице начальника Управления <...>;

- ООО «Алапаевск- Энерго», в лице конкурсного управляющего <...>, именуемое далее также Правопредшественник;

- ООО «Алапаевская ТГК», в лице генерального директора <...>, именуемое далее также Правопреемник.

Остальной текст Соглашений о передаче прав и обязанностей абсолютно идентичен.

Предмет Соглашения (п. 1): Правопредшественник передает, а правопреемник принимает права и обязанности Ссудополучателя по договору безвозмездного пользования муниципальным имуществом от 08.12.2010 № 10 и по договору безвозмездного пользования муниципальным имуществом от 28.03.2011 без номера, заключенных между Администрацией (Ссудодателем) и Правопредшественником (Ссудополучателем), о передаче в безвозмездное временное пользование муниципального имущества,

поименованного в приложении к соглашению, в составе 54 пунктов наименования имущества, в том числе:

| № п.п. | Наименование имущества | Адрес местонахождения | Год ввода в эксплуатацию |
|--------|---|---|--------------------------|
| 1 | Тепловые сети, транспортирующие тепловую энергию от котельной по ул. Вокзальная (МПС) в г. Алапаевск, протяженностью 0,2 км | г. Алапаевск, жилой массив в районе железнодорожной станции | 1972 |
| 2 | Тепловые сети, транспортирующие тепловую энергию от котельной по ул. Толмачева, 22 в г. Алапаевск (АПНИ), протяженностью 1,3 км | г. Алапаевск, жилой массив в районе АПНИ | 1978 |
| 3 | Тепловые сети, транспортирующие тепловую энергию от котельной по ул. Л. Чайкиной, 6 в г. Алапаевске, протяженностью 3,6 км | г. Алапаевск, микрорайон ДОКа | 1993 |
| 4 | Здание водозабора | г. Алапаевск, п. Зыряновский, ул. Октябрьская, 1Б, корп. 2 | 1970 |
| 5 | Скважина | г. Алапаевск, п. Зыряновский, ул. Октябрьская, 1Б, корп. 2 | 1970 |
| 6 | Станция повысительная насосная с оборудованием | г. Алапаевск, ул. Н.Островского, рядом с жилым домом № 16 | 1989 |
| 7 | Теплосеть от повысительной насосной станши м-на Максимовка до ТК-176 м-на Рабочий городок | г. Алапаевск | 1961 |
| 8 | Теплосети и сети горячего водоснабжения, находящиеся на территории м-на Станкозавода | г. Алапаевск, микрорайон Станкозавод | 1966/1990 |
| 9 | Теплосети, находящиеся на территории м-на Максимовка | г. Алапаевск, микрорайон Максимовка | 1989 |
| 10 | Теплосети, находящиеся на территории м-на Рабочий городок, транспортирующие тепловую энергию от котельной по ул. Токарей, 1 | г. Алапаевск, микрорайон Рабочий городок | 1954 |
| 11 | Здание котельной ул. Лермонтова, 2 | г. Алапаевск, ул. Лермонтова, 2 | 1954 |
| 25 | Теплосети в двухтрубном исполнении, транспортирующие тепловую энергию от котельной по улице Лермонтова | г. Алапаевск, ул. Лермонтова, Монтажников, Суворова | 1954 |
| 26 | Тепловые сети протяженностью 4,5 км | п. Зыряновский | 1973 |
| 43 | Тепловые сети, транспортирующие тепловую энергию от котельной по ул. Рудакова, 5 в г. Алапаевске, в т.ч. к жилым домам по ул. 3. Космодемьянской | г. Алапаекс, м-н поселок Октябрьский | 1988 |
| 44 | Здание котельной с оборудованием: - насос подпиточный, 2 шт.; - шахта углеподачи с оборудованием; - узел химводоочистки | п. Зыряновский, ул. Октябрьская | 1973 |
| 45 | Здание котельной с оборудованием: 3 угольных котла НР-18, подпиточный блок с насосом, тепловой узел с 2 насосами, поддув (вентилятор с двигателем) монорельс с тележкой, дымовая труба | п. Зыряновский, район Новостройки | 1985 |
| 46 | Здание центральной котельной | п. Асбестовский, ул. Калинина, 6 | 1965 |
| 53 | Тепловые сети в двухтрубном исчислении, общей протяженностью 6,5 км. | п. Асбестовский | 1964, 197_ |

В перечне передаваемого муниципального имущества (приложение № 1 к Соглашению о передаче прав и обязанностей), акте приема-передачи (приложение к Соглашению о передаче прав и обязанностей) отражено следующее.

Муниципальное имущество, поименованное в перечне под № 1 и № 2 передано по договору безвозмездного пользования муниципальным имуществом от 28.03.2011 без номера.

Муниципальное имущество, поименованное в перечне под № 3 передано по Протоколу заседания комиссии Муниципального образования город Алапаевск по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности (КЧС) от 26.11.2015 № 10, дополнительному соглашению от 30.11.2015 к договору безвозмездного пользования муниципальным имуществом от 08.12.2010 № 10.

Муниципальное имущество, поименованное в перечне под № 4 и № 5 передано по Постановлению Администрации Муниципального образования город Алапаевск № 1699 от 27.10.2011, дополнительному соглашению от 11.11.2011 к договору безвозмездного пользования муниципальным имуществом от 08.12.2010 № 10 (указанные постановление и дополнительное соглашение в Свердловское УФАС России не представлены).

Муниципальное имущество, поименованное в перечне с № 6 по № 54 передано по договору безвозмездного пользования муниципальным имуществом от 08.12.2010 № 10.

Согласно п. 2 Соглашения о передаче прав и обязанностей права и обязанности Ссудополучателя по договорам безвозмездного пользования от 08.12.2010 № 10 и от 28.03.2011 без номера переходит к Правопреемнику в полном объеме и на существующих условиях с момента подписания соглашения сторонами.

Пунктами 3 и 4 Соглашения о передаче прав и обязанностей установлено, что с момента перехода прав и обязанностей Ссудополучателя по договорам безвозмездного пользования к Правопреемнику все обязательства Правопредшественника, возникшие из договоров, прекращаются, а Администрация приобретает права требования исполнения обязательств по договорам к Правопреемнику как к стороне договора.

Администрация Муниципального образования город Алапаевск, в своих объяснениях (исх. № 332 от 28.06.2018, вх. № 01-13609 от 04.07.2018), полагает, что ООО «Алапаевск-Энерго», в лице директора <...> 14.06.2017 заключило Соглашение о передаче прав и обязанностей с ООО «Алапаевская ТГК». Впоследствии, после назначения Арбитражным судом Свердловской области конкурсного управляющего <...> данное Соглашение было продублировано за его подписью 24.07.2017, что является одобрением сделки со стороны конкурсного управляющего.

Идентичные сведения представлены конкурсным управляющим ООО «Алапаевск-Энерго» в пояснениях (исх. № 09 от 02.07.2018, вх. № 01-13372 от 02.07.2018). Конкурсный управляющий <...>, считает, что существует два соглашения, первое датировано 14.06.2017 и действовало до 23.07.2017, и второе от 24.07.2017, которое им подписано. Также в данных пояснениях указано, что для АО «Свердловскавтодор» дата перехода прав и обязанностей по договорам безвозмездного пользования муниципальным имуществом не имеет значения, так как котельная, расположенная по адресу: г. Алапаевск, ул. Рудакова, 5 перестала вырабатывать тепловую энергию в мае 2017 года и возобновила работу в сентябре 2017 года.

В силу п. 7 ст. 448 ГК РФ (в ред. от 28.03.2017) если в соответствии с законом заключение договора возможно только путем проведения торгов, победитель торгов не вправе уступать права и осуществлять перевод долга по обязательствам, возникшим из заключенного на торгах договора. Обязательства по такому договору должны быть исполнены победителем торгов лично, если иное не установлено в соответствии с законом.

Вместе с тем, с момента официального опубликования (08.05.2013) Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований, установленных Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении).

В соответствии с ч. 1 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении передача прав владения и (или) пользования объектам теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только по договорам их аренды, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства РФ и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов РФ с учетом предусмотренных названным Законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства РФ о концессионных соглашениях, за исключением предусмотренных законодательством РФ о несостоятельности (банкротстве) и законодательством РФ о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

При этом, согласно ч. 3 ст. 28.1 Закона 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 РФ 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).

В силу изложенного специальными нормами законодательства РФ, регулирующими правоотношения в сфере теплоснабжения, в сфере концессионных отношений и подлежащими исполнению органами власти и органами местного самоуправления, установлен специальный порядок передачи прав владения и пользования объектами теплоснабжения, в соответствии с которым передача таких объектов возможна исключительно по концессионным соглашениям.

Таким образом, выбор способа передачи прав владения и (или) пользования объектами жилищно-коммунального назначения (аренда или концессионное соглашение) законодатель связывает с датой ввода указанных объектов в эксплуатацию. Данные требования исключают произвольный выбор органом местного самоуправления формы, конкурса и формы договора в отношении рассматриваемых объектов.

Согласно ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных ст. 37 Закона о концессионных соглашениях, а в отношении объектов теплоснабжения, также случаев, предусмотренных статьями 51, 52, 52.1 Закона о концессионных соглашениях.

Закон о концессионных соглашениях предусматривает определенный перечень требований к содержанию и условиям концессионного соглашения. Кроме того, ст. 47 Закона о концессионных соглашениях установлен особый перечень критериев конкурса на право заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, отдельные объекты таких систем.

Поскольку срок рассматриваемого муниципального имущества Муниципального образования город Алапаевск, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию объектов из числа объектов теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет, передача прав владения и (или) пользования данными объектами должна быть осуществлена органом местного самоуправления только по концессионному соглашению.

При этом, как пролонгация договоров безвозмездного пользования муниципальным имуществом, так и заключение Соглашения о передаче прав и обязанностей, влечет нарушение публичных интересов, прав и законных интересов неопределенного круга хозяйствующих субъектов, которые были лишены возможности участвовать в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении муниципального имущества, а также нарушение запрета, установленного п. 7 ст. 448 ГК РФ.

По общему правилу, передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в муниципальной собственности, должна осуществляться в условиях равного доступа к указанному имуществу всех заинтересованных лиц. Предоставление указанных прав обуславливает получение такими лицами возможности доступа на рынок теплоснабжения на соответствующем территории, в частности на территории Муниципального образования город Алапаевск.

Нарушение порядка передачи и неверный выбор формы договора и соответственно процедуры определения лица, которому будут переданы права на муниципальное имущество, очевидно, влияет на итоговый результат.

Следовательно, действия органа местного самоуправления по пролонгации договоров безвозмездного пользования, заключению Соглашения о передаче прав и обязанностей по договорам безвозмездного пользования муниципальным имуществом в отношении объектов теплоснабжения вместо заключения концессионного соглашения влияют на развитие добросовестной конкуренции, создают преимущества лицам, которым права переданы без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, ущемляют права и законные интересы неопределенного круга хозяйствующих субъектов - потенциальных участников конкурса на право заключения концессионного соглашения, а также ограничивают доступ на рынок теплоснабжения с использованием указанных объектов.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда РФ в постановлении от 05.04.2011 № 14686/10, Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ в постановлении от 29.11.2011 № 8799/11 по делу № А66-7056/2010, а также в Определении Верховного Суда РФ от 24.06.2015 № 307КГ15-1408 в тех случаях, когда требуется проведение конкурса, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, его непроведение; за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо право ведения деятельности на нем.

Кроме того, в силу положений ст.ст. 4, 19 Закона о защите конкуренции муниципальная преференция – предоставление органами местного самоуправления

отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот, может осуществляться в определенных законом целях и с предварительного согласия антимонопольного органа.

Заключение дополнительного соглашения о пролонгации срока действия безвозмездного пользования, Соглашения о передаче прав и обязанностей создает хозяйствующим субъектам – ООО «Алапаевск-Энерго», ООО «Алапаевская ТГК» преимущественные условия в осуществлении хозяйственной деятельности путем предоставления муниципального имущества в безвозмездное пользование без проведения конкурентных процедур, что приводит к ограничению доступа иных хозяйствующих субъектов на данный рынок и, как следствие, к ограничению конкуренции на товарном рынке.

Следует учитывать, что обеспечение потребностей муниципального образования, удовлетворение его муниципальных нужд возможно исключительно путем размещения муниципального заказа в порядке, установленном Законом о концессионных соглашениях.

Необеспечение конкурентных процедур со стороны органа местного самоуправления приводит к ограничению доступа всех возможных претендующих лиц к участию в размещении заказа.

Иное понимание совокупности положений законодательных актов может привести к тому, что органы местного самоуправления по своему усмотрению будут способны принимать решения о создании преимущества хозяйствующему субъекту путем обеспечения гарантированным рынком сбыта своих услуг, обладающего правом на осуществление деятельности, приносящей доход на товарном рынке, на котором соответствующий орган выступает заказчиком товаров, работ, услуг в целях решения вопросов местного значения.

Не смотря на владение и (или) пользование муниципальным имуществом ООО «Алапаевск-Энерго», ООО «Алапаевская ТГК» на основании договоров безвозмездного пользования, Региональной энергетической комиссией Свердловской области (далее – РЭК Свердловской области) устанавливались тарифы на тепловую энергию, вырабатываемую обществами. Соответствующие нормативно-правовые акты в антимонопольный орган не представлены.

Вместе с тем, на официальном сайте Муниципального образования город Алапаевск в разделе «новости» 27.03.2017 размещена информация о визите представителя РЭК Свердловской области, содержащая: «23 марта в рамках «Дней исполнительных органов государственной власти Свердловской области» в нашем городе с рабочим визитом находился председатель Региональной энергетической комиссии Свердловской области <...>.

В ходе визита состоялась рабочая встреча с руководителями ресурсоснабжающих организаций нашего города, на которой обсуждены актуальные вопросы тарифной политики: <...> подчеркнул, что тарифы всех ресурсоснабжающих предприятий, оказывающих услуги на нашей территории, экономически обоснованы.

Важным моментом визита стал приём населения. Жителей города волновал вопрос о значительном росте в квитанциях за январь-февраль 2017 года по сравнению с предыдущими периодами платы за тепло, а так же высокая стоимость тепловой энергии (Гкалл), поставляемой ООО «Алапаевская ТГК» (руководитель <...>).

По этим вопросам даны следующие пояснения: Теплоснабжающая организация ООО «Алапаевская ТГК» обслуживает 22 котельные, в том числе 13 котельных,

работающих на твердом топливе, и тепловые сети от этих котельных до потребителей тепла – более 90% потребителей получают тепло от ООО «Алапаевская ТГК». У других теплоснабжающих организаций на нашей территории в обслуживании находится гораздо меньше объектов теплоснабжения, чем у ООО «Алапаевская ТГК» и, как следствие, несколько ниже тариф. Для информации: стоимость 1 гикаллории ООО «Алапаевская ТГК» составляет 1668,3 руб., т.е. ровно столько, сколько ранее было утверждено РЭК Свердловской области для ЗАО «ТЭКУР». При этом тариф для ООО «Алапаевская ТГК» установлен, как подчеркнул председатель РЭК Свердловской области <...>, на экономически обоснованном уровне».

Также в результате анализа нормативно-правовых актов, содержащихся на официальном сайте Муниципального образования город Алапаевск, установлено следующее.

Постановлением Администрации Муниципального образования город Алапаевск от 13.10.2017 № 1375-П утвержден перечень теплоснабжающих и теплосетевых организаций, действующих на территории Муниципального образования город Алапаевск:

Теплоснабжающими организациями являются:

- 1) ООО «Алапаевская ТГК»;
- 2) ООО «Ресурсэнерго»;
- 3) ООО «Лестех»;
- 4) АО «Свердловскавтодор» Филиал Ирбитское ДРСУ;
- 5) ОАО «РЖД» Свердловская дирекция тепловодоснабжения;
- 6) ГБСУ СОНСО «Алапаевский психоневрологический интернат».

Теплосетевыми организациями являются:

- 1) ООО «Алапаевская ТГК»;
- 2) ООО «Ресурсэнерго».

01.03.2017 (согласно данным информационно-правовой системы Консультант Плюс – 01.03.2018) постановлением Администрации Муниципального образования город Алапаевск № 256-П ООО «Алапаевская ТГК» утверждена единой теплоснабжающей организацией (далее – ЕТО) в границах зоны действия следующих источников тепловой энергии, расположенных по адресам в г. Алапаевск: улицы Коробкина, 14, Павлова, 88б, Юных Героев, 41, Горняков, 6, Герцена, 77, п. Западный, ул. Восточная, 4а, улицы Лермонтова, 2а, Колногорова, 111а, Толмачева, 12д, Перминова, 51, Токарей, 1, п. Зыряновский, улицы Октябрьская, 2, Шахтеров, 30, п. Асбестовский, ул. Калинина, 6, п. Нейво-Шайтанский, улицы Пролетарская, 111, Ленина, 35, Октябрьская, Заводская. Вместе с тем, АО «Свердловскавтодор» определено ЕТО в границах зоны действия источника тепловой энергии, расположенной по адресу: г. Алапаевск, ул. Рудакова, 5.

Постановлением Администрации Муниципального образования город Алапаевск от 27.07.2018 № 871-П ООО «Алапаевская ТГК», АО «Свердловскавтодор» признаны утратившими статус ЕТО в указанных границах зоны действия источников тепловой энергии.

При этом, в п. 2 Постановления от 27.07.2018 № 871-П в соответствии с п. 18 Правил организации теплоснабжения в РФ (утв. Постановлением Правительства РФ от 08.08.2012 № 808) установлена обязанность организаций, утративших статус ЕТО исполнять функции ЕТО до присвоения статуса ЕТО иной организации.

Постановлением Администрации Муниципального образования город Алапаевск от 31.07.2018 № 875-П внесены изменения в Постановление от 01.03.2018 № 256-П, ЕТО определено муниципальное предприятие Муниципального образования город Алапаевск

«Энерготепло» (далее – МП МО г. Алапаевск «Энерготепло») в границах зоны действия следующих источников тепловой энергии, расположенных по адресам в г. Алапаевск: улицы Вокзальная, Горняков, 6, Герцена, 77, Лермонтова, 2а, Л.Чайкиной, 6, Колногорова, 111а, Рудакова, 5, Толмачева, 12д, 22, Павлова, 88б, Перминова, 51, Юных Героев, 41, п. Западный, улицы Восточная, 4а, Октябрьская, 2, Шахтеров, 30, п. Асбестовский, ул. Калинина, 6, п. Нейво-Шайтанский, улицы Пролетарская, 111, Ленина, 35, Октябрьская, Заводская.

Передача муниципального имущества без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения конкретному хозяйствующему субъекту в безвозмездное пользование в случаях, когда законодательством предписано обязательное проведение такого конкурса, содержит в себе признаки нарушения Закона о защите конкуренции ввиду того, что такая передача создает для конкретного субъекта преимущественные условия в получении данного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к муниципальному ресурсу неопределенного круга лиц, которые также могут иметь намерение приобрести указанные права в отношении муниципального имущества, и, таким образом, приводит к ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

Таким образом, действия органа местного самоуправления согласно позиции ФАС России (письмо от 13.11.2015 № ВК/63809/15) рассматриваются антимонопольным органом как взаимосвязанные сделки, имеющие своей целью передачу без торгов прав владения и (или) пользования на муниципальное имущество.

Действия органа местного самоуправления по заключению дополнительного соглашения к договору безвозмездного пользования муниципальным имуществом, направлению ответных писем, подтверждающих пролонгацию договоров безвозмездного пользования муниципальным имуществом в «обход» обязательных процедур торгов и иных конкурентных способов приводят к недопущению, устранению, ограничению конкуренции и рассматриваются в качестве нарушений ст. 16 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, в действиях Органа местного самоуправления, уполномоченным в сфере имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов, - Управления имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов Муниципального образования город Алапаевск, Общества с ограниченной ответственностью «Алапаевск-Энерго», Общества с ограниченной ответственностью «Алапаевская ТГК» усматриваются признаки нарушения ст. 16 Закона о защите конкуренции, что выразилось в достижении соглашения, осуществлении согласованных действий, направленных на недопущение конкуренции в сфере теплоснабжения, путем заключения дополнительного соглашения к договору безвозмездного пользования муниципальным имуществом от 08.12.2010 № 10, направления ответных писем, подтверждающих пролонгацию договоров безвозмездного пользования муниципальным имуществом от 08.12.2010 № 10 и от 28.03.2011 без номера, заключения Соглашения о передаче прав и обязанностей по договорам безвозмездного пользования от 08.12.2010 № 10 и от 28.03.2011 без номера.

На основании вышеизложенного издан Приказ Свердловского УФАС России от 11.10.2018 № 330 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ст. 16 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь ч.ч. 13, 14, 15 ст. 44 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 07-07/13/2018 к рассмотрению на **13.11.2018 в 11 час. 00 мин.** по адресу: г. Екатеринбург, ул. Московская, д. 11, каб. 314 (зал заседаний).

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела:

в качестве ответчиков:

- Орган местного самоуправления, уполномоченный в сфере имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов, - Управление имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов Муниципального образования город Алапаевск (ОГРН 10696010007000, ИНН 6601009753, КПП 660101001, 624600, Свердловская область, город Алапаевск, ул. Ленина, д. 18, дата и место регистрации: 24.01.2006, г. Екатеринбург);

- Общество с ограниченной ответственностью «Алапаевск-Энерго» (ОГРН 1106601000582, ИНН 6601015450, КПП 660101001, 624603, Свердловская область, город Алапаевск, ул. Калинина, д. 2, дата и место регистрации: 24.08.2010, г. Екатеринбург, состояние: находится в стадии ликвидации);

- Общество с ограниченной ответственностью «Алапаевская ТГК» (ОГРН 1156658051802, ИНН 6670353193, КПП 667701001, 620078, Свердловская область, город Екатеринбург, ул. Мира, д. 41, кв. 305, дата и место регистрации: 06.08.2015, г. Екатеринбург);

в качестве заявителя:

- Акционерное общество «Свердловскавтодор» (ОГРН 1106658022250, ИНН 6658374729, КПП 665801001, 620014, Свердловская область, город Екатеринбург, ул. Московская, д. 11, дата и место регистрации: 30.12.2010, г. Екатеринбург).

3. На основании ч. 5 ст. 45 Закон о защите конкуренции Органу местного самоуправления, уполномоченный в сфере имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов, - Управлению имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов Муниципального образования город Алапаевск, **в срок до 12.11.2018** представить в адрес Свердловского УФАС России:

- письменные объяснения по признакам нарушения антимонопольного законодательства;

- копию Устава/Положения;

- иные материалы и документы, имеющие значение для рассмотрения дела по существу.

4. На основании ч. 5 ст. 45 Закон о защите конкуренции Обществу с ограниченной ответственностью «Алапаевск-Энерго» **в срок до 12.11.2018** представить в адрес Свердловского УФАС России:

- письменные объяснения по признакам нарушения антимонопольного законодательства;

- копию Устава;

- перечень лиц, входящих в одну группу лиц с ООО «Алапаевск-Энерго», с указанием оснований, по которым такие лица входят в эту группу, по форме, утвержденной Приказом ФАС России от 20.11.2006 № 293. В случае привлечения третьих лиц для ведения такого перечня лиц, входящих в одну группу лиц, с указанием оснований, по которым такие лица входят в эту группу, Учреждению необходимо запросить информацию у указанных третьих лиц и представить ее в Свердловское УФАС России в установленный срок;

- сведения о рынке (наименование), согласно ОКВЭД, на котором осуществляет

деятельность ООО «Алапаевск-Энерго»;

- сведения о территории, на которой осуществляет деятельность ООО «Алапаевск-Энерго»;

- иные материалы и документы, имеющие значение для рассмотрения дела по существу.

5. На основании ч. 5 ст. 45 Закон о защите конкуренции Обществу с ограниченной ответственностью «Алапаевская ТГК» **в срок до 12.11.2018** представить в адрес Свердловского УФАС России:

- письменные объяснения по признакам нарушения антимонопольного законодательства;

- копию Устава;

- перечень лиц, входящих в одну группу лиц с ООО «Алапаевская ТГК», с указанием оснований, по которым такие лица входят в эту группу, по форме, утвержденной Приказом ФАС России от 20.11.2006 № 293. В случае привлечения третьих лиц для ведения такого перечня лиц, входящих в одну группу лиц, с указанием оснований, по которым такие лица входят в эту группу, Обществу необходимо запросить информацию у указанных третьих лиц и представить ее в Свердловское УФАС России в установленный срок;

- сведения о рынке (наименование), согласно ОКВЭД, на котором осуществляет деятельность ООО «Алапаевская ТГК»;

- сведения о территории, на которой осуществляет деятельность ООО «Алапаевская ТГК»;

- иные материалы и документы, имеющие значение для рассмотрения дела по существу.

Согласно ч. 5 ст. 19.8 КоАП РФ непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством РФ, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, за исключением случаев, предусмотренных частями 3, 4 и 7 настоящей статьи, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации), за исключением случаев, предусмотренных частью 8 настоящей статьи - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Явка ответчика по делу, заявителя, ответчика и заинтересованных лиц или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Председатель Комиссии

<...>