



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела № 066/01/16-1463/2023 о нарушении антимонопольного
законодательства к рассмотрению

11 мая 2023 года

город Екатеринбург

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

У С Т А Н О В И Л:

В Свердловское УФАС России поступили заявления * (вх. № 1768/23 от 30.01.2023, перенаправлено Прокуратурой города Полевского (вх. № 6503/23 от 27.03.2023), * (вх. № 3703/23 от 21.02.2023, перенаправлено Прокуратурой города Полевского (вх. № 5366/23 от 14.03.2023) о нарушении антимонопольного законодательства Администрацией Полевского городского округа и ОАО «Полевская коммунальная компания» при предоставлении из бюджета Полевского городского округа субсидии ОАО «Полевская коммунальная компания» на возмещение затрат, понесенных при выполнении работ по модернизации, замене морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым, более производительным оборудованием.

В соответствии с п. 2 ч. 2 ст. 39 Закона о защите конкуренции одним из оснований для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является заявление юридического или физического лица, указывающее на признаки нарушения антимонопольного законодательства.

На основании приказа Свердловского УФАС России от 02.05.2023 № 188/23 возбуждено дело № 066/01/16-1463/2023 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Администрации Полевского городского округа, Думы Полевского городского округа шестого созыва и ОАО «Полевская коммунальная компания».

1. 01.07.2015 между Главой Полевского городского округа Ковалевым Александром Владимировичем (Концедент) и ОАО «Полевская коммунальная компания» (Концессионер) были заключены концессионные соглашения в отношении (далее – концессионные соглашения):

- систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водоснабжения, расположенных в северной части г. Полевского и сел Мраморское, Курганово, Косой Брод;

- систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водоотведения, расположенных в северной части г. Полевского и сел Курганово, Косой Брод;

- систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов теплоснабжения, расположенных в северной части г. Полевского и сел Мраморское, Курганово, Косой Брод.

В соответствии с концессионными соглашениями концессионер обязуется за свой счет модернизировать, а также осуществлять текущие ремонты имущества, состав и описание которого определен в таких соглашениях, право собственности на которое принадлежит концеденту, осуществлять обслуживание и эксплуатацию объектов соглашений, в т.ч. осуществлять передачу и распределение ресурсов: водоснабжение, тепловой энергии (в т.ч. на горячее водоснабжение), осуществлять услуги по водоотведению (п. 1 концессионных соглашений).

В силу ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ (*ред. от 29.12.2014*) «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) по концессионному соглашению 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.

К реконструкции объекта концессионного соглашения относятся мероприятия по его переустройству на основе внедрения новых технологий, механизации и автоматизации производства, модернизации и замены морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым более производительным оборудованием, изменению технологического или функционального назначения объекта концессионного соглашения или его отдельных частей, иные мероприятия по улучшению характеристик и эксплуатационных свойств объекта концессионного соглашения (ч. 3 ст. 3 Закона о концессионных соглашениях).

Согласно п. 11 ч. 1 ст. 4 Закона 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.

Концессионное соглашение может быть заключено без проведения конкурса в случаях, предусмотренных частью 6 статьи 29, частью 7 статьи 32 настоящего Федерального закона, частями 2, 2.1, 2.2 и 4.10 настоящей статьи, с концессионером, определенным решением Правительства Российской Федерации, а также в иных предусмотренных федеральным законом случаях (п. 1 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях).

Согласно ч. 2.1 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях в случае, *если объектом концессионного соглашения является имущество, указанное в части 1.2 статьи 10 настоящего Федерального закона (объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем)*, концессионное соглашение может быть заключено без проведения конкурса с лицом, у которого права владения и пользования имуществом, которое в соответствии с настоящим Федеральным законом

может использоваться в качестве объекта концессионного соглашения и необходимо для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, возникли на основании нескольких договоров аренды, при соблюдении одновременно следующих условий:

1) объектом заключаемого концессионного соглашения является имущество, которое было передано арендатору в соответствии с договорами аренды, создано и (или) реконструировано арендатором по такому договору или таким договорам, входит в состав системы централизованного теплоснабжения, централизованной системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения и (или) предназначено для использования по общему назначению с объектами теплоснабжения, централизованной системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, и для обеспечения единого технологического процесса и осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, и в соответствии с настоящим Федеральным законом может быть объектом концессионного соглашения и иным передаваемым концедентом концессионеру по концессионному соглашению имуществом;

2) все договоры аренды, в соответствии с которыми у арендатора возникли права владения и пользования имуществом, являющимся объектом концессионного соглашения, заключены в установленном порядке;

3) все договоры аренды, в соответствии с которыми у арендатора возникли права владения и пользования имуществом, являющимся объектом концессионного соглашения, заключены до 1 января 2010 года.

Так, рассматриваемые концессионные соглашения были заключены без проведения конкурса, в связи с тем, что между МУП «Жилищно-коммунальное хозяйство № 1» Полевского городского округа (в последующем арендодателем выступало Управление муниципальным имуществом Полевского городского округа, в связи с передачей объектов недвижимого имущества в казну Полевского городского округа) и ОАО «Полевская коммунальная компания» был заключен договор № 207/07 от 15.06.2007 аренды недвижимого имущества (водопроводные сети, канализационные сети, тепловые сети, оборудование) (с учетом дополнительных соглашений от 25.06.2007, 16.05.2008 (№ 8-08), 20.08.2013, далее также — договор аренды).

Согласно Дополнительному соглашению № 1 от 25.06.2007 к договору аренды при использовании имущества после истечения срока договора при отсутствии возражений со стороны арендодателя будут применяться положения п. 2 ст. 621 ГК РФ.

Согласно п. 2 ст. 621 ГК РФ если арендатор продолжает пользоваться имуществом после истечения срока договора при отсутствии возражений со стороны арендодателя, договор считается возобновленным на тех же условиях на неопределенный срок (статья 610).

В соответствии с п. 2 ст. 610 ГК РФ если срок аренды в договоре не определен, договор аренды считается заключенным на неопределенный срок.

В силу п. 3 ст. 610 ГК РФ законом могут устанавливаться максимальные (предельные) сроки договора для отдельных видов аренды, а также для аренды отдельных видов имущества. В этих случаях, если срок аренды в договоре не определен и ни одна из сторон не отказалась от договора до истечения предельного срока, установленного законом, договор по истечении предельного срока прекращается.

Договор аренды, заключенный на срок, превышающий установленный законом предельный срок, считается заключенным на срок, равный предельному.

Срок договора аренды объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, не может быть более чем десять лет (ч. 4 ст. 28.2 Федерального закон от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении»).

Срок договора аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 статьи 41.1 (централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности) настоящего Федерального закона, не может быть более чем десять лет (ч. 4 ст. 41.2 Федерального закон от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении»).

Таким образом, максимальные (предельные) сроки договора аренды установлены в Федеральном закон от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» и Федеральном закон от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».

В силу изложенного, гражданское законодательство и законодательство о теплоснабжении, водоснабжении, водоотведении признает ограничение срока договора аренды рассматриваемых объектов, которое не может быть преодолено конклюдентными действиями сторон этого договора.

Концессионное соглашение должно включать в себя, в том числе, следующее существенное условие срок действия концессионного соглашения (п. 3 ч. 1 ст. 10 Закона о концессионных соглашениях).

В соответствии с ч. 3 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение, заключенное без проведения конкурса в соответствии с частями 2 и 2.1 настоящей статьи, должно удовлетворять следующим требованиям:

1) дата окончания срока действия концессионного соглашения устанавливается соглашением сторон и не может наступить позднее даты окончания срока действия договора аренды, в соответствии с которым у арендатора возникли права владения и пользования имуществом, являющимся объектом концессионного соглашения (в случае заключения концессионного соглашения с лицом, у которого права владения и пользования имуществом, указанным в части 2.1 настоящей статьи, возникли на основании нескольких договоров аренды - наиболее поздняя из дат окончания срока действия договора аренды по отношению к датам окончания сроков действия иных договоров аренды);

2) заключение концессионного соглашения не влечет за собой ухудшение положения сторон договора аренды, а также потребителей производимых арендатором товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг;

3) заключаемое концессионное соглашение содержит все существенные условия концессионного соглашения, установленные статьей 10 настоящего Федерального закона, и обязанности концессионера, установленные статьей 8 настоящего Федерального закона, в том числе обязанность концессионера по созданию и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения и осуществлению деятельности с использованием (эксплуатацией) такого объекта;

4) заключаемое концессионное соглашение не может предусматривать уменьшение инвестиционных обязательств концессионера по созданию и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения по сравнению с инвестиционными обязательствами арендатора, предусмотренными договором аренды.

Таким образом, договор аренды должен был прекратить действие 15.06.2017, то есть по истечении десяти лет с момента его заключения (15.06.2007).

Вместе с тем, концессионные соглашения от 01.07.2015 заключены со сроком действия до 30.06.2025 (п. 43 концессионных соглашений), что противоречит требованиям, установленным на момент заключения таких соглашений пунктом 3

статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, так как дата окончания срока действия концессионных соглашений (30.06.2025) наступает позднее даты окончания срока действия договора аренды (15.06.2017), в соответствии с которым у арендатора возникли права владения и пользования имуществом, являющимся объектом концессионных соглашений.

В силу указанного, в соответствии с требованиями законодательства дата окончания срока действия концессионных соглашений – 15.06.2017.

На момент окончания в соответствии с требованиями законодательства срока действия концессионных соглашений Закон о концессионных соглашениях действовал в редакции от 03.07.2016.

Согласно ч. 1 ст. 13 Закона о концессионных соглашениях (в ред. от 03.07.2016) концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 настоящего Федерального закона.

В силу ч. 1 ст. 37 и ст. 51 Закона о концессионных соглашениях (в ред. от 03.07.2016) предусмотрены случаи заключения концессионного соглашения без проведения конкурса. При этом, ни одно из предусмотренных оснований не освобождает Администрацию Полевского городского округа от проведения конкурса после прекращения срока действия концессионных соглашений.

Таким образом, в случае необходимости передачи рассматриваемых объектов в рамках концессионных соглашений заинтересованному лицу уже после прекращения срока действия концессионных соглашений от 01.07.2015 Администрация Полевского городского округа обязана была провести конкурс на право заключения концессионного соглашения, что не было сделано, при этом, фактически (без правовых на то оснований) рассматриваемые объекты недвижимости по настоящий момент (2023 год) находятся во владении и пользовании ОАО «Полевская коммунальная компания».

2. Решение о заключении концессионных соглашений оформлено Постановлением Главы Полевского городского округа № 1292 от 29.06.2015 «О заключении концессионного соглашения в отношении объектов коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства с ОАО «Полевская коммунальная компания».

В соответствии с ч. 3 ст. 22 Закона о концессионных соглашениях в случае, если федеральным законом предусмотрено заключение концессионного соглашения без проведения конкурса, решением о заключении концессионного соглашения устанавливаются условия концессионного соглашения, порядок заключения концессионного соглашения и требования к концессионеру.

Решение о заключении концессионного соглашения принимается с учетом требований, установленных бюджетным законодательством Российской Федерации (п. 1 ст. 22 Закона о концессионных соглашениях).

В силу ч. 1 ч. 2 ст. 22 Закона о концессионных соглашениях решением о заключении концессионного соглашения устанавливаются условия концессионного соглашения в соответствии со статьей 10 настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 2 ст. 10 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение помимо предусмотренных частями 1, 1.1 и 1.2 настоящей статьи существенных условий может содержать иные не противоречащие законодательству Российской Федерации условия, в том числе, обязательства концедента по финансированию части расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, расходов на использование (эксплуатацию) указанного объекта, по предоставлению концессионеру государственных или муниципальных гарантий, размер принимаемых концедентом на себя расходов, размер платы концедента

по концессионному соглашению, а также размер, порядок и условия предоставления концедентом концессионеру государственных или муниципальных гарантий (п. 9).

Кроме того, согласно ч. 13 ст. 3 Закона о концессионных соглашениях концедент вправе принимать на себя часть расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, использование (эксплуатацию) объекта концессионного соглашения и предоставлять концессионеру государственные или муниципальные гарантии в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации. Размер принимаемых концедентом на себя расходов, а также размер, порядок и условия предоставления концедентом концессионеру государственных или муниципальных гарантий должны быть указаны в решении о заключении концессионного соглашения, в конкурсной документации, в концессионном соглашении. Решение о выплате платы концедента по концессионному соглашению может быть принято в случае, если установление платы концедента по концессионному соглашению определено в качестве критериев конкурса.

В соответствии с п. 6 ст. 78 Бюджетного кодекса РФ в бюджетах бюджетной системы Российской Федерации могут предусматриваться бюджетные ассигнования на предоставление субсидий юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям, являющимся стороной концессионных соглашений, а также юридическим лицам, являющимся стороной соглашений о государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве. Указанные субсидии предоставляются в соответствии с условиями и сроками, предусмотренными соглашениями о государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве, концессионными соглашениями, заключенными в порядке, определенном соответственно законодательством Российской Федерации о государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве, законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях.

При этом, в Постановлении Главы Полевского городского округа № 1292 от 29.06.2015 «О заключении концессионного соглашения в отношении объектов коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства с ОАО «Полевская коммунальная компания» отсутствует информация, предусмотренная п. 9 ч. 2 ст. 10, п. 13 ст. 3 Закона о концессионных соглашениях, в том числе, о размере принимаемых концедентом на себя расходов, размере платы концедента по концессионному соглашению.

При этом, в концессионных соглашениях обозначено следующее:

«11. Концессионер обязан за свой счет осуществлять модернизацию и текущий ремонт Объекта Соглашения, проводить мероприятия по улучшению характеристик и эксплуатационных свойств имущества «...». Обязан за свой счет осуществить в отношении объектов иного имущества замену морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым, более производительным оборудованием.

12. «...»

13. Концедент обязуется оказывать Концессионеру содействие при выполнении работ по созданию объектов Соглашения, в том числе имеет право осуществлять софинансирование работ за счет средств местного бюджета.

14. Концедент обязуется оказывать Концессионеру содействие при выполнении работ по модернизации, замене морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым, более производительным оборудованием, в том числе имеет право осуществлять софинансирование работ за счет средств местного бюджета».

Таким образом, в решении о заключении концессионных соглашений (Постановление Главы Полевского городского округа № 1292 от 29.06.2015 «О

заключении концессионного соглашения в отношении объектов коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства с ОАО «Полевская коммунальная компания»), а также в самих концессионных соглашениях отсутствуют положения о размере принимаемых концедентом на себя расходов, размере платы концедента по концессионному соглашению, условия и сроки предоставления субсидий.

Утверждение местного бюджета Полевского городского округа и отчета о его исполнении находится в исключительной компетенции Думы Полевского городского округа (ст. 25 Устава Полевского городского округа, утв. Решением Думы Полевского городского округа от 30 октября 2008 г. № 686).

Внесение изменений и дополнений в решения Думы осуществляется путем принятия Думой соответствующего решения (ст. 26 Устава Полевского городского округа, утв. Решением Думы Полевского городского округа от 30 октября 2008 г. № 686).

Решением Думы Полевского городского округа № 495 от 31.03.2022 по обращению Главы Полевского городского округа внесены изменения и дополнения в решение Думы Полевского городского округа от 16.12.2021 № 464 «О бюджете Полевского городского округа на 2022 год и плановый период 2023 и 2024 годов», а именно дополнен пункт 11 подпунктом 5 о предоставлении из местного бюджета юридическому лицу субсидии следующего содержания:

«5) субсидии ОАО «Полевская коммунальная компания» на возмещение затрат, понесенных при выполнении работ по модернизации, замене морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым, более производительным оборудованием:

20 475,00 тысяч рублей на 2022 год;

40 885,00 тысяч рублей на 2023 год;

40 885,00 тысяч рублей на 2024 год».

При этом, в Решение Думы Полевского городского округа от 16.12.2021 № 464 «О бюджете Полевского городского округа на 2022 год и плановый период 2023 и 2024 годов» вносились и последующие изменения относительно размеров субсидии ОАО «Полевская коммунальная компания».

В соответствии с ч. 2 ст. 157 Бюджетного кодекса РФ счетная палата Российской Федерации, контрольно-счетные органы субъектов Российской Федерации и муниципальных образований также осуществляют бюджетные полномочия по экспертизе проектов законов (решений) о бюджетах, иных нормативных правовых актов бюджетного законодательства Российской Федерации, в том числе обоснованности показателей (параметров и характеристик) бюджетов.

Счетной палатой Полевского городского округа была проведена экспертиза проекта решения Думы Полевского городского округа «О внесении изменений и дополнений в решение Думы Полевского городского округа от 16.12.2021 № 464 «О бюджете Полевского городского округа на 2022 год и плановый период 2023 и 2024 годов», в результате чего было принято Заключение от 23.03.2022 на проект решения Думы Полевского городского округа «О внесении изменений и дополнений в решение Думы Полевского городского округа от 16.12.2021 № 464 «О бюджете Полевского городского округа на 2022 год и плановый период 2023 и 2024 годов» (далее также – заключение).

Заключением было установлено нижеследующее:

«1) в рамках реализации муниципальной программы «Развитие жилищно-коммунального хозяйства и повышение энергетической эффективности в Полевском городском округе на 2020-2024 годы»:

- по подпрограмме 1 «Развитие и модернизация систем коммунальной инфраструктуры Полевского городского округа» за счет сокращения бюджетных ассигнований по направлению «Ремонт инженерных сетей коммунальной инфраструктуры Полевского городского округа» на 20 475,0 тыс. руб. в связи с изменением способа финансового обеспечения выполнения работ предлагается увеличение бюджетных ассигнований по направлению «Предоставление субсидии ОАО «Полевская коммунальная компания» на возмещение затрат, понесенных при выполнении работ по модернизации, замене морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым, более производительным оборудованием» в сумме 20 475,0 тыс. руб. для обеспечения ремонта объектов коммунальной инфраструктуры Полевского городского округа, преданных в концессию ОАО «Полевская коммунальная компания».

Мероприятия по модернизации и замене морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым более производительным оборудованием в соответствии с частью 3 статьи 3 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» относятся к реконструкции объекта концессионного соглашения.

Согласно части 13 статьи 3 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» концедент вправе принимать на себя часть расходов на реконструкцию объекта концессионного соглашения. При этом, размер принимаемых концедентом на себя расходов должен быть указан в концессионном соглашении.

Концессионными соглашениями, заключенными 01.07.2015 года между Главой Полевского городского округа (концедент) и ОАО «Полевская коммунальная компания» (концессионер) предусмотрено право концедента осуществлять софинансирование работ по модернизации и замене морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым более производительным оборудованием за счет средств местного бюджета. Однако, размер принимаемых концедентом на себя расходов в концессионных соглашениях не указан. Соответственно, объем бюджетных ассигнований на предоставление субсидии ОАО «Полевская коммунальная компания» на возмещение затрат, понесенных при выполнении работ по модернизации, замене морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым, более производительным оборудованием не является обоснованным, выделение бюджетных ассигнований противоречит положениям статьи 65, пункта 6 статьи 78 Бюджетного кодекса РФ.

Согласно статье 65 Бюджетного кодекса РФ формирование расходов бюджетов бюджетной системы Российской Федерации осуществляется в соответствии с расходными обязательствами, обусловленными установленным законодательством Российской Федерации разграничением полномочий федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления, исполнение которых согласно законодательству Российской Федерации, международным и иным договорам и соглашениям должно происходить в очередном финансовом году (очередном финансовом году и плановом периоде) за счет средств соответствующих бюджетов. Под расходным обязательством согласно [статье 6](#) Бюджетного кодекса РФ понимаются обусловленные законом, иным нормативным правовым актом, договором или соглашением обязанности публично-правового образования (Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования) или действующего от его имени казенного учреждения предоставить физическому или юридическому лицу, иному публично-правовому образованию, субъекту международного права средства из соответствующего бюджета.

Согласно пункту 6 статьи 78 Бюджетного кодекса РФ субсидии юридическим лицам, являющимся стороной концессионных соглашений, предоставляются в соответствии с условиями и сроками, предусмотренными концессионными соглашениями».

При этом, Дума Полевского городского округа, не основываясь на заключении Счетной палаты Полевского городского округа, которая указывает на необоснованность выделения бюджетных ассигнований, утвердила предоставление из местного бюджета субсидии ОАО «Полевская коммунальная компания» на возмещение затрат, понесенных при выполнении работ по модернизации, замене морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым, более производительным оборудованием.

Вместе с указанным, 05.04.2022 Дума Полевского городского округа направила в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области запрос на предоставление разъяснений о возможных признаках нарушения антимонопольного законодательства при выделении администрацией Полевского городского округа соответствующих субсидий коммерческой организации. Указанный запрос был перенаправлен в Федеральную антимонопольную службу.

Федеральная антимонопольная служба письмом (исх. № ВК/44343/22 от 04.05.2022) сообщила, что если на этапе заключения концессионного соглашения концедентом не принято решение о принятии на себя части расходов (платы концедента) и, соответственно, указанные расходы (плата концедента) не включалась в конкурсную документацию и не являлось критериями конкурса на право заключения концессионного соглашения, устанавливать такие расходы (плату концедента) на этапе реализации концессионного соглашения путем заключения дополнительного соглашения не допускается. Принятие концедентом после заключения концессионного соглашения решения о возможности софинансирования части расходов на строительство и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, использование (эксплуатацию) объекта концессионного соглашения, выплате платы концедента противоречит действующему законодательству.

При этом, Глава Полевского городского округа утвердил Порядок предоставления из бюджета Полевского городского округа субсидии ОАО «Полевская коммунальная компания» на возмещение затрат, понесенных при выполнении работ по модернизации, замене морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым, более производительным оборудованием, в 2022-2023 годах (далее также - затраты) (утв. Постановлением № 484-ПА от 23.06.2022 (в редакциях).

28.07.2022 между Администрацией Полевского городского округа и ОАО «Полевская коммунальная компания» было заключено соглашение № 1 на возмещение затрат (далее также – соглашение).

Согласно п. 2.1 субсидия предоставляется Получателю в общем размере 61 360 000,00 рублей, в том числе, в 2022 году 20 475 000,00 руб., в 2023 году – 40 885 000,00 руб. (с учетом дополнительного соглашения № 2: субсидия предоставляется Получателю в общем размере 59 094 754,80 рублей, в том числе, в 2022 году 59 094 754,80 руб.).

14.06.2022 по результатам закупочной процедуры, проведенной в соответствии с положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», заключен договор между ОАО «Полевская коммунальная компания» (заказчик) и ООО «Строительно-монтажная компания» (подрядчик) на выполнение работ по модернизации, замене морально устаревшего оборудования на сетях теплоснабжения по ул. Коммунистической новым, более производственным оборудованием на сумму 65 586 924, 80 руб.

09.11.2022 ООО «Полевская коммунальная компания» направила Главе Полевского городского округа заявку на получение субсидии на возмещение затрат с запрашиваемой суммой 20 475 000 руб.,

16.12.2022 ООО «Полевская коммунальная компания» направила Главе Полевского городского округа заявку на получение субсидии на возмещение затрат с запрашиваемой суммой 38 619 754,80 руб.

16.11.2022, 22.12.2022 состоялись заседания Комиссий по рассмотрению заявок на предоставление субсидии ОАО «Полевская коммунальная компания» на возмещение затрат, по результатам которых было решено предоставить субсидию ОАО «Полевская коммунальная компания» в размере 20 475 000,00 руб. и в размере 38 619 754, 80 руб.

При этом, Управлением установлено нижеследующее.

В силу ст. 69 Бюджетного кодекса РФ к бюджетным ассигнованиям относятся ассигнования на:

предоставление бюджетных инвестиций юридическим лицам, не являющимся государственными (муниципальными) учреждениями и государственными (муниципальными) унитарными предприятиями;

предоставление субсидий юридическим лицам (за исключением субсидий государственным (муниципальным) учреждениям), индивидуальным предпринимателям, физическим лицам.

В соответствии со ст. 6 Бюджетного кодекса РФ бюджетные инвестиции - бюджетные средства, направляемые на создание или увеличение за счет средств бюджета стоимости государственного (муниципального) имущества.

Субсидии юридическим лицам (за исключением субсидий государственным (муниципальным) учреждениям), индивидуальным предпринимателям, а также физическим лицам - производителям товаров, работ, услуг предоставляются на безвозмездной и безвозвратной основе в целях возмещения недополученных доходов и (или) финансового обеспечения (возмещения) затрат в связи с производством (реализацией) товаров (за исключением подакцизных товаров, кроме автомобилей легковых и мотоциклов, алкогольной продукции, предназначенной для экспортных поставок, винограда, винодельческой продукции, произведенной из указанного винограда: вин, игристых вин (шампанских), ликерных вин с защищенным географическим указанием, с защищенным наименованием места происхождения (специальных вин), виноматериалов, если иное не предусмотрено нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации), выполнением работ, оказанием услуг (п. 1 ст. 78 Бюджетного кодекса РФ).

В соответствии с п. 6 ст. 78 Бюджетного кодекса РФ в бюджетах бюджетной системы Российской Федерации могут предусматриваться бюджетные ассигнования на предоставление субсидий юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям, являющимся стороной концессионных соглашений, а также юридическим лицам, являющимся стороной соглашений о государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве. Указанные субсидии предоставляются в соответствии с условиями и сроками, предусмотренными соглашениями о государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве, концессионными соглашениями, заключенными в порядке, определенном соответственно законодательством Российской Федерации о государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве, законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях.

В бюджетах бюджетной системы Российской Федерации, в том числе в рамках государственных (муниципальных) программ, могут предусматриваться бюджетные

ассигнования на осуществление бюджетных инвестиций в форме капитальных вложений в объекты государственной (муниципальной) собственности в соответствии с решениями, указанными в пунктах 2 и 3 настоящей статьи (п. 1 ст. 79 Бюджетного кодекса РФ).

Капитальные вложения - инвестиции в основной капитал (основные средства), в том числе затраты на новое строительство, реконструкцию и техническое перевооружение действующих предприятий, приобретение машин, оборудования, инструмента, инвентаря, проектно-изыскательские работы и другие затраты (ст. 1 Федерального закона от 25.02.1999 № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений»).

К реконструкции объекта концессионного соглашения относятся мероприятия по его переустройству на основе внедрения новых технологий, механизации и автоматизации производства, модернизации и замены морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым более производительным оборудованием, изменению технологического или функционального назначения объекта концессионного соглашения или его отдельных частей, иные мероприятия по улучшению характеристик и эксплуатационных свойств объекта концессионного соглашения (ч. 3 ст. 3 Закона о концессионных соглашениях в действующей редакции).

В соответствии с п. 5 ст. 79 Бюджетного кодекса РФ бюджетные инвестиции в объекты капитального строительства государственной (муниципальной) собственности могут осуществляться в соответствии с концессионными соглашениями.

Таким образом, по концессионным соглашениям могут предоставляться бюджетные ассигнования в форме субсидий и бюджетных инвестиций, но только в соответствии с условиями таких концессионных соглашений.

При этом, концессионными соглашениями от 01.07.2015 не установлены условия предоставления бюджетных ассигнований юридическому лицу ОАО «Полевская коммунальная компания».

В силу п. 3 ст. 78 Бюджетного кодекса РФ нормативные правовые акты, муниципальные правовые акты, регулирующие предоставление субсидий юридическим лицам (за исключением субсидий государственным (муниципальным) учреждениям), индивидуальным предпринимателям, а также физическим лицам - производителям товаров, работ, услуг, должны соответствовать общим требованиям, установленным Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 18.09.2020 № 1492 утверждены общие требования к нормативным правовым актам, муниципальным правовым актам, регулирующим предоставление субсидий, в том числе грантов в форме субсидий, юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям, а также физическим лицам - производителям товаров, работ, услуг (далее также – Постановление № 1492).

Как отмечалось выше, Глава Полевского городского округа утвердил Порядок предоставления из бюджета Полевского городского округа субсидии ОАО «Полевская коммунальная компания» на возмещение затрат, понесенных при выполнении работ по модернизации, замене морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым, более производительным оборудованием, в 2022-2023 годах (утв. Постановлением № 484-ПА от 23.06.2022 (в редакциях), где указано, что данное Постановление утверждено, в том числе, в соответствии с Постановлением № 1492).

Однако, в п. 2 (абз. 1) Постановления № 1492 установлено, что общие требования, утвержденные настоящим постановлением, не распространяются на нормативные правовые акты и муниципальные правовые акты, регулирующие предоставление из соответствующего бюджета бюджетной системы Российской Федерации:

субсидий в целях реализации соглашений о государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве, концессионных соглашений, соглашений о защите и поощрении капиталовложений, заключаемых в порядке, определенном соответственно законодательством Российской Федерации о государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве, законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях, законодательством Российской Федерации о защите и поощрении капиталовложений в Российской Федерации, предусмотренных пунктами 6 и 8.1 статьи 78 Бюджетного кодекса Российской Федерации.

Таким образом, местная администрация при предоставлении субсидии в рамках п. 6 ст. 78 Бюджетного кодекса РФ не может принять муниципальный правовой акт в соответствии с требованиями Постановления № 1492, а должна при предоставлении такой субсидии **руководствоваться условиями концессионных соглашений, которыми должен быть урегулирован порядок предоставления бюджетных ассигнований.**

Однако в концессионных соглашениях отсутствуют условия, сроки, размеры предоставления бюджетных ассигнований, в силу чего у Администрации Полевского городского округа отсутствовала возможность предоставления субсидии (а также бюджетных инвестиций) ОАО «Полевская коммунальная компания».

В соответствии с п. 4 ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Таким образом, имеются признаки нарушения Администрацией Полевского городского округа, Думой Полевского городского округа шестого созыва и ОАО «Полевская коммунальная компания» пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения, направленного на ограничение доступа хозяйствующих субъектов на рынки услуг (работ) в сферах теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, а также работ по модернизации объектов соответствующих систем, и его реализации путем установления даты окончания действия трех концессионных соглашений от 01.07.2015 позднее даты окончания предельного срока договора от 15.06.2007 № 207/07 аренды (тепловых, водопроводных, канализационных сетей и оборудования) и последующего финансирования работ по модернизации, замене морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым, более производительным оборудованием посредством предоставления субсидии (решение Думы Полевского городского округа от 31.03.2022 № 495 «О внесении изменений и дополнений в Решение Думы Полевского городского округа от 16.12.2021 № 464 «О бюджете Полевского городского округа на 2022 год и плановый период 2023 и 2024 годов», Порядок предоставления из бюджета Полевского городского округа субсидии ОАО «Полевская коммунальная компания», утв. Постановлением Администрации Полевского городского округа от 23.06.2022 №

484-ПА, Соглашение от 28.07.2022 № 1 между Администрацией Полевского городского округа и ОАО «Полевская коммунальная компания» на возмещение затрат).

Руководствуясь ч. 13 ст. 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

О П Р Е Д Е Л И Л:

1. Назначить дело № 066/01/16-1463/2023 к рассмотрению **на 31 мая 2023 года в 14 часов 00 минут (время местное)** по адресу: г. Екатеринбург, ул. Московская, д. 11, 3-й этаж, зал заседаний (каб. 314).

Комиссия Свердловского УФАС России сообщает, что заседание будет проходить с использованием видеоконференцсвязи (ВКС). Для участия в указанное время перейдите по ссылке: <https://fas2.tconf.rt.ru/c/1500230445>.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 066/01/16-1463/2023 в качестве:
- *ответчиков:*

Администрацию Полевского городского округа (ИНН 6626003560; адрес: 623383, Свердловская обл., г. Полевской, ул. Свердлова, зд. 19; polevskoy.go@egov66.ru);

Думу Полевского городского округа шестого созыва (ИНН 6626012596; адрес: 623385, Свердловская область, город Полевской, улица Свердлова, д. 19; info@dumapgo.ru);

ОАО «Полевская коммунальная компания» (ИНН 6626013800; адрес: 623385, Свердловская обл., г. Полевской, ул. Вершинина, 29; office@oao-pkk.ru);

- *заявителей:*

*;

*;

- *заинтересованных лиц:*

Прокуратуру города Полевского (адрес: 623388 Свердловская область, г. Полевской, ул. Розы Люксембург, д.16, pol@66.mailop.ru);

Счетную палату Полевского городского округа (ИНН 6679009029, адрес: 623385, Свердловская обл., г. Полевской, ул. Ленина, 2, sp-pgo@bk.ru).

3. **Администрации Полевского городского округа** на основании ст. 25, ч. 5 ст. 45 Закона о защите конкуренции **в срок до 29 мая 2023** года представить в адрес Свердловского УФАС России:

3.1. письменную позицию по изложенным в настоящем Определении доводам;

3.2. платежные документы, подтверждающие предоставление ОАО «Полевская коммунальная компания» субсидии;

4. **Думе Полевского городского округа шестого созыва** на основании ст. 25, ч. 5 ст. 45 Закона о защите конкуренции **в срок до 29 мая 2023** года представить в адрес Свердловского УФАС России:

4.1. письменную позицию по изложенным в настоящем Определении доводам;

5. **ОАО «Полевская коммунальная компания»** на основании ст. 25, ч. 5 ст. 45 Закона о защите конкуренции **в срок до 29 мая 2023** года представить в адрес Свердловского УФАС России:

5.1. письменную позицию по изложенным в настоящем Определении доводам;

5.2. письменные пояснения относительно размера суммы (в рублях), на которую ОАО «Полевская коммунальная компания» самостоятельно (без финансирования со стороны концедента) выполнила обязательства по концессионным соглашениям с момента их заключения по настоящий момент с приложением подтверждающих документов;

5.3 перечень видов и объемы работ, которые были осуществлены со стороны ОАО «Полевская коммунальная компания» по концессионным соглашениям, с приложением подтверждающих документов;

5.4 размер дохода, полученного ОАО «Полевская коммунальная компания» при осуществлении деятельности с использованием (эксплуатацией) объектов концессионных соглашений;

5.5 документы, подтверждающие оплату работ ООО «Строительно-монтажная компания», по договору, заключенному по результатам проведенного запроса предложений № 32211382657 (платежные поручения или иные документы);

5.6 заявки в полном объеме участников запроса предложений № 32211382657.

Явка лиц, указанных в определении и/или их полномочных представителей с доверенностями на участие в рассмотрении дела, обязательна.

Примечание: В соответствии с ч. 5 ст. 45 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства комиссия вправе запрашивать у лиц, участвующих в деле, документы, сведения и пояснения в письменной или устной форме по вопросам, возникающим в ходе рассмотрения дела, привлекать к участию в деле иных лиц.

За непредставление или несвоевременное предоставление, а также за предоставление заведомо недостоверной информации в антимонопольный орган юридическим лицом и их должностными лицами, в соответствии с ч. 5 ст. 19.8 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность в размере от 50 тысяч до 500 тысяч рублей.

В соответствии с примечанием 1 и 5 к ст. 14.32 КоАП РФ, лицо (группа лиц, определяемая в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации), добровольно заявившее в федеральный антимонопольный орган или его территориальный орган о заключении им недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо об осуществлении недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий, освобождается от административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные частями 1 - 4, 6 и 7 настоящей статьи, при выполнении в совокупности следующих условий:

на момент обращения лица с заявлением антимонопольный орган не располагал соответствующими сведениями и документами о совершенном административном правонарушении;

лицо отказалось от участия или дальнейшего участия в соглашении либо от осуществления или дальнейшего осуществления согласованных действий;

представленные сведения и документы являются достаточными для установления события административного правонарушения.

Освобождению от административной ответственности подлежит лицо, первым выполнившее все условия, предусмотренные настоящим примечанием.

Административный штраф в минимальном размере налагается на юридические лица вторым и третьим выполнившие условия настоящего примечания.