



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Челябинской области

пр. Ленина, 59, г. Челябинск, 454091
тел. (351) 263-88-71, факс (351) 263-18-39
e-mail: to74@fas.gov.ru

Администрация Копейского
городского округа
Челябинской области
456618, Челябинская область,
г. Копейск, ул. Ленина, д. 52

ЗАО «Теплосервис»
457100, Челябинская область,
г. Троицк, ул. Советская, д. 33

ООО ПКП «Синергия»
454138, г. Челябинск, пр. Победы, 290

12.09.2022 № АК/10853/22

На № _____ от _____

РЕШЕНИЕ
по делу № 01-06/18

Резолютивная часть решения оглашена «30» августа 2022 года
В полном объеме решение изготовлено «12» сентября 2022 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председателя	руководителя Челябинского УФАС России;
Комиссии	
Членов	начальника отдела контроля торгов и органов власти
Комиссии:	Челябинского УФАС России;
	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля
	торгов и органов власти Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело по признакам нарушения Администрацией Копейского городского округа (далее - Администрация) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в присутствии на заседании Комиссии:

- _____ - представителя ООО «ПКП Синергия» по доверенности от 18.03.2022 № 34,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступило заявление ЗАО «Теплосервис» (далее также Заявитель) на неправомерные действия органа местного самоуправления Копейского городского округа, выразившихся в отказе ЗАО «Теплосервис» в принятии заявления о готовности заключения концессионного соглашения в отношении имущества,



необходимого для производства, передачи, распределения тепловой энергии на территории Копейского городского округа.

ЗАО «Теплосервис» представлены следующие письменные пояснения, документы (вх. № 14066 от 26.10.2017).

Администрацией, на официальном сайте торгов www.torgi.gov.ru, 25.08.2017 размещена информация о поступлении предложения ООО «ПКП Синергия» о заключении концессионного соглашения в отношении систем коммунальной инфраструктуры (объект теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, отдельные объекты таких систем), находящихся в собственности муниципального образования «Копейский городской округ», извещение № 250817/19292628/01 (далее – Извещение).

ЗАО «Теплосервис», ознакомившись с Извещением, в адрес Администрации направило заявление о готовности заключить концессионное соглашение.

При этом, Администрацией в адрес ЗАО «Теплосервис» направлено письмо (исх. № 23361-пс от 18.10.2017), из содержания которого следует об отклонении заявки общества на участие в открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения, ввиду её несоответствия действующему законодательству.

Тогда как, ЗАО «Теплосервис» полагает, что отклонение Администрацией заявки общества противоречит положениям действующего законодательства, поскольку заявка соответствовала установленным требованиям, в полном объеме.

Администрацией представлены следующие письменные пояснения, документы (исх. № 26284-пс от 27.11.2017, № 13863-пс от 26.06.2020).

В 2017 году в адрес Администрации поступило предложение ООО «ПКП Синергия» о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения такого соглашения, в отношении имущества, необходимого для производства, передачи, распределения тепловой энергии на территории Копейского городского округа.

ЗАО «Теплосервис» в адрес Администрации 11.10.2017 направлено заявление о заключении концессионного соглашения.

Вместе с тем, Администрацией принято решение об отклонении заявки ЗАО «Теплосервис» на участие в конкурсе на право заключения концессионного соглашения, оформленное письмом письмо (исх. № 23361-пс от 18.10.2017), поскольку заявка общества не соответствовала требованиям действующего законодательства, и подана не в полном объеме.

В связи с этим, Администрацией с ООО «ПКП Синергия» 27.10.2017 заключено концессионное соглашение № 1кс в отношении систем коммунальной инфраструктуры (объект теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, отдельные объекты таких систем), находящихся в собственности муниципального образования «Копейский городской округ» (далее – Концессионное соглашение).

ЗАО «Теплосервис» в ходе рассмотрения дела № А76-13811/2018 утратило интерес к эксплуатации и использованию объектов, являющихся предметом Концессионного соглашения.

Кроме того, расторжение Концессионного соглашения может повлечь за собой наступление негативных последствий и ущемление публичных интересов неопределенного круга лиц, а также негативные последствия для сторон.

Более того, ООО «ПКП Синергия» исполняет обязательства по Концессионному соглашению.

Изучив материалы дела, заслушав доводы и объяснения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно части 4.1 статьи 37 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (в редакции действовавшей по состоянию на 14.07.2017) (далее – Закон о концессионных соглашениях), концессионное соглашение может быть заключено по инициативе лиц, указанных в пункте 2 части 1 статьи 5 названного закона и отвечающих требованиям, предусмотренным частью 4.11 статьи 37 Закон о концессионных соглашениях, в порядке, установленном частями 4.2 - 4.10 и 4.12 данной статьи.

Частью 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях определено, что лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, а также иные лица, подающие заявки на заключение концессионного соглашения, должны отвечать следующим требованиям:

1) отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя (лица, подающего заявку на заключение концессионного соглашения) или о прекращении физическим лицом - заявителем (лицом, подающим заявку на заключение концессионного соглашения) деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

2) отсутствие определения суда о возбуждении производства по делу о банкротстве в отношении лица, выступающего с инициативой заключения концессионного соглашения;

3) отсутствие недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности лица по уплате этих сумм исполненной) **за прошедший календарный год**, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов лица, по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний отчетный период;

4) наличие средств или возможности их получения в размере не менее пяти процентов от объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций (предельного размера расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения).

В соответствии с частью 4.2 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, вправе представить предложение о заключении концессионного соглашения с приложением проекта концессионного соглашения, включающего в себя существенные условия, предусмотренные статьей 10 Закона о концессионных соглашениях и иные не противоречащие законодательству Российской Федерации условия, в Правительство Российской Федерации, либо субъект Российской Федерации, либо муниципальное образование в зависимости от того, в чьей собственности находится объект концессионного соглашения, предусмотренный таким предложением.

В предложении о заключении концессионного соглашения **лицо указывает сведения о соответствии этого лица установленным требованиям**, а также сведения, подтверждающие соответствие его инициативы программам комплексного развития систем коммунальной инфраструктуры поселений, городских округов, государственным программам Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальным программам, за исключением случаев, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения,

холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем. Форма предложения о заключении концессионного соглашения утверждается Правительством Российской Федерации (часть 4.3 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях).

Постановлением Правительства РФ от 31.03.2015 № 300 утверждена форма предложения о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения (далее – постановление Правительства РФ от 31.03.2015 № 300).

ООО «ПКП Синергия» в адрес Администрации направлено предложение о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения, в отношении имущества (недвижимого и движимого), необходимого для производства, передачи, распределения тепловой энергии на территории Копейского городского округа (письмо исх. № 98 от 14.07.2017).

Информация о поступлении предложения ООО «ПКП Синергия» о заключении Концессионного соглашения размещена на официальном сайте торгов www.torgi.gov.ru (извещение № 250817/19292628/01).

ЗАО «Теплосервис» 11.10.2017 обратилось в Администрацию с предложением о заключении концессионного соглашения.

Администрацией письмом от 18.10.2017 № 23361-пс отклонена заявка ЗАО «Теплосервис», ввиду несоответствия заявки следующим требованиям:

- непредставлением обществом решения о согласии на совершение крупной сделки;
- недостоверностью сведений относительно данных юридического лица;
- отсутствием в выписке из ЕГРЮЛ количества листов и страниц заверяемого документа;
- невозможностью идентифицировать адрес юридического лица в справке об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов и т.д.

Постановлением Администрации от 20.10.2017 № 2573-п принято решение о заключении Концессионного соглашения без проведения конкурса с ООО «ПКП Синергия».

Между Администрацией, ООО «ПКП Синергия» и субъектом Российской Федерации – Челябинской областью, в лице Губернатора Челябинской области, 27.10.2017 заключено Концессионное соглашение № 1кс.

Вместе с тем, антимонопольный орган полагает, что Концессионное соглашение заключено сторонами, в нарушение требований действующего законодательства, в связи со следующим.

1. Согласно части 4.4 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях орган, уполномоченный Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, в течение тридцати календарных дней со дня поступления предложения о заключении концессионного соглашения рассматривает такое предложение и принимает решение о:

1) возможности заключения концессионного соглашения в отношении конкретных объектов недвижимого имущества или недвижимого имущества и движимого имущества, технологически связанных между собой и предназначенных для осуществления деятельности, предусмотренное концессионным соглашением на представленных в предложении о заключении концессионного соглашения условиях;

2) возможности заключения концессионного соглашения в отношении конкретных объектов недвижимого имущества или недвижимого имущества и движимого имущества,

технологически связанных между собой и предназначенных для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением на иных условиях;

3) невозможности заключения концессионного соглашения в отношении конкретных объектов недвижимого имущества или недвижимого имущества и движимого имущества, технологически связанных между собой и предназначенных для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением с указанием основания отказа.

Из полученных антимонопольным органом материалов следует, что Концессионное соглашение заключено на иных условиях.

В связи с этим, при заключении Концессионного соглашения подлежит применение части 4.8 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях.

Вместе с тем, полученные материалы не позволяют сделать вывод о том, что органом местного самоуправления соблюдена указанная норма, в частности принято решение о возможности заключения концессионного соглашения на иных условиях, содержащее сроки и порядок проведения переговоров с инициатором, которое было доведено до сведения инициатора заключения этого соглашения в письменной форме.

2. Предложение ООО «ПКП Синергия» о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения, в отношении имущества (недвижимого и движимого), необходимого для производства, передачи, распределения тепловой энергии на территории Копейского городского округа, направленное в адрес Администрации, не соответствует постановлению Правительства РФ от 31.03.2015 № 300, ввиду следующего:

- в рамках концессионного соглашения не указано имущество, являющееся объектом концессионного соглашения, которое планируется создать (реконструировать), в том числе объекты движимого имущества, технологически связанного с объектом недвижимого имущества и предназначенного для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, и его существенные характеристики.

- в Концессионном соглашении отсутствует полный адрес (местонахождение) объекта концессионного соглашения;

- в Концессионном соглашении отсутствует указание на сроки разработки проектной документации;

- в предложении инициатора отсутствует указание на технико-экономические характеристики объекта концессионного соглашения;

- сметная стоимость реализации проекта концессионного соглашения указана без приведения расходов по проекту на каждом из этапов и без разбивки на источники финансирования;

- не приложены документы, подтверждающие соответствие общества требованиям, предусмотренным частью 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях.

При этом, документы, которые должны были быть приложены к предложению ООО «ПКП Синергия» от 14.07.2017 датированы значительно поздними датами: так, учредительные документы заверены нотариусом 08.08.2017, выписка из ЕГРЮЛ представлена от 04.08.2017, справка о состоянии расчетов по страховым взносам, пеням и штрафам – от 07.08.2017, справка ИФНС России по Курчатовскому району – от 18.10.2017, справка из банка об остатке денежных средств от 19.10.2017.

Комиссия Челябинского УФАС России отмечает, что ООО «ПКП Синергия» к предложению о заключении концессионного соглашения не приложены документы,

подтверждающие соответствие общества требованиям Закона о концессионных соглашениях.

Тогда как, Администрацией не было отказано в принятии предложения ООО «ПКП Синергия», а напротив, предоставлена возможность направить недостающие документы.

В последующем ЗАО «Теплосервис» обратившееся в Администрацию с предложением о заключении концессионного соглашения после публикации информации на сайте официальном торгов, заполнило форму такого предложении по аналогии с ООО «ПКП Синергия», **при этом, приложив** документы, подтверждающие соответствие общества требованиям законодательства о концессионных соглашениях.

Вместе с тем, ЗАО «Теплосервис» было отказано в принятии предложения по основаниям, не предусмотренным статьей 37 Закона о концессионных соглашениях, что привело к заключению Концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения без проведения торгов, при условии наличия иных хозяйствующих субъектов, намеренных заключить такое соглашения и соответствующих требованиям законодательства о концессионных соглашениях.

Непроведение торгов лишает потенциальных желающих возможности принять участие в конкурентной борьбе за права доступа к муниципальному имуществу, что приводит к ограничению конкуренции.

При этом, из полученных материалов следует, что органом местного самоуправления Копейского городского округа создан неравный подход к рассмотрению предложений ООО «ПКП Синергия» и ЗАО «Теплосервис».

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе путем создания преимущественных условий осуществления деятельности отдельным хозяйствующим субъектам, дискриминационных условий (пункты 2 и 8 указанной нормы).

Действия Администрации по созданию неравного подхода к рассмотрению предложений ООО «ПКП Синергия» и ЗАО «Теплосервис» о заключении концессионного соглашения в отношении имущества, необходимого для производства, передачи, распределения тепловой энергии на территории Копейского городского округа, что привело к принятию постановлением Администрации от 20.10.2017 № 2573-п решения о заключении концессионного соглашения без проведения конкурса с ООО «ПКП Синергия», а также к принятию решения об отклонении заявки ЗАО «Теплосервис», оформленного письмом от 18.10.2017 № 23361-пс, по основаниям, не предусмотренным законодательством о концессионных соглашениях, приводят и (или) могут привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции путем создания преимущественных условий доступа к муниципальному имуществу отдельному хозяйствующему субъекту ООО «ПКП Синергия» и препятствий доступа к такому имуществу иным хозяйствующих субъектов, в том числе ЗАО «Теплосервис», что содержит признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, в том числе пунктов 2 и 8 указанной нормы.

В соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного

самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

С учетом изложенного, Челябинским УФАС России, на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, Администрации выдано предупреждение № 18-07/18 от 26.02.2018 об устранении причин и условий, способствовавших возникновению признаков нарушения антимонопольного законодательства, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения, в срок до 31.05.2018, путем:

- принятия решения об отмене Постановления Администрации от 20.10.2017 № 2573-п, уведомления ООО «ПКП Синергия» о принятом решении и размещении информации об указанном решении на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов <http://torgi.gov.ru>;

- отзыва письма от 18.10.2017 № 23361-пс и уведомления ЗАО «Теплосервис» о принятом решении;

- в случае заключения концессионного соглашения в отношении имущества, необходимого для производства, передачи, распределения тепловой энергии на территории Копейского городского округа, без проведения торгов с ООО «ПКП Синергия», принятия мер по возврату переданного по такому соглашению имущества;

- принятия решения о проведении торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении имущества, необходимого для производства, передачи, распределения тепловой энергии на территории Копейского городского округа.

Предупреждение Челябинского УФАС России № 18-07/18 от 26.02.2018, в установленный срок Администрацией не исполнено, в связи с чем, приказом от 07.06.2018 № 78 возбуждено настоящее дело о нарушении антимонопольного законодательства.

ЗАО «Теплосервис» обратилось Арбитражный суд Челябинской области с заявлением на действия Администрации, ООО «ПКП Синергия» о признании незаконным постановления Администрации от 20.10.2017 № 2573-п, о признании Концессионного соглашения недействительным (дело № А76-13811/2018).

В связи с тем, что рассмотрение судом дела № А76-13811/2018 имеет существенное значение для принятия решения комиссией по делу № 01-06/18 о нарушении антимонопольного законодательства, определением от 11.07.2018 (исх. № 9276/06 от 11.07.2018) дело № 01-06/18 о нарушении антимонопольного законодательства приостановлено до вступления в законную силу судебного акта по делу А76-13811/2018.

Определением от 26.04.2019 (исх. № 5556/06 от 26.04.2019) рассмотрение дела № 01-06/18 о нарушении антимонопольного законодательства возобновлено.

Определением от 23.08.2019 (исх. № 11335/06 от 23.08.2019) дело № 01-06/18 о нарушении антимонопольного законодательства приостановлено, с связи с направлением судебного дела № А76-13811/2018 на новое рассмотрение в суд первой инстанции.

Определением от 07.07.2022 (исх. № АК/7954/22 от 07.07.2022), рассмотрение дела № 01-06/18 о нарушении антимонопольного законодательства возобновлено.

Арбитражным судом Челябинской области от 25.12.2019 по делу № А76-13811/2018 принято решение о признании постановления Администрации от 20.10.2017 № 2573-п и Концессионного соглашения, недействительными.

Кроме того, из решения Арбитражного суда Челябинской области следует, что ООО «ПКП Синергия» необходимо возвратить муниципальному образованию «Копейский городской округ» по акту приема-передачи имущество, перечисленное в Приложении № 1 к Концессионному соглашению имущество, а Администрации необходимо устранить допущенное нарушение прав и законных интересов ЗАО «Теплосервис», путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении муниципального имущества (движимое и недвижимое), необходимого для производства, передачи, распределения тепловой энергии на территории Копейского городского округа.

Вместе с тем, постановлением Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 03.06.2020 по делу № А76-13811/2018 **решение Арбитражного суда Челябинской области от 25.12.2019 отменено, производство по делу прекращено**, в связи с отказом ЗАО «Теплосервис» от исковых требований.

Кроме того, согласно статье 41.1 Закона о защите конкуренции дело о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства - со дня окончания нарушения или его обнаружения.

Таким образом, с учетом положений статьи 41.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией Челябинского УФАС России не могут быть рассмотрены действия Администрации на предмет нарушения антимонопольного законодательства по принятию 20.10.2017 постановления № 2573-п, а также заключению 27.10.2017 Концессионного соглашения с ООО «ПКП Синергия».

Руководствуясь статьей 48 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № 01-06/18, возбужденного по признакам нарушения Администрацией Копейского городского округа части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания, в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа в течение месяца со дня их вынесения.