



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ  
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

**РЕШЕНИЕ**  
**по делу № 066/01/16-1463/2023**  
**о нарушении антимонопольного законодательства**

Резолютивная часть решения оглашена: 26.12.2023  
В полном объеме решение изготовлено: 27.12.2023

27 декабря 2023 года

город Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области (далее - Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 066/01/16-1463/2023 (далее – дело) на основании Приказа Свердловского УФАС России № 188/23 от 02.05.2023 в составе:

Председатель \*;  
Комиссии

Члены Комиссии \*

При участии от:

*ответчиков:*

- Администрация Полевского городского округа (ИНН 6626003560, далее также – Администрация)- \*;
- Дума Полевского городского округа (ИНН 6626012596), не явились;
- ОАО «Полевская коммунальная компания» (ИНН 6626013800, далее также – ОАО «ПКК») -\*;

*заявителей:*

- Бикбулатов Венер Батырьянович;
- Вагапов Вадим Александрович, не явился;

*заинтересованных лиц:*

Счетная палата Полевского городского округа (ИНН 6679009029), не явились;

Потапченко Л.Ю. -\*;

Прокуратура города Полевского, не явились,

Ковалев А.В. - не явился;

Кочев И.Б. – не явился

рассмотрев дело по признакам нарушения Администрацией Полевского городского округа, Думой Полевского городского округа, ОАО «Полевская коммунальная компания» п. 4 ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

### **У С Т А Н О В И Л А:**

Одной из основных функций антимонопольного органа является выявление нарушений антимонопольного законодательства, принятие мер по их прекращению и привлечению к ответственности за такие нарушения (ч. 2 ст. 22 Закона о защите конкуренции).

В Свердловское УФАС России поступили заявления Вагапова Вадима Александровича (вх. № 1768/23 от 30.01.2023, перенаправлено Прокуратурой города Полевского (вх. № 6503/23 от 27.03.2023), Бикбулатова Венера Батырьяновича (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 и ОАО «Полевская коммунальная компания».

Определением от 11.05.2023 дело назначено к рассмотрению на 31.05.2023. Определениями от 31.05.2023, 19.07.2023, 09.08.2023, 31.08.2023, 28.09.2023, 30.10.2023 дело откладывалось соответственно на 19.07.2023, 09.08.2023, 31.08.2023, 28.09.2023, 30.10.2023, 10.11.2023; 10.11.2023 объявлен перерыв до 17.11.2023, определением от 17.11.2023 дело откладывалось на 22.12.2023; 22.12.2023 объявлен перерыв до 26.12.2023, когда и была оглашена резолютивная часть решения.

17.11.2023 было принято заключение об обстоятельствах дела.

В соответствии с ч. 5 ст. 48.1 Закона о защите конкуренции лицам, участвующим в деле, было предложено предоставить Комиссии пояснения, доказательства и доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

Письменные возражения были предоставлены со стороны Думы Полевского городского округа (вх. № 28134-ЭП/23 от 20.12.2023), Администрации Полевского городского округа (вх. № 28199-ЭП/23 от 20.12.2023), ОАО «Полевская коммунальная компания» (вх. № 28364-ЭП/23 от 21.12.2023), а также со стороны заинтересованного лица Потапченко Л.Ю. (вх. № 28380-ЭП/23 от 22.12.2023). Указанные лица, участвующие в деле, выражают несогласие с выводами, отраженными в заключении об обстоятельствах дела.

Также письменная позиция поступила от заявителя Бикбулатова В.Б. (вх. № 28258/23 от 21.12.2023), который согласился с выводами, содержащимися в заключении об обстоятельствах дела.

Изучив имеющиеся в материалах дела доказательства, а также устные и письменные позиции лиц, участвующих в деле, Комиссия Свердловского УФАС России установила нижеследующее.

По результатам проведенного в соответствии с ч. 5.1 ст. 45 Закона о защите конкуренции, п. 10.9 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утв. Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, анализа состояния конкуренции рассматриваются рынки работ в сферах теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, включающие работы по модернизации, замене морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым, более производительным оборудованием, работы по улучшению характеристик и эксплуатационных свойств имущества, текущий ремонт на территории Полевского городского округа за период с 01.01.2015 по 10.11.2023 (краткий отчет (обзор) от 18.04.2023 (в ред. от 30.10.2023)).

Поскольку антимонопольное законодательство основывается на Конституции Российской Федерации и Гражданском кодексе Российской Федерации (ч. 1 ст. 2 Закона о защите конкуренции), основные начала гражданского законодательства (ст. 1 Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ, далее – ГК РФ) также регулируют отношения, являющиеся предметом антимонопольного законодательства (ст. 1 Закона о защите конкуренции), в том числе требование п. 4 ст. 1 ГК РФ о том, что никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного поведения.

Согласно п. 33 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» Закон о защите конкуренции определяет организационные и правовые основы предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции 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 (пункт 2 части 1 статьи 1 Закона).

Поскольку проведение процедур определения поставщика, конкурентных закупок является способом заключения договора, то положения статьи 17 Закона не применяются судом, если заключение договора по их результатам нарушает запрет на соглашения и согласованные действия, установленный для органов публичной власти. Действия организатора и участников в указанных случаях

могут быть квалифицированы соответственно по ст. 16 Закона (п. 38 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства»).

В соответствии с п. 4 ст. 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между органами местного самоуправления 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.

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 также – 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 (ред. от 29.12.2014)).

Согласно п. 11 ч. 1 ст. 4 Закона о концессионных соглашениях (ред. от 29.12.2014) 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.

В силу ч. 1, 2 ст. 1 Закона о концессионных соглашениях (ред. от 29.12.2014)) целями настоящего Федерального закона являются привлечение инвестиций в экономику Российской Федерации, обеспечение эффективного использования имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности, на условиях концессионных соглашений и повышение качества товаров, работ, услуг, предоставляемых потребителям. Настоящий Федеральный закон регулирует отношения, возникающие в связи с подготовкой, заключением, исполнением, изменением и прекращением концессионных соглашений, устанавливает гарантии прав и законных интересов сторон концессионного соглашения.

Правовые и экономические основы инвестиционной деятельности, осуществляемой в форме капитальных вложений, определяет Федеральный закон от 25.02.1999 № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации (далее также – Закон об инвестиционной деятельности).

Согласно ст. 1 Закона об инвестиционной деятельности инвестиции - денежные средства, ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, иные права, имеющие денежную оценку, вкладываемые в объекты предпринимательской и (или) иной деятельности в целях получения прибыли и (или) достижения иного полезного эффекта;

инвестиционная деятельность - вложение инвестиций и осуществление практических действий в целях получения прибыли и (или) достижения иного полезного эффекта;

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.

В силу п. 4. Федерального стандарта бухгалтерского учета ФСБУ 6/2020 «Основные средства», утв. Приказом Минфина России от 17.09.2020 № 204н, объектом основных средств считается актив, характеризующийся одновременно следующими признаками:

- а) имеет материально-вещественную форму;

б) предназначен для использования организацией в ходе обычной деятельности при производстве и (или) продаже ею продукции (товаров), при выполнении работ или оказании услуг, для охраны окружающей среды, для предоставления за плату во временное пользование, для управленческих нужд, либо для использования в деятельности некоммерческой организации, направленной на достижение целей, ради которых она создана;

в) предназначен для использования организацией в течение периода более 12 месяцев или обычного операционного цикла, превышающего 12 месяцев;

г) способен приносить организации экономические выгоды (доход) в будущем (обеспечить достижение некоммерческой организацией целей, ради которых она создана).

Согласно п. 5 Федерального стандарта бухгалтерского учета ФСБУ 26/2020 «Капитальные вложения», утв. Приказом Минфина России от 17.09.2020 № 204н, под капитальными вложениями понимаются определяемые в соответствии с настоящим Стандартом затраты организации на приобретение, создание, улучшение и (или) восстановление объектов основных средств. К капитальным вложениям относятся, в частности, затраты на:

а) приобретение имущества, предназначенного для использования непосредственно в качестве объектов основных средств или их частей либо для использования в процессе приобретения, создания, улучшения и (или) восстановления объектов основных средств;

б) строительство, сооружение, изготовление объектов основных средств;

г) подготовку проектной, рабочей и организационно-технологической документации (архитектурных проектов, разрешений на строительство, др.);

ж) улучшение и (или) восстановление объекта основных средств (например, достройка, дооборудование, модернизация, реконструкция, замена частей, ремонт, технические осмотры, техническое обслуживание).

В силу ст. 20 Закона об инвестиционной деятельности органы местного самоуправления в пределах своих полномочий гарантируют всем субъектам инвестиционной деятельности:

обеспечение равных прав при осуществлении инвестиционной деятельности;  
гласность в обсуждении инвестиционных проектов.

Инвестиционные проекты, финансирование которых планируется осуществлять полностью или частично за счет средств местных бюджетов, подлежат проверке на предмет эффективности использования направляемых на капитальные вложения средств соответствующих бюджетов в случаях и в порядке, которые установлены муниципальными правовыми актами (ч. 1 ст. 14 Закона об инвестиционной деятельности).

В силу п. 2 ч. 1 ст. 19 Закона об инвестиционной деятельности регулирование органами местного самоуправления инвестиционной деятельности, осуществляемой в форме капитальных вложений, предусматривает прямое участие органов местного самоуправления в инвестиционной деятельности, осуществляемой в форме капитальных вложений, путем:

разработки, утверждения и финансирования инвестиционных проектов, осуществляемых муниципальными образованиями;

проведения экспертизы инвестиционных проектов в соответствии с законодательством Российской Федерации.

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 (ред. от 29.12.2014)).

В силу ч. 2 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях (ред. от 29.12.2014) 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 договора аренды, при соблюдении одновременно следующих условий:

1) объектом заключаемого концессионного соглашения является имущество, которое было передано арендатору в соответствии с договором аренды, создано и (или) реконструировано арендатором по такому договору и в соответствии с настоящим Федеральным законом может быть объектом концессионного соглашения;

2) договор аренды, в соответствии с которым у арендатора возникли права владения и пользования имуществом, являющимся объектом концессионного соглашения, заключен до 1 июля 2010 года.

Согласно ч. 2.1 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях (ред. от 29.12.2014) 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.

Процедуры, установленные чч. 2, 2.1 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях (ред. от 29.12.2014), ниже по тексту также будут поименованы как «трансформация договора аренды в концессионные соглашения».

Так, и.о. Главы Полевского городского округа 29.06.2015 принял Постановление о заключении концессионного соглашения в отношении объектов коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства с ОАО «Полевская коммунальная компания» (от 29.06.2015 № 1292), согласно которому концессионные соглашения заключаются в соответствии с ч. 2 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях (ред. от 29.12.2014) («трансформация договора аренды в концессионные соглашения»).

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, и иных, далее также — договор аренды).

Согласно концессионным соглашениям (вводная часть) они заключены на основании п. 1-3 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях (ред. от 29.12.2014), что также предполагает «трансформацию договора аренды в концессионные соглашения».

Со стороны ОАО «Полевская коммунальная компания» представлены письменные пояснения, согласно которым ОАО «Полевская коммунальная компания» за свой счет в рамках ранее заключенного договора аренды не создало ни одного нового объекта и не реконструировало имущество арендодателя (вх. № 24236-ЭП/23 от 07.11.2023).

Администрация Полевского городского округа также предоставила пояснения, согласно которым ОАО «ПКК» по договору аренды не создало и не реконструировало имущество (вх. № 24246-ЭП/23 от 07.11.2023).

При этом, при трансформации договоров аренды в концессионные соглашения учитываются только те договоры аренды, в которых установлены инвестиционные обязательства по созданию и (или) реконструкции объектов теплоснабжения, централизованной системы горячего водоснабжения, холодного



водоснабжения и (или) водоотведения (п. 1 ч. 1 ст. 51 Закона (в ред. от 29.12.2014 - п. 1 ч. 2.1. ст. 37 Закона, далее также - Закон).<sup>1</sup>

В соответствии с частью 2 статьи 37 Закона без конкурса концессионное соглашение может быть заключено при соблюдении двух обязательных условий: объектом заключаемого концессионного соглашения является имущество, которое было передано арендатору в соответствии с договором аренды, создано и (или) реконструировано арендатором по такому договору (то есть договор аренды предусматривал инвестиционные обязательства арендатора по созданию и (или) реконструкции объектов) и в соответствии с настоящим Федеральным законом может быть объектом концессионного соглашения; договор аренды, в соответствии с которым у арендатора возникли права владения и пользования имуществом, являющимся объектом концессионного соглашения, заключен до 01.07.2010<sup>2</sup>.

В силу указанного, названные концессионные соглашения не могли быть заключены без проведения конкурсов, так как договор аренды не предусматривал инвестиционные обязательства арендатора по созданию и (или) реконструкции объектов).

Представитель Потапченко Л.Ю. (генеральный директор ОАО «Полевская коммунальная компания» в период с 2011 по 2019 года) указывает на то, что концессионные соглашения были заключены по инициативе ОАО «Полевская коммунальная компания» (а именно от инициатора в Администрацию были направлены письма от 06.04.2015 № 01-16/1442, от 29.09.2014 №01-16/6598), а не посредством «трансформации договора аренды в концессионное соглашение».

Данные доводы не соответствуют фактическим обстоятельствам дела по следующим основаниям:

1) На момент направления указанных писем в Администрацию Закон о концессионных соглашениях (ред. от 29.12.2014) не предусматривал возможность заключения концессионного соглашения по инициативе заинтересованных лиц (статья 37 Закона о концессионных соглашениях дополнена ч. 4.1-4.12 (про инициативу лиц) Федеральным законом от 21.07.2014 № 265-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон о внесении изменений) (пп. «г» п. 18 ст. 1). Указанные изменения вступили в силу с 1 мая 2015 года (п. 2 ст. 5 Закона о внесении изменений));

2) Администрация предоставила информацию (вх. № 18000-ЭП/23 от 17.08.2023) о том, что Администрация не рассматривала предложения частного инвестора (инициативу), в том числе, и по причине отсутствия такой процедуры в действующем на тот момент законодательстве, а концессионные соглашения были заключены на основании ч. 2 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях (ред. от 29.12.2014) («трансформация договора аренды в концессионное соглашение»).

---

<sup>1</sup> Письмо ФАС России от 27.09.2019 № ВК/84470/19 «Разъяснение по вопросам, возникающим при трансформации договора(-ов) аренды в концессионное соглашение в сфере теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения».

<sup>2</sup> Постановление Пятого арбитражного апелляционного суда от 11.04.2018 № 05АП-1193/2018, 05АП-1239/2018 по делу № А51-24780/2017

Кроме того, согласно информации, поступившей от Минцифры России (вх. № 22116-ЭП/23 от 10.10.2023) организатор торгов «Администрация Полевского городского округа» был создан на старой версии сайта [torgi.gov.ru](http://torgi.gov.ru) только в 2019 году. В связи с указанным, в 2015 году Администрация не могла разместить на официальном сайте [torgi.gov.ru](http://torgi.gov.ru) предложение о заключении концессионного соглашения (при этом размещение такой информации является требованием законодательства: ч. 4.7 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях, п. 1 (б) Постановления Правительства РФ от 10.09.2012 № 909<sup>3</sup>), что также опровергает доводы о заключении концессионных соглашений по результатам рассмотрения инициативы концессионера.

3) В Постановлении от 29.06.2015 № 1292 «О заключении концессионного соглашения в отношении объектов коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства с ОАО «Полевская коммунальная компания», подписанном и.о. Главы Полевского городского округа, содержится ссылка, как на основание заключения концессионного соглашения, на ч. 2 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях («трансформация договора аренды в концессионное соглашение»). В вводной части концессионных соглашений содержится ссылка, как на основание их заключения, на ч. 1-3 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях («трансформация договора аренды в концессионное соглашение»).

4) Арбитражными судами (по делу № А60-38936/2017) было установлено, что между Главой Полевского городского округа (концедент) и ОАО «ПКК» (концессионер) на основании ч. 2 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях заключены три концессионных соглашения от 01.07.2015 в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, расположенных в северной части города Полевского Свердловской области и сел Курганово, Косой Брод Полевского городского округа, по условиям которых концессионер обязался за свой счет модернизировать, а также осуществлять текущие ремонты имущества, состав и описание которого приведены в разделе II Соглашений, право собственности на которые принадлежит концеденту, осуществлять обслуживание и эксплуатацию объекта соглашения, в том числе осуществлять услуги по водоотведению, по водоснабжению, осуществлять передачу и распределение ресурсов: распределение тепловой энергии (в т.ч. на горячее водоснабжение) (п. 1 соглашений).

В силу ч. 2 ст. 69 АПК РФ обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда по ранее рассмотренному делу, не доказываются вновь при рассмотрении арбитражным судом другого дела, в котором участвуют те же лица.

Таким образом, факт заключения концессионных соглашений на основании ч. 2 ст. 37 Закона о концессионных соглашениях («трансформация договора

---

<sup>3</sup> Постановление Правительства РФ от 10.09.2012 № 909 «Об определении официального сайта Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов и внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» (в ред. Постановления Правительства РФ от 07.02.2015 № 105, вступ. в силу 01.05.2015).

аренды в концессионные соглашения») установлен вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда и поэтому доказыванию не подлежит.

После того, как Администрации, а также ОАО «ПКК» было поручено предоставить позицию относительно заключения концессионных соглашений на основании договора аренды, который не предусматривал инвестиционные обязательства арендатора по созданию и (или) реконструкции объектов, Администрация и ОАО «ПКК» приняли позицию, тождественную позиции Потапченко Л.Ю. относительно заключения концессионных соглашений на основании инициативы инвестора.

Вместе с тем, названные доводы Администрации и ОАО «ПКК» не подтверждаются по тем же основаниям, что и доводы Потапченко Л.Ю.

Таким образом, Свердловское УФАС России усматривает признаки нарушения Администрацией и ОАО «Полевская коммунальная компания» п. 4 ст. 16 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключении концессионных соглашений без проведения конкурентных процедур при отсутствии законных на то оснований.

Однако, в силу п. 5 ч. 1 ст. 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае истечения срока давности, предусмотренного статьей 41.1 настоящего Федерального закона, согласно которой 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.

Вменяемое Администрации и ОАО «ПКК» нарушение антимонопольного законодательства в части заключения концессионных соглашений без проведения торгов является совершенным (законченным) с момента заключения концессионных соглашений от 01.07.2015. Правовых оснований считать вменяемое нарушение длящимся не имеется<sup>4</sup>.

Приказ антимонопольного органа о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства был издан в 2023 году - то есть по истечении трех лет со дня совершения вменяемого нарушения.

Комиссия Свердловского УФАС России усматривает основания для прекращения рассмотрения дела в части заключения концессионных соглашений без проведения торгов на основании п. 5 ч. 1 ст. 48 Закона о защите конкуренции.

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».

---

<sup>4</sup> Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 31.03.2016 № 307-КГ15-16980 по делу № А52-1630/2014

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 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.

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. Указанные субсидии предоставляются в соответствии с условиями и сроками, предусмотренными концессионными соглашениями, заключенными в порядке, определенном законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях.

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.

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.

Кроме того, в силу ч. 4 ст. 10 Закона о концессионных соглашениях Правительство Российской Федерации утверждает примерные концессионные соглашения в отношении указанных в части 1 статьи 4 настоящего Федерального закона отдельных объектов концессионных соглашений.

Концессионное соглашение в отношении конкретных объектов, входящих в состав систем коммунальной инфраструктуры, иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водо-, теплоснабжения, водоотведения, заключается в соответствии с примерным концессионным соглашением, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 05.12.2006 № 748 (ред. от 20.01.2015) (п. 2 названного Постановления) (далее также – примерное концессионное соглашение).

Пунктами 24, 25 примерного концессионного соглашения установлено следующее:

**«24. (Подлежит включению в текст Соглашения в случае, если решением Концедента о заключении Соглашения предусмотрено право Концедента принимать на себя часть расходов на создание и (или) реконструкцию объекта Соглашения.)**

Концедент направляет Концессионеру средства на финансирование расходов на \_\_\_\_\_  
(создание, создание и реконструкцию,

\_\_\_\_\_ реконструкцию - указать нужное)  
объекта Соглашения в размерах и в сроки, указанные в приложении № \_\_\_\_.

**25. (Подлежит включению в текст Соглашения в случае, если решением Концедента о заключении Соглашения предусмотрено право Концедента принимать на себя часть расходов на использование (эксплуатацию) объекта Соглашения.)**

Концедент направляет Концессионеру средства на финансирование расходов на \_\_\_\_\_  
(содержание, использование (эксплуатацию), поддержание в исправном

\_\_\_\_\_ состоянии, текущий и капитальный ремонт - указать нужное)  
объекта Соглашения в размерах и в сроки, указанные в приложении № \_\_\_\_.»

Положения Постановления Правительства РФ от 05.12.2006 № 748 (ред. от 20.01.2015) еще раз подтверждают необходимость включения в решение о заключение концессионного соглашения положения о том, что концедент принимает на себя часть расходов на создание и (или) реконструкцию объекта, на использование (эксплуатацию) объекта соглашения, также размеры расходов. А в концессионных соглашениях также должны быть отображены размеры и сроки возмещения расходов. В противном случае, концедент не вправе принимать на себя расходы концессионера.

Кроме того, согласно письму Министерства энергетики и ЖКХ Свердловской области (вх. № СВ/14978/23 от 28.07.2023) плата концедента условиями концессионных соглашений не предусмотрена, работы по модернизации инженерных сетей проводятся за счет средств частной стороны концессионных соглашений.

Не включение вышеназванных сведений в решение о заключении концессионных соглашений, в сами концессионные соглашения влечет невозможность предоставления в последующем субсидии, что неоспоримо согласуется с положениями законодательства о концессионных соглашениях, а также бюджетного законодательства, в частности п. 6 ст. 78 Бюджетного кодекса РФ.

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).

Согласно пп. г, д п. 3 Постановления № 1492 в целях определения общих положений о предоставлении субсидий в правовом акте указываются:

г) наименование получателя субсидии в случае, если он определен в соответствии с международным договором Российской Федерации, федеральным законом, законом (решением) о бюджете, решением Президента Российской Федерации, решением, принимаемым Правительством Российской Федерации, высшим исполнительным органом субъекта Российской Федерации (местной администрацией) в целях использования резервного фонда соответствующего органа исполнительной власти (местной администрации), или наименование получателя гранта в форме субсидии в случае, если он определен решениями Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, высшего должностного лица субъекта Российской Федерации, высшего исполнительного органа субъекта Российской Федерации или местной администрации;

д) категории и (или) критерии отбора получателей субсидий, имеющих право на получение субсидий, отбираемых исходя из указанных критериев (за исключением случаев, предусмотренных подпунктом "г" настоящего пункта).

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 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, исполнительно-распорядительный орган местного самоуправления при предоставлении субсидии в рамках п. 6 ст. 78 Бюджетного кодекса РФ не могут принять муниципальный правовой акт в соответствии с требованиями Постановления № 1492, а должны 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 субсидии, в силу чего у Администрации Полевского городского округа отсутствовала возможность предоставления субсидии ОАО «Полевская коммунальная компания», а у ОАО «Полевская коммунальная компания» отсутствовала возможность принятия и использования в дальнейшем указанной субсидии.

Закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных (муниципальных) нужд осуществляются в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд с учетом положений настоящего Кодекса (п. 1 ст. 72 БК РФ).

При этом, орган местного самоуправления является участником контрактной системы в сфере закупок (п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о контрактной системе<sup>5</sup>).

Закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд (далее - закупка) - совокупность действий, осуществляемых в установленном настоящим Федеральным законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или **муниципальных нужд** (п. 3 ч. 1 ст. 3 Закона о контрактной системе).

В силу ч. 1, 2 ст. 8 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

---

<sup>5</sup> Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ (ред. от 14.11.2023) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»



Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

16.03.2022 Глава Полевского городского округа направил в Счетную палату Полевского городского округа 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» с пояснительной запиской для проведения экспертизы.

Изначально в Приложении 3 к решению Думы Полевского городского округа от 16.12.2021 № 464 «О бюджете Полевского городского округа на 2022 год и плановый период 2023 и 2024 годов» (ред. от 24.02.2022 № 483) бюджетные ассигнования на ремонт инженерных сетей коммунальной инфраструктуры Полевского городского округа были распределены следующим образом:

Но- ме р стр о- ки	Код раз- дела , под- раз- дела	Код целевой статьи	Ко д ви да рас- - ход- ов	Наименование раздела, подраздела, целевой статьи, вида расходов	Сумма на 2022 год, тысяч рублей	Сумма на 2023 год, тысяч рублей	Сумма на 2024 год, тысяч рублей
«...»							
249	0502	071002210 0		Ремонт инженерных сетей коммунальной инфраструктуры Полевского городского округа	20 475,00000	40 885,00000	40 885,00000
250	0502	071002210 0	240	Иные закупки товаров, работ и услуг для обеспечения государственных (муниципальных) нужд	20 475,00000	40 885,00000	40 885,00000

При этом, Глава Полевского городского округа предложил уменьшить финансирование на выполнение мероприятия «Ремонт инженерных сетей коммунальной инфраструктуры Полевского городского округа» на общую сумму 102 245 тыс. руб., в сумме на 2022 год – 20 475 тыс. руб., на плановый период 2023 и 2024 года по 40 885 тыс. руб. соответственно, и увеличить бюджетные

ассигнования на новое мероприятие «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 на объектах, переданных по концессионным соглашениям» на общую сумму 102 245 тыс. руб., в сумме на 2022 год – 20 475 тыс. руб., на плановый период 2023 и 2024 года по 40 885 тыс. руб. соответственно.

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:** «в рамках реализации муниципальной программы «Развитие жилищно-коммунального 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, переданных 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».

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).

Организацию деятельности Думы осуществляет председатель Думы, избираемый депутатами из своего состава на первой сессии Думы (ст. 24 Устава Полевского городского округа, утв. Решением Думы Полевского городского округа от 30 октября 2008 г. № 686).

Депутат осуществляет свою деятельность в соответствии с Конституцией Российской Федерации, федеральными законами, законами Свердловской области, настоящим Уставом и иными правовыми актами Думы (ст. 28 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».

Таким образом, **Дума Полевского городского округа вопреки заключению Счетной палаты Полевского городского округа, в котором указано 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.**

В силу указанного, на момент принятия решения о внесении изменений в бюджет Дума Полевского городского округа знала, что действия по выделению ОАО «ПКК» субсидии противоправны, но все же бюджет с названными изменениями был утвержден (выписка из протокола № 77 от 31.03.2022 очередной сессии Думы о результатах голосования (изменения утверждены не единогласно, а именно: «за» проголосовало 11 депутатов, «против» - 1 депутат, «воздержались» - 2 депутата), выписка из протокола № 3 от 27.10.2022 очередной сессии Думы о результатах голосования, выписка из протокола № 5 от 15.12.2022 очередной сессии Думы о результатах голосования).

Кроме того, 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 финансирования части расходов на строительство и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, использование (эксплуатацию) объекта концессионного соглашения, выплате платы концедента противоречит действующему законодательству.

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» (извещение № 32211382657), 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 производительным оборудованием на сумму 65 586 924, 80 руб. При этом фактически подрядчику было выплачено 59 094 754,80 рублей. Последний платеж был внесен 16.12.2023.

09.11.2022 ОАО «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 ОАО «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. соответственно.

Субсидия на возмещение затрат была получена ОАО «Полевская коммунальная компания» 18.11.2022 на сумму 20 475 000, 00 руб., 23.12.2022 на сумму 38 619 754, 80 руб.

Таким образом, субсидия ОАО «Полевская коммунальная компания» была предоставлена на возмещение затрат, понесенных при выполнении работ по модернизации, замене морально устаревшего оборудования на сетях теплоснабжения по ул. Коммунистической новым, более производственным оборудованием.

Согласно п.п. 2,3 ч. 1.2 ст. 10 Закона о концессионных соглашениях в случае, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, концессионное соглашение наряду с предусмотренными частью 1 настоящей статьи существенными условиями должно содержать следующие существенные условия:

2) задание и основные мероприятия, определенные в соответствии со статьей 22 настоящего Федерального закона, с описанием основных характеристик таких мероприятий;

3) предельный размер расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществлять в течение всего срока действия концессионного соглашения концессионером.

Согласно концессионному соглашению, заключенному в отношении объектов теплоснабжения (далее по тексту – концессионное соглашение), перечень мероприятий, которые должны быть выполнены ОАО «Полевская коммунальная компания», а также предельный размер инвестиций концессионера на данные мероприятия, указаны в Приложении № 4 к соглашению.

Итак, согласно п. 16 концессионного соглашения, а также Приложения № 4 к соглашению предельный размер расходов на реконструкцию объекта концессионного соглашения составляет 19 841 576, 31 руб.

При этом, ОАО «Полевская коммунальная компания» пояснило (вх. № 17391-ЭП/23 от 09.08.2023), что в рамках предоставленной субсидии были выполнены работы на объектах (от тепловой камеры ТК-10, между жилыми зданиями по ул. Коммунистическая, 1 и 2, вдоль жилого дома по ул. Коммунистическая, 2 до тепловой камеры ТК 233; от тепловой камеры ТК 233, вдоль жилых домов по ул. Коммунистическая 2 и 4, через тепловые камеры ТК 234, ТК 235, вдоль жилого дома по ул. Коммунистическая, 5 до тепловой камеры ТК 236, от тепловой камеры ТК 238 вдоль жилых домов по ул. Коммунистическая, 7, 9, 11, 13, 15, 17, через тепловые камеры ТК 258, ТК 259, ТК 260, ТК 261, ТК 262, ТК 263, 362 до

тепловой камеры ТК 19 у жилого дома по ул. Коммунистическая, 17; от тепловой камеры ТК 19 между жилыми домами по ул. Коммунистическая, 25,20 по ул. Коммунистическая, через тепловые камеры ТК 351, ТК 352, до тепловой камеры ТК 353 у нежилого здания по ул. Декабристов, 7), **которые хоть и являются переданными ОАО «Полевская коммунальная компания» в рамках концессионного соглашения имуществом, но не входят в Перечень мероприятий, которые должны быть выполнены ОАО «Полевская коммунальная компания», а также не включены в предельный размер расходов ОАО «Полевская коммунальная компания» на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения.**

В силу указанного, если обязанность по выполнению работ по модернизации, замене морально устаревшего оборудования на сетях теплоснабжения по ул. Коммунистической новым, более производственным оборудованием, не была возложена на концессионера (ОАО «Полевская коммунальная компания»), то данная обязанность лежит на собственнике.

Изменения в концессионное соглашение относительно Перечня мероприятий также не вносились.

Для изменения условий концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, в том числе условий, изменяемых по соглашению сторон на основании решений органов государственной власти или органа местного самоуправления, определенных на основании решения о заключении концессионного соглашения, конкурсной документации и конкурсного предложения концессионера по критериям конкурса, **необходимо согласие антимонопольного органа, полученное в порядке и на условиях, которые установлены Правительством Российской Федерации** (ч. 1 ст. 43 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях»).

Правила предоставления антимонопольным органом согласия на изменение условий концессионного соглашения утверждены Постановлением Правительства РФ от 24.04.2014 № 368 (далее также – Правила).

В п. 2 Правил указаны основания, при которых возможно изменение условий концессионного соглашения. Наличие у Администрации ПГО, ОАО «ПКК» данных оснований не было подтверждено.

Администрация просила (вх. № 21826-ЭП/23 от 02.10.2023) ОАО «ПКК» провести ремонт сетей коммунальной инфраструктуры по ул. Коммунистической со ссылкой на п. 11 концессионного соглашения.

При этом, в п. 11 концессионного соглашения указано, что концессионер обязан на свой счет осуществлять модернизацию и текущий ремонт объекта соглашения, проводить мероприятия по улучшению характеристик и эксплуатационных свойств имущества, указанных в **Приложении № 1**, в сроки, указанные в разделе IX настоящего соглашения. Обязан за свой счет осуществить в отношении объектов иного имущества замену морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым, более производительным оборудованием.

При этом, в перечне Приложения № 1 к соглашению содержатся объекты, на работы по которым была предоставлена субсидия (от тепловой камеры ТК-10, между жилыми зданиями по ул. Коммунистическая, 1 и 2, вдоль жилого дома по ул. Коммунистическая, 2 до тепловой камеры ТК 233; от тепловой камеры ТК 233, вдоль жилых домов по ул. Коммунистическая 2 и 4, через тепловые камеры ТК 234, ТК 235, вдоль жилого дома по ул. Коммунистическая, 5 до тепловой камеры ТК 236, от тепловой камеры ТК 238 вдоль жилых домов по ул. Коммунистическая, 7, 9, 11, 13, 15, 17, через тепловые камеры ТК 258, ТК 259, ТК 260, ТК 261, ТК 262, ТК 263, 362 до тепловой камеры ТК 19 у жилого дома по ул. Коммунистическая, 17; от тепловой камеры ТК 19 между жилыми домами по ул. Коммунистическая, 25,20 по ул. Коммунистическая, через тепловые камеры ТК 351, ТК 352, до тепловой камеры ТК 353 у нежилого здания по ул. Декабристов, 7).

Однако, как полагает Комиссия, предельный размер расходов на реконструкцию объекта концессионного соглашения указан в п. 16 концессионного соглашения, перечень мероприятий, который обязан выполнить концессионер, распределен согласно размеру указанных в Приложении № 4 к концессионному соглашению расходов (инвестиций). Иные объекты, указанные в Приложении № 1 к соглашению, не относятся к утвержденному Перечню мероприятий.

Собственником переданного по концессионному соглашению имущества является Полевской городской округ, Администрация которого указала на возникшую потребность (муниципальная нужда) в проведении названных работ по ул. Коммунистической.

Таким образом, для удовлетворения муниципальной нужды орган местного самоуправления не вправе миновать осуществление закупки в порядке Закона о контрактной системе. При этом, при отсутствии оснований для заключения контракта с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) орган местного самоуправления обязан осуществить именно конкурентную процедуру закупки.

Кроме того, согласно решению Думы Полевского городского округа от 16.12.2021 № 464 «О бюджете Полевского городского округа на 2022 год и плановый период 2023 и 2024 годов» (ред. от 24.02.2022 № 483) денежные средства, предоставленные в последующем в качестве субсидии на возмещение затрат, были выделены на ремонт инженерных сетей коммунальной инфраструктуры Полевского городского округа, закупаемый в рамках законодательства о контрактной системе (иным способом орган местного самоуправления не может осуществить закупку).

Государственный контракт, муниципальный контракт - гражданско-правовой договор, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества) и который заключен от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального образования (муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд, муниципальных нужд (п. 8 ч. 1 ст. 3 Закона о контрактной системе).



	Контракт	Соглашение о предоставлении субсидии (соглашение № 1 на возмещение затрат)
Предмет	выполнение работ по модернизации, замене морально устаревшего оборудования на сетях теплоснабжения по ул. Коммунистической новым, более производительным оборудованием	выполнение работ по модернизации, замене морально устаревшего оборудования на сетях теплоснабжения по ул. Коммунистической новым, более производительным оборудованием
Орган, от имени которого заключен договор	муниципальный заказчик (Администрация ПГО)	Администрация ПГО
Цель	удовлетворение муниципальной нужды	удовлетворение муниципальной нужды (выполнение названных работ по концессионному соглашению не входит в обязанности ОАО «ПКК»)
Норма закона	нормы Закона о контрактной системе	Отсутствуют правовые основания, так как в концессионном соглашении отсутствуют условия и сроки предоставления субсидии (противоречит, в частности п. 6 ст. 78 Бюджетного кодекса РФ)

Таким образом, соглашением № 1 на возмещение затрат фактически прикрывается муниципальный контракт, который заключен Администрацией Полевского городского округа и ОАО «Полевская коммунальная компания» без проведения конкурентной процедуры.

Апелляционный суд правомерно отметил то, что заключение сторонами притворной сделки в исходном субъектном составе следует квалифицировать как ограничение конкуренции в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд с целью сокрытия действительной воли сторон по заключению взаимовыгодной сделки в обход установленных процедур, что влечет недействительность как торгов, по результатам которых была заключена притворная сделка, так и самой сделки, во-первых, имеющей самоцелью нецелевое расходование денежных средств, а во-вторых, совершенной в обход законодательно установленных процедур (Постановление Арбитражного суда Уральского округа № Ф09-6012/23 от 28.09.2023 по делу № А60-53655/2022).

Ответчики при рассмотрении дела ссылались на невозможность доступа Администрации ПГО к объектам теплоснабжения, так как указанные объекты переданы концессионеру в рамках концессионного соглашения, в силу чего предоставление субсидии законно.

При этом, собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом (п. 1 ст. 209 ГК РФ).

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 имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом (п. 2 ст. 209 ГК РФ).

Таким образом, собственник имущества вправе распоряжаться, пользоваться и владеть своим имуществом по своему усмотрению любым способом, не противоречащим закону и иным правовым актам и не нарушающим права и охраняемые законом интересы других лиц.

Предоставление доступа на переданный ОАО «Полевская коммунальная компания» в рамках концессионного соглашения объект подрядчику, отобранному в порядке процедуры Закона о контрактной системе, никак не может причинить вред правам и законным интересам ОАО «Полевская коммунальная компания», хотя бы потому, что ОАО «Полевская коммунальная компания» самостоятельно допустило на объект третье лицо для осуществления работ.

Кроме того, ОАО «Полевская коммунальная компания» на заседании Комиссии указывало, что конкурентная процедура была проведена, но силами ОАО «Полевская коммунальная компания» в рамках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках) (извещение № 32211382657).

Однако Комиссия Свердловского УФАС России указывает на то обстоятельство, что конкурентная борьба не возникла на том этапе, где она должна была возникнуть, а именно Администрация и ОАО «ПКК» заключили «контракт» (соглашение № 1 на возмещение затрат) как с единственным подрядчиком без законных на то оснований. Таким образом, один из потенциально возможных участников конкурентной борьбы (ОАО «ПКК», относительно иных хозяйствующий субъектов «конкурент») получил «заказ» вне рамок процедур, урегулированных Законом о контрактной системе.

На основании положений Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» ОАО «Полевская коммунальная компания» проводился запрос предложений в электронной форме на выполнение работ по модернизации, замене морально устаревшего и физически изношенного оборудования на сетях теплоснабжения по ул. Коммунистической новым, более производительным оборудованием (извещение № 32211382657, далее также — запрос предложений).

03.06.2023 единая закупочная комиссия ОАО «Полевская коммунальная компания» рассмотрела заявки на участие в запросе предложений, поданные от ООО «Старк-СПБ» и ООО «Строительно-монтажная компания». Согласно

Протоколу рассмотрения заявок от 03.06.2022 участник ООО «Строительно-монтажная компания» допущен к участию в закупке и с ним заключен договор, ООО «Старк-СПБ» не допущен.

Вместе с тем, согласно п. 1 ч. 3 ст. 55.8 ГрК РФ член саморегулируемой организации имеет право выполнять реконструкцию, капитальный ремонт по договору строительного подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, при соблюдении, в том числе, следующего условия:

1) наличие у саморегулируемой организации, членом которой является такое лицо, компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированного в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 настоящего Кодекса.

Согласно ч. 12, 13 ст. 55.16 ГрК РФ (ред. от 01.05.2022) если стоимость которого по одному договору не превышает шестьдесят миллионов рублей, то это первый уровень ответственности члена саморегулируемой организации.

В ч. 13 ст. 55.16 ГрК РФ установлен минимальный размер взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств на одного члена саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, выразившего намерение принимать участие в заключении договоров строительного подряда, договоров подряда на осуществление сноса с использованием конкурентных способов заключения договоров, в зависимости от уровня ответственности члена саморегулируемой организации.

Пунктом 3.1. Раздела 3 и Пунктом 11 Раздела 7 документации по запросу предложений установлено требование к претендентам на участие в запросе предложений и к документам, предоставляемым в составе заявки, а именно:

*«Наличие у участника закупки членства в саморегулируемой организации (СРО) в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства в отношении объектов капитального строительства (кроме особо опасных, технически сложных и уникальных объектов, объектов использования атомной энергии), соответствующий требованиям действующего законодательства и имеющей компенсационный фонд возмещения вреда, компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, за исключением случаев, перечисленных в ч.2.1 и 2.2 ст.52 Градостроительного кодекса РФ, а также в ч.6 ст.55.31 Градостроительного кодекса РФ.*

*Уровень ответственности участника закупки по обязательствам по договору строительного подряда, в соответствии с которым участником закупки внесен взнос в компенсационный фонд возмещения вреда должен быть не ниже предложения участника закупки о цене контракта.*

*Участник закупки должен иметь право осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов, снос объектов капитального строительства по договорам строительного подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров в отношении объектов капитального строительства (кроме особо опасных, технически сложных и уникальных объектов, объектов использования атомной энергии)».*

В заявке ООО «Строительно-монтажная компания» предоставлены, в том числе, следующие документы:

- заявка на участие в запросе предложения с ценовым предложением 65 586 924, 80 руб.,

- выписка из Реестра СРО № 6177 от 24.05.2022, где содержатся сведения об уровне ответственности по одному договору подряда (без использования конкурентных способов) — не превышает шестьдесят миллионов рублей (первый уровень ответственности), и отсутствуют сведения по уровню ответственности по договорам подряда с использованием конкурентных способов заключения договора.

Таким образом, у участника закупки ООО «Строительно-монтажная компания» отсутствует необходимый уровень ответственности по договорам подряда с использованием конкурентных способов заключения договора.

Согласно п. 4.13.2.3 документации по запросу предложений комиссия не рассматривает и отклоняет Заявки, если Претендент или Заявка не соответствует требованиям, установленным в настоящей Документации.

На момент рассмотрения заявок заявка ООО «Строительно-монтажная компания» не соответствовала требованиям документации по вышеназванным основаниям. Закупочная комиссия обязана была отклонить такую заявку.

Вместе с тем, ОАО «Полевская коммунальная компания» с ООО «Строительно-монтажная компания» был заключен договор по результатам запроса предложений на выполнение работ по модернизации, замене морально устаревшего и физически изношенного оборудования на сетях теплоснабжения по ул. Коммунистической новым, более производственным оборудованием.

ОАО «Полевская коммунальная компания» при заключении договора просило (вх. № 13299-ЭП/23 от 19.06.2023) ООО «Строительно-монтажная компания» скорректировать компенсационный фонд. Однако ООО «Строительно-монтажная компания» указало, что самостоятельно скорректировало ведомость объемов работ и соответственно стоимость работ по заключенному договору. Между ОАО «Полевская коммунальная компания» и ООО «Строительно-монтажная компания» были заключены дополнительные соглашения № 1 от 01.08.2022, № 2 от 14.11.2022, где были существенно изменены сроки исполнения работ и их стоимость.

Таким образом, на момент рассмотрения заявок, на момент заключения договора заказчик в лице ОАО «ПКК» знало о том, что ООО «Строительно-монтажная компания» не соответствует требованиям законодательства, но все же заключило с ним договор, в процессе исполнения которого постоянно «подстраивался» под условия ООО «Строительно-монтажная компания».

Так, в разделе 7 документации по запросу предложений указан срок выполнения работ: не более 60 календарных дней с момента заключения договора.

Договор был заключен 14.06.2022.

Дополнительным соглашением № 1 к договору подряда изменен срок выполнения работ, а именно окончание работ подрядчиком - 31.10.2022, дополнительным соглашением № 2 к договору подряда изменен срок выполнения работ, а именно окончание работ подрядчиком - 15.11.2022, что существенно

меняет условия исполнения с первоначальными, так как 60 календарных дней с момента заключения договора истекают 13.08.2022.

Срок является существенным условием договора подряда и его продолжительность может оказать влияние на решение об участии в закупочной процедуре.

Кроме того, ОАО «Полевская коммунальная компания» при осуществлении запроса предложений не разместило описание объекта закупки (Техническое задание).

Таким образом, ОАО «Полевская коммунальная компания» допустило ряд нарушений при проведении запроса предложений, что повлияло (рассмотрение заявок с нарушением требований законодательства) и могло повлиять (не размещение обязательных документов, изменение сроков исполнения договора) на результат определения подрядчика, а также на количество заявившихся на запрос предложений участников.

Например, участник рынка ООО «ЕЭС-Гарант» указал, что для него предпочтительным является участие в закупках в рамках Закона о контрактной системе. Проведение закупки в рамках Закона о закупках, а не в рамках Закона о контрактной системе, могло повлиять на то, что ООО «ЕЭС-Гарант» не заявилось на участие в названной закупке (вх. № 21201-ЭП/23 от 28.09.2023).

Важно отметить отличительную особенность Положения о закупке<sup>6</sup>, которым руководствуется ОАО «Полевская коммунальная компания» при проведении закупочных процедур, по сравнению с Законом о контрактной системе, а именно Положением о закупке установлено следующее: Запрос предложений - конкурентная процедура закупок, которая не является торгами (конкурсом или публичным конкурсом, либо аукционом), ее проведение не регулируется статьями 447 -449 части 1 и статьями 1057-1061 части 2 Гражданского кодекса Российской Федерации, что **не накладывает на Заказчика соответствующего объема гражданско-правовых обязательств по обязательному заключению договора с победителем запроса предложений или иным его участником (п. 8.1.1 Положения о закупках).**

Таким образом, для участника закупки, принявшего участие в запросе предложений у заказчика ОАО «Полевская коммунальная компания» и ставшего претендентом на заключение договора, указанное выше условие Положения о закупках является явным предпринимательским риском.

При этом, при проведении закупки органом местного самоуправления в соответствии с Законом о контрактной системе заказчик обязан заключить контракт с соответствующим участником (ст. 51 Закона о контрактной системе). Данное обстоятельство является объективно более предпочтительным для участников процедуры, участвующих с целью заключения договора (контракта) и извлечения прибыли, по сравнению с условиями анализируемого Положения о закупках.

---

<sup>6</sup> Положение о закупках товаров, работ, услуг ОАО «Полевская коммунальная компания», утвержденное решением единственного акционера ОАО «Полевская коммунальная компания» от 12.05.2022.

Представитель ОАО «Полевская коммунальная компания» указывает (вх. № 28364-ЭП/23 от 21.12.2023), что для заключения антиконкурентного соглашения необходимо волеизъявление всех сторон соглашения, вместе с тем, является не доказанным факт наличия волеизъявления ОАО «Полевская коммунальная компания».

При этом, заключенное 28.07.2022 соглашение № 1 на возмещение затрат, а также иная совокупность совершенных и описанных выше действий со стороны ОАО «Полевская коммунальная компания» (проведение закупочной процедуры, подача заявок на получение субсидии и т.д.) подтверждает волеизъявление ОАО «Полевская коммунальная компания» на заключение и реализацию антиконкурентного соглашения.

Кроме указанного, цена работ может считаться рыночной только с учетом правильно проведенных торгов в соответствии с процедурой, установленной законодательством<sup>7</sup>. Цена, образовавшаяся в результате торгов, является достоверной.<sup>8</sup> Стоимость работ в размере 59 094 754,80 рублей была установлена с нарушением требований действующего законодательства, в силу чего не может отражать соответствующую действительности цену проведенных работ. Начальная (максимальная) цена контракта (договора) также сформирована с нарушением требований законодательства, так как она формировалась ненадлежащим субъектом ОАО «Полевская коммунальная компания», а не Администрацией, при этом деятельность регулируется разными нормативно-правовыми актами. Данные обстоятельства могут указывать на приобретение работ для муниципальных нужд по цене, которая не была снижена посредством конкурентной борьбы в рамках законодательно урегулированной процедуры.

Таким образом, имеет место факт нарушения Администрацией Полевского городского округа, Думой Полевского городского округа и ОАО «Полевская коммунальная компания» пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении соглашения, направленного на ограничение доступа хозяйствующих субъектов на рынок работ по модернизации, замене морально устаревшего и физически изношенного оборудования на сетях теплоснабжения новым, более производственным оборудованием, и его реализации посредством изменения структуры расходов местного бюджета относительно денежных средств, предназначенных для ремонта инженерных сетей коммунальной инфраструктуры Полевского городского округа (установление кода 810<sup>9</sup> вместо 240<sup>10</sup>), и предоставления субсидии в отсутствие законных на то оснований

---

<sup>7</sup> «Обзор судебной практики по спорам, связанным с договором финансовой аренды (лизинга)» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 27.10.2021);

<sup>8</sup> «Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 3 (2020)» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 25.11.2020)

<sup>9</sup> Субсидии юридическим лицам (кроме некоммерческих организаций), индивидуальным предпринимателям, физическим лицам - производителям товаров, работ, услуг (Приказ Минфина России от 24.05.2022 № 82н «О Порядке формирования и применения кодов бюджетной классификации Российской Федерации, их структуре и принципах назначения»)

<sup>10</sup> Иные закупки товаров, работ и услуг для обеспечения государственных (муниципальных) нужд (Приказ Минфина России от 24.05.2022 № 82н «О Порядке

(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) вместо осуществления конкурентной процедуры в соответствии с требованиями законодательства о контрактной системе.

Согласно проанализированной информации, доход, полученный ОАО «Полевская коммунальная компания» в результате заключения антиконкурентного соглашения, составил 59 094 754,80 руб. (размер предоставленной субсидии).

Посредством предоставления субсидии из бюджета имущество, которое было передано ОАО «Полевская коммунальная компания», модернизировалось. ОАО «Полевская коммунальная компания» продолжает использовать имущество в улучшенном его состоянии.

При принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия, согласно п. 5 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции, разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно пп. «а» п. 2, пп. «б» и пп. «г» п. 3 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений и (или) согласованных действий хозяйствующих субъектов и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, а органам исполнительной власти субъектов РФ - о прекращении соглашений, нарушающих антимонопольное законодательство, а также о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Согласно документам, предоставленным ответчиками, работы на выделенную ОАО «Полевская коммунальная компания» субсидию были выполнены. Результат работ принят.

Таким образом, сделка (соглашение № 1 на возмещение затрат) исполнена обеими сторонами, в силу чего произведенные сторонами взаимные предоставления считаются равными, пока не доказано иное.

Требование об обязательности установления (наличия либо отсутствия) дохода, полученного нарушителями для целей принятия Комиссией решения (о выдаче либо не выдаче) предписания о перечислении в федеральный бюджет доходов, полученных от монополистической деятельности предусмотрено для всех дел о нарушении антимонопольного законодательства, на что указано в разъяснении ФАС России от 08.07.2016 № ИА/46433/16 «О выдаче предписаний о

перечислении в федеральный бюджет доходов, полученных от монополистической деятельности» направленного в адрес территориальных органов ФАС России (вх. № 01-525М от 14.07.2016).

В соответствии с решением Президиума ФАС России от 26.11.2014 № 4-331/2-1 для исчисления суммы дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства, необходимо исходить из доказанных (подтверждённых) фактов непосредственного совершения действий, противоречащих законодательству. Комиссии до принятия решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства следует решить вопрос о том, возможно ли определение размера административного штрафа, кратного сумме выручки правонарушителя от реализации товара. Если размер административного штрафа, равен кратной сумме выручки правонарушителя от реализации товара, подлежит исчислению, то предписание о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного от монополистической деятельности, не выдаёт и такое лицо подлежит привлечению к административной ответственности.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что при действующем правовом регулировании и разъяснениях ФАС России, оснований для выдачи предписания о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства не имеется, поскольку для каждого из участников антиконкурентного соглашения *имеется возможность* рассчитать административный штраф.

Если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган согласно ч. 5 ст. 39 Закона о защите конкуренции возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном КоАП РФ.

В соответствии с ч.1.2. ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.32 КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства.

Датой принятия решения является дата изготовления его в полном объеме (ч. 2 ст. 49 Закона о защите конкуренции).

Заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо участие в нем, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 3 настоящей статьи, образует событие предусмотренного ч. 4 ст. 14.32 КоАП РФ административного правонарушения.

Хозяйствующие субъекты - участники недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, подлежат привлечению к административной ответственности по ч. 4 ст. 14.32 КоАП РФ, в данном случае, таким лицом является ОАО «Полевская коммунальная компания».

Согласно ч. 5 ст. 2.1 КоАП РФ если за совершение административного правонарушения юридическому лицу назначено административное наказание в



виде административного штрафа, который устанавливается в соответствии с пунктом 3 или 5 части 1 статьи 3.5 настоящего Кодекса, должностное лицо или иной работник данного юридического лица либо его единоличный исполнительный орган, имеющий статус юридического лица, не подлежат административной ответственности.

При этом, санкция ч. 4 ст. 14.32 КоАП РФ предусматривает административный штраф, который выражается в величине, кратной суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение (п. 3 ч. 1 ст. 3.5 КоАП РФ).

Согласно ч. 1 ст. 37 Закона о защите конкуренции за нарушение антимонопольного законодательства, ответственность, предусмотренную законодательством РФ, несут должностные лица органов местного самоуправления.

Заключение органом местного самоуправления недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения образует событие предусмотренного ч. 7 ст. 14.32 КоАП РФ административного правонарушения, административная ответственность за которое предусматривает наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей или дисквалификацию на срок до трех лет.

Таким образом, юридическое лицо ОАО «Полевская коммунальная компания» подлежит привлечению к административной ответственности по ч. 4 ст. 14.32 КоАП РФ, должностное лицо Администрации, должностное лицо Думы Полевского городского округа подлежат привлечению к административной ответственности по ч. 7 ст. 14.32 КоАП РФ.

При этом, должностное лицо ОАО «Полевская коммунальная компания» не подлежит привлечению к административной ответственности по ч. 4 ст. 14.32 КоАП РФ, в случае назначения административного наказания в виде административного штрафа юридическому лицу ОАО «Полевская коммунальная компания» в соответствии с ч. 5 ст. 2.1 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1 – 4 ст. 41, ст. 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

## **Р Е Ш И Л А:**

1. Признать факт нарушения Администрацией Полевского городского округа, Думой Полевского городского округа и ОАО «Полевская коммунальная компания» пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении соглашения, направленного на ограничение доступа хозяйствующих субъектов на рынок работ по модернизации, замене морально устаревшего и физически изношенного оборудования на сетях теплоснабжения новым, более производственным оборудованием, и его реализации посредством изменения структуры расходов местного бюджета относительно денежных средств, предназначенных для ремонта инженерных сетей коммунальной инфраструктуры

Полевского городского округа (установление кода 810<sup>11</sup> вместо 240<sup>12</sup>), и 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) вместо осуществления конкурентной процедуры в соответствии с требованиями законодательства о контрактной системе.

2. Предписание не выдавать.

3. Передать материалы дела № 066/01/16-1463/2023 должностному лицу Свердловского УФАС России, ответственному за возбуждение дел об административных правонарушениях.

4. Основания для принятия антимонопольным органом других мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, обеспечению конкуренции отсутствуют.

5. Законному представителю **ОАО «Полевская коммунальная компания» надлежит явиться 24 января 2024 года в 11 часов 00 минут** в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, д. 11, каб. 315) для составления в отношении ОАО «Полевская коммунальная компания» протокола об административном правонарушении по ч. 4 ст. 14.32 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность и служебное положение законного представителя (защитника) ОАО «Полевская коммунальная компания», и на основании ст. 25 Закона о защите конкуренции **в срок до 18 января 2024 года** представить в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, д. 11, каб. 214 (приёмная)):

5.1. выписку из учредительных документов ОАО «Полевская коммунальная компания», подтверждающих полномочия действующего законного представителя юридического лица (п. 2 ст. 25.4 КоАП РФ);

5.2. информацию о сумме выручке ОАО «Полевская коммунальная компания» от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение (рынок работ по модернизации, замене морально устаревшего и физически изношенного оборудования на сетях теплоснабжения новым, более производственным оборудованием) (включая размер суммы предоставленной субсидии) в 2022 году (указать сумму в рублях,

---

<sup>11</sup> Субсидии юридическим лицам (кроме некоммерческих организаций), индивидуальным предпринимателям, физическим лицам - производителям товаров, работ, услуг (Приказ Минфина России от 24.05.2022 № 82н «О Порядке формирования и применения кодов бюджетной классификации Российской Федерации, их структуре и принципах назначения»)

<sup>12</sup> Иные закупки товаров, работ и услуг для обеспечения государственных (муниципальных) нужд (Приказ Минфина России от 24.05.2022 № 82н «О Порядке формирования и применения кодов бюджетной классификации Российской Федерации, их структуре и принципах назначения»)

без учёта НДС и представить в отдельной справке, заверенной подписью руководителя и главного бухгалтера);

5.3. информацию о совокупном размере суммы выручки ОАО «Полевская коммунальная компания» от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2022 год (указать сумму в рублях, без учёта НДС и представить в отдельной справке, заверенной подписью руководителя и главного бухгалтера);

5.4. письменное объяснение ОАО «Полевская коммунальная компания» об административном правонарушении, предусмотренном ч. 4 ст. 14.32 КоАП РФ по обстоятельствам, указанным в настоящем решении Свердловского УФАС России (ст. 26.3 КоАП РФ); наличии \ отсутствия обстоятельств, смягчающих (ст. 4.2 КоАП РФ) и отягчающих (ст. 4.3 КоАП РФ), либо исключających (ст. 24.5 КоАП РФ) административную ответственность ОАО «Полевская коммунальная компания».

6. **Администрации** на основании ст. 25 Закона о защите конкуренции надлежит предоставить в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, д. 11, каб. 214 (приёмная)) **в срок до 18 января 2024 года** сведения о Главе Полевского городского округа Пospelове К.С., а именно: документы, подтверждающие личность указанного лица (стр. 1-5), служебное положение (должностные инструкции, регламент и т.д.).

7. **Думе Полевского городского округа** на основании ст. 25 Закона о защите конкуренции надлежит предоставить в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, д. 11, каб. 214 (приёмная)) **в срок до 18 января 2024 года** сведения о Председателе Думы Полевского городского округа шестого созыва Кочеве И.Б., а именно: документы, подтверждающие личность указанного лица (стр. 1-5), служебное положение.

*За непредставление или несвоевременное предоставление, а также за предоставление заведомо недостоверной информации в антимонопольный орган в соответствии с ч. 5 ст. 19.8 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.*

*Решение антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. Дела об обжаловании решения и (или) предписания антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду. Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа (ч. 1 ст. 52 Закона о защите конкуренции).*

Председатель комиссии

\*

Члены комиссии

