Документ предоставлен [КонсультантПлюс](http://www.consultant.ru)

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

ПИСЬМО

от 10 февраля 2016 г. N АК/7531/16

О ДАЧЕ

РАЗЪЯСНЕНИЯ ПО ВОПРОСУ ВОЗМОЖНОСТИ ИЗМЕНЕНИЯ УСЛОВИЙ АРЕНДЫ

МУНИЦИПАЛЬНОГО ИМУЩЕСТВА И ЕГО ПЕРЕДАЧЕ ПРАВ НА УКАЗАННОЕ

ИМУЩЕСТВО БЕЗ ПРОВЕДЕНИЯ ТОРГОВ

В соответствии со [статьей 432](consultantplus://offline/ref=D7A8D08D170EDB12C1C555167A116ECAEC4684BA00BEA7BE17ABCD25E9C46B87EE16D236B707C4CBV4I5G) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В результате заключения дополнительных соглашений, изменяющих существенные условия договора, у сторон возникают новые правоотношения, которые должны соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения (согласно [пункту 1 статьи 422](consultantplus://offline/ref=D7A8D08D170EDB12C1C555167A116ECAEC4684BA00BEA7BE17ABCD25E9C46B87EE16D236B704CDC6V4I5G) ГК РФ).

С учетом вышеизложенного, заключение дополнительных соглашений, изменяющих существенные условия договора без проведения торгов, является нарушением требований, предусмотренных [статьей 17.1](consultantplus://offline/ref=D7A8D08D170EDB12C1C555167A116ECAEF4782BE07BAA7BE17ABCD25E9C46B87EE16D236B705C1C6V4I4G) Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции), поскольку указанные условия согласованы в момент заключения договора на торгах ([часть 5 статьи 448](consultantplus://offline/ref=D7A8D08D170EDB12C1C555167A116ECAEC4684BA00BEA7BE17ABCD25E9C46B87EE16D236B707C5CDV4IDG) ГК РФ).

Вместе с тем, согласно [пункту 1 статьи 451](consultantplus://offline/ref=D7A8D08D170EDB12C1C555167A116ECAEC4684BA00BEA7BE17ABCD25E9C46B87EE16D236B707C5CCV4I9G) ГК РФ существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием для его изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа.

Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

[Пунктом 2 статьи 451](consultantplus://offline/ref=D7A8D08D170EDB12C1C555167A116ECAEC4684BA00BEA7BE17ABCD25E9C46B87EE16D236B707C5CCV4IBG) ГК РФ установлено, что если стороны не достигли соглашения о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении, договор может быть расторгнут, а по основаниям, предусмотренным [пунктом 4 статьи 451](consultantplus://offline/ref=D7A8D08D170EDB12C1C555167A116ECAEC4684BA00BEA7BE17ABCD25E9C46B87EE16D236B707C5CBV4IFG) ГК РФ, изменен судом по требованию заинтересованной стороны при наличии одновременно следующих условий:

1. в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;

2. изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота;

3. исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;

4. из обычаев или существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

В соответствии с [частью 1 статьи 28.1](consultantplus://offline/ref=D7A8D08D170EDB12C1C555167A116ECAEF4C85BD06BBA7BE17ABCD25E9C46B87EE16D236B705C0C8V4IAG) Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении" (далее - Закон о теплоснабжении) передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только по договорам их аренды, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства Российской Федерации и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации с учетом предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением предусмотренных законодательством Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) и законодательством Российской Федерации о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

При этом, согласно [части 3 статьи 28.1](consultantplus://offline/ref=D7A8D08D170EDB12C1C555167A116ECAEF4C85BD06BBA7BE17ABCD25E9C46B87EE16D236B705C0C8V4I4G) Закона о теплоснабжении в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа данных объектов не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования данными объектами осуществляется только по концессионному соглашению (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на такое имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

[Пункт 8 части 1 статьи 17.1](consultantplus://offline/ref=D7A8D08D170EDB12C1C555167A116ECAEF4782BE07BAA7BE17ABCD25E9C46B87EE16D236B705C2CFV4I5G) Закона о защите конкуренции допускает возможность заключения договоров без проведения торгов с лицом, обладающим правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности.

Согласно [пункту 24 статьи 1](consultantplus://offline/ref=D7A8D08D170EDB12C1C555167A116ECAEF4782BE03B9A7BE17ABCD25E9C46B87EE16D236B503VCI2G) Градостроительного кодекса Российской Федерации система коммунальной инфраструктуры - комплекс технологически связанных между собой объектов и инженерных сооружений, предназначенных для осуществления поставок товаров и оказания услуг в сферах электро-, газо-, тепло-, водоснабжения и водоотведения до точек подключения (технологического присоединения) к инженерным системам электро-, газо-, тепло-, водоснабжения и водоотведения объектов капитального строительства, а также объекты, используемые для утилизации, обезвреживания и захоронения твердых бытовых отходов.

Согласно [пункту 2](consultantplus://offline/ref=D7A8D08D170EDB12C1C555167A116ECAEF4781B306B2A7BE17ABCD25E9C46B87EE16D236B705C4CEV4I9G) Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 13.02.2006 N 83, технологически связанные сети - это принадлежащие на праве собственности или ином законном основании организациям сети инженерно-технического обеспечения, имеющие взаимные точки присоединения и участвующие в единой технологической системе тепло-, газо-, водоснабжения и водоотведения.

Обращаем внимание, что действия по неоднократной последовательной передаче прав на участки сетей одному хозяйствующему субъекту без проведения торгов содержат признаки нарушения [статьей 17.1](consultantplus://offline/ref=D7A8D08D170EDB12C1C555167A116ECAEF4782BE07BAA7BE17ABCD25E9C46B87EE16D236B705C1C6V4I4G) и [20](consultantplus://offline/ref=D7A8D08D170EDB12C1C555167A116ECAEF4782BE07BAA7BE17ABCD25E9C46B87EE16D23FVBIEG) Закона о защите конкуренции, что согласно [статье 21](consultantplus://offline/ref=D7A8D08D170EDB12C1C555167A116ECAEF4782BE07BAA7BE17ABCD25E9C46B87EE16D233B3V0I3G) Закона о защите конкуренции является основанием для возврата такого имущества.

Такие действия рассматриваются антимонопольным органом как взаимосвязанные сделки, имеющие своей целью передачу без торгов прав не на отдельные участки, а на всю сеть инженерно-технического обеспечения.

Котельная как источник тепловой энергии не предназначена для инженерно-технического обеспечения зданий и сооружений, соответственно, не может быть отнесена к сооружениям, входящим в состав сети инженерно-технического обеспечения в смысле, придаваемом [пунктом 20 статьи 2](consultantplus://offline/ref=D7A8D08D170EDB12C1C555167A116ECAEC4A8CBC00B2A7BE17ABCD25E9C46B87EE16D236B705C4CCV4IAG) Федерального закона N 384-ФЗ, данный вывод согласуется с позицией арбитражных судов ([Постановление](consultantplus://offline/ref=D7A8D08D170EDB12C1C54A017E116ECAE54B81BF00B0FAB41FF2C127VEIEG) Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 03.04.2015 N Ф02-1057/2015 по делу N АЗ3-9917/2014).

Обращаем внимание, что в соответствии с [пунктом 4 статьи 16](consultantplus://offline/ref=D7A8D08D170EDB12C1C555167A116ECAEF4782BE07BAA7BE17ABCD25E9C46B87EE16D236B705C5CAV4I5G) Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между органами местного самоуправления 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.