



ФЕДЕРАЛЬНАЯ  
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ  
СЛУЖБА  
(ФАС России)

ЗАМЕСТИТЕЛЬ  
РУКОВОДИТЕЛЯ

Садовая Кудринская, 11  
Москва, Д-242, ГСП-3, 125993  
тел. (499) 755-23-23, факс (499) 755-23-24  
[delo@fas.gov.ru](mailto:delo@fas.gov.ru) <http://www.fas.gov.ru>

06.10.2020 № ВК/86374/20

Территориальным органам  
ФАС России

(по списку)

На № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_

Разъяснение по вопросу предоставления антимонопольным органом согласия на внесение изменений в концессионное соглашение, объектом которого являются объекты теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения

В соответствии с пунктом 38 Плана оказания методической помощи территориальным органам ФАС России в 2020 году, утвержденного приказом ФАС России от 17.04.2020 № 410/20

Уважаемые коллеги!

Федеральная антимонопольная служба во исполнение пункта 38 Плана оказания методической помощи территориальным органам ФАС России в 2020 году, утвержденного приказом ФАС России от 17.04.2020 № 410/20 сообщает следующее.

**1. По вопросу согласования антимонопольным органом изменений условий концессионных соглашений, заключенных в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, в связи с сложившейся эпидемиологической ситуацией, связанной с распространением COVID-19.**

В соответствии с частью 1 статьи 43 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее — Закон о концессионных соглашениях) для изменения условий концессионного соглашения, объектом которого являются централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения, 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, за исключением случаев, прямо предусмотренных Законом о концессионных соглашениях, при которых предварительное согласие антимонопольного органа на внесение изменений в концессионное соглашение не требуется.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.04.2014 № 368 утверждены Правила предоставления антимонопольным органом согласия на изменение условий концессионного соглашения (далее - Правила), устанавливающие, в том числе порядок и условия получения согласия антимонопольного органа для изменения условий концессионного соглашения, объектом которого являются централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем.

Пунктом 2 Правил установлены основания согласования антимонопольным органом изменений условий концессионного соглашения.

При наличии оснований, указанных в пункте 2 Правил, заявитель (концедент или концессионер) представляет в антимонопольный орган заявление о согласовании изменений условий концессионного соглашения и документы, предусмотренные пунктом 5 Правил.

По результатам рассмотрения заявления и документов антимонопольный орган принимает решение о согласовании или об отказе в согласовании изменений условий концессионного соглашения с указанием причин такого отказа.

Основания отказа в согласовании изменений условий концессионного соглашения установлены в пункте 14 Правил.

Таким образом, в случаях, когда для изменения условий концессионного соглашения требуется получение согласия антимонопольного органа, при наличии оснований, установленных пунктом 2 Правил, концедент или концессионер обращается в антимонопольный орган с заявлением о согласовании условий концессионного соглашения.

Обращаем внимание, что согласно подпункту «а» пункта 2 Правил согласование изменения условий концессионного соглашения осуществляется, в том числе при наличии обстоятельств непреодолимой силы.

В связи со сложившейся эпидемиологической ситуацией, связанной с распространением COVID-19 необходимо отметить, что в соответствии с пунктом 3 статьи 401 ГК РФ если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и



непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Таким образом, статья 401 ГК РФ устанавливает критерии, при которых то или иное обстоятельство может быть признано обстоятельством непреодолимой силы.

Как следует из обзора Верховного Суда Российской Федерации от 21.04.2020 № 1 по отдельным вопросам судебной практики, связанным с применением законодательства и мер по противодействию распространению на территории Российской Федерации новой коронавирусной инфекции (COVID-19), а также постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств», в силу пункта 3 статьи 401 ГК РФ для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный, непредотвратимый при данных условиях и внешний по отношению к деятельности должника характер.

При этом признание распространения новой коронавирусной инфекции обстоятельством непреодолимой силы не может быть универсальным для всех категорий должников, независимо от типа их деятельности, условий ее осуществления, в том числе региона, в котором действует организация, в силу чего существование обстоятельств непреодолимой силы должно быть установлено с учетом обстоятельств конкретного дела (в том числе срока исполнения обязательства, характера неисполненного обязательства, разумности и добросовестности действий должника и т.д.).

Применительно к нормам статьи 401 ГК РФ обстоятельства, вызванные угрозой распространения новой коронавирусной инфекции, а также принимаемые органами государственной власти и местного самоуправления меры по ограничению ее распространения, в частности, установление обязательных правил поведения при введении режима повышенной готовности или чрезвычайной ситуации, запрет на передвижение транспортных средств, ограничение передвижения физических лиц, приостановление деятельности предприятий и учреждений, введение режима самоизоляции граждан и т.п., могут быть признаны обстоятельствами непреодолимой силы, если будет установлено их соответствие названным выше критериям таких обстоятельств и причинная связь между этими обстоятельствами и неисполнением обязательства.

В ряде субъектов Российской Федерации<sup>1</sup> распространение новой

<sup>1</sup> Например, на территории города Москвы признание распространения новой коронавирусной инфекции обстоятельством непреодолимой силы предусмотрено Указом Мэра Москвы от 05.03.2020 № 12-УМ «О введении режима повышенной готовности»; на территории Московской области — постановлением Губернатора Московской области от 12.03.2020 № 108-ПГ «О введении в Московской области режима повышенной готовности для органов управления и сил Московской областной системы предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций и некоторых мерах по предотвращению распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-2019) на территории Московской области».



коронавирусной инфекции признано чрезвычайным и непредотвратимым обстоятельством, повлекшим введение режима повышенной готовности в соответствии с Федеральным законом от 21.12.1994 № 68-ФЗ «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера», который является обстоятельством непреодолимой силы.

Согласно подпункту «е» пункта 14 Правил, антимонопольный орган отказывает в согласовании изменений условий концессионного соглашения в том числе в случае, если предлагаемые изменения не связаны с наличием оснований, указанных в пунктах 2 Правил.

Таким образом, при согласовании изменений концессионных соглашений, заключенных в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, заявителю необходимо в составе заявления о согласовании изменений представить также сведения, подтверждающие наличие причинно-следственной связи между основанием для внесения и изменениями.

## **2. По вопросу изменения технико-экономических показателей объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, включенных в состав объекта концессионного соглашения.**

Перечень и содержание условий концессионных соглашений в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, отнесенных законодательством к существенным, закреплен в статьях 10, 42 Закона о концессионных соглашениях.

В силу пункта 4 части 1 статьи 10 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение должно включать в себя описание, в том числе технико-экономические показатели объекта концессионного соглашения.

Пунктом 2 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях установлено, что конкурсная документация должна содержать в том числе состав и описание, в том числе технико-экономические показатели, объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Согласно части 2 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях концессионные соглашения заключаются в соответствии с примерными соглашениями, предусмотренными частью 4 статьи 10 Закона о концессионных соглашениях, должны включать в себя существенные условия, установленные данным федеральным законом, другими федеральными законами, и могут включать в себя не урегулированные этими примерными соглашениями и не противоречащие законодательству Российской Федерации и конкурсной документации условия.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.12.2006 № 748 в соответствии с частью 4 статьи 10 Закона о концессионных соглашениях утверждено примерное концессионное соглашение в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных

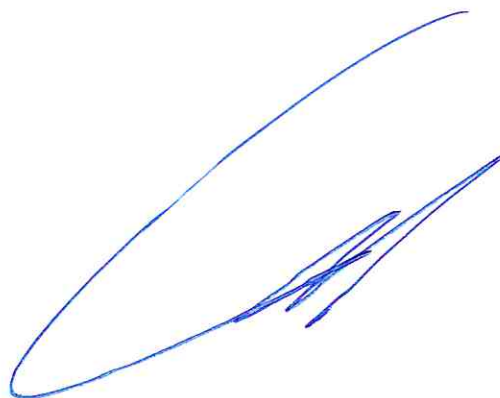
объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, объектов, на которых осуществляется обращение с отходами производства и потребления, объектов, предназначенных для освещения территорий городских и сельских поселений, объектов, предназначенных для благоустройства территорий, а также объектов социального обслуживания населения (далее — примерное концессионное соглашение).

Пунктом 6 раздела II примерного концессионного соглашения к сведениям об объекте концессионного соглашения отнесены, в том числе сведения о технико-экономических показателях, техническом состоянии, сроке службы, начальной, остаточной и восстановительной стоимости передаваемого объекта соглашения.

При этом отчет о техническом обследовании передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имуществу, подготовленный в соответствии с требованиями нормативных правовых актов Российской Федерации в сфере теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения является частью конкурсной документации при проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения (см. пункт 12 части 1 статьи 46 Закона о концессионных соглашениях), либо предоставляется лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения, по его запросу (см. часть 2 статьи 52 Закона о концессионных соглашениях).

Таким образом, характеристики объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, входящих в состав объекта концессионного соглашения, являются описанием объекта концессионного соглашения и относятся к существенным условиям такого концессионного соглашения.

Соответственно, в силу части 1 статьи 43 Закона о концессионных соглашениях внесение изменений в технико-экономическое описание объекта концессионного соглашения должно осуществляться после получения предварительного согласия антимонопольного органа.



В.Г. Королев